

РЕШЕНИЕ №086/07/3-334/2023

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 20.03.2023 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 23.03.2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в составе:

Председатель комиссии:

- ;

Члены комиссии:

- ;

- ,

в присутствии на заседании комиссии посредством видео онлайн-конференции представителя заявителя ООО «КРОКСГРУПП» - ,

в присутствии на заседании комиссии посредством видео онлайн-конференции представителей заказчика МАУ «Сургутская филармония» - , - , - ,

рассмотрев посредством видео онлайн-конференции жалобу ООО «КРОКСГРУПП» (вх. № 2348-ЭП/23 от 10.03.2023) (далее – Жалоба) на действия МАУ «Сургутская филармония» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по комплексному обслуживанию (уборке) внутренних помещений и прилегающей территории на объекте (реестровый номер извещения № 32312147640),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) поступила Жалоба ООО «КРОКСГРУПП» (далее - Заявитель) (вх. № 2348-ЭП/23 от 10.03.2023) на действия МАУ «Сургутская филармония» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по комплексному обслуживанию (уборке) внутренних помещений и прилегающей территории на объекте (реестровый номер извещения № 32312147640).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие)

юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

В случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных названной статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В силу части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

ФАС России в письме от 22.09.2022 №ДФ/87946/22 указала, что жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно материалам дела срок окончания подачи заявок 10.03.2023, жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 09.03.2023.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России уполномочена на рассмотрение данной жалобы по существу.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы было назначено на 20.03.2023.

Заявитель в своей Жалобе, указывая на пункт 14 и 16 Приложения № 3 к Информационной карте, сообщает, что у участников, срок деятельности которых составляет менее 3 лет,

отсутствуют шансы одержать победу в закупке, что является собой необоснованным ограничением конкуренции.

Кроме того, по мнению Заявителя, формальное использование соответствующего кода ОКВЭД не отражает фактической квалификации участников закупки и не гарантирует наличие у участников реального опыта оказания соответствующих услуг.

Заказчик с доводами Жалобы не согласился, представил в Управление возражения (вх. № 2630-ЭП/23 от 17.03.23, № 2686-ЭП/23 от 20.03.23).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к следующим выводам.

27 февраля 2023 года Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (zakupki.gov.ru) опубликовано извещение №32312147640 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по комплексному обслуживанию (уборке) внутренних помещений и прилегающей территории на объекте.

Начальная (максимальная) цена договора - рублей.

Срок подачи заявок - с момента размещения извещения о проведении конкурса в электронной форме до 10.03.2023 11 час. 00 мин.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения нужд муниципального автономного учреждения «Сургутская филармония», согласованного протоколом № 10 от 13.09.2022 г. и утвержденного директором МАУ «Сургутская филармония» от 13.09.2022 г.; документацией о закупке: открытый конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 3 на оказание услуг по комплексному обслуживанию (уборке) внутренних помещений и прилегающей территории на объекте Заказчика, утвержденной директором МАУ «Сургутская филармония» от 27.02.2023 г. (далее — Положение о закупке).

В подпункте 4.2 пункта 10 «Требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям» Информационной карты Положения о закупке установлено:

«Все заявители в составе тома заявки также предоставляют документы и сведения, необходимые для оценки заявки по критериям, содержащимся в документации о закупке:

1) для оценки критерия «Цена договора» используется предложение участника закупки, содержащееся в заявке на участие в закупке. Предоставление дополнительных документов, подтверждающих предложенную участником закупки цену договора, не требуется. Указанная в заявке цена должна быть сформирована с учетом требований настоящей документации.

2) для оценки критерия «Опыт работы в сфере клининговых услуг» используется выписка из ЕГРЮЛ, ЕГРИП, содержащая дату включения в ЕГРЮЛ, ЕГРИП сведений об осуществлении заявителем соответствующего вида деятельности, позволяющего приобрести опыт работы в сфере клининговых услуг. При этом учитываются следующие коды по ОКВЭД2:

- 81.21 «деятельность по общей уборке зданий»;

- 81.22 «деятельность по чистке и уборке жилых зданий и нежилых помещений прочая»;

- 81.10 «деятельность по комплексному обслуживанию помещений».

Оценка критерия осуществляется с учетом количества полных календарных лет ведения заявителем деятельности в указанной сфере на дату подачи заявки на участие в закупке, на основании выписки из ЕГРЮЛ, ЕГРИП.

Предоставление дополнительных документов, подтверждающих опыт работы в сфере оказания клининговых услуг, не требуется и не рассматривается.

При наличии в выписке из ЕГРЮЛ, ЕГРИП нескольких видов деятельности из перечня, указанного в настоящем пункте документации, оценка производится по самой ранней дате включения в реестр одного из указанных видов деятельности.»

В пункте 14 Приложения № 3 «Критерии оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе» к Информационной карте Положения о закупке установлено:

14. Наименование критерия, его показатели, а также условия, при которых достигаются показатели указаны в таблице ниже:

Критерии оценки заявок	Значимость критериев
1. «Цена договора» (максимальное значение критерия - 100 баллов): - для оценки критерия используется ценовое предложение участника закупки, содержащееся в заявке на участие в закупке (предоставление дополнительных документов, подтверждающих предложенную участником закупки цену договора, не требуется).	55%
2. «Опыт работы в сфере клининговых услуг» (максимальное значение критерия - 100 баллов): - для оценки критерия используется количество полных календарных лет ведения заявителем деятельности по кодам ОКВЭД2, установленным в документации, на дату подачи заявки на участие в закупке, на основании сведений об осуществляемых видах деятельности, содержащихся в выписке из ЕГРЮЛ, ЕГРИП.	45%

Между тем, Заказчик в своих возражениях по Жалобе (вх. № 2630-ЭП/23 от 17.03.23, № 2686-ЭП/23 от 20.03.23) пояснил, что критерий «Опыт работы в сфере клининговых услуг» в документации Заказчика не является наиболее значимым (критерий значимости 45%) и гарантирующим победу. Значительно большим является критерий «цена договора» со значимостью критерия 55%. Несоответствие одному из критериев не исключает преимущество участника перед остальными по другим критериям.

В пункте 16 Приложения № 3 «Критерии оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе» к Информационной карте Положения о закупке установлено:

16. Критерий «Опыт работы в сфере клининговых услуг»:

Содержание критерия: оценивается стаж осуществления участником закупки деятельности в сфере клининговых услуг - количество полных календарных лет с даты включения в ЕГРЮЛ, ЕГРИП сведений об осуществлении заявителем видов деятельности, позволяющих приобрести опыт работы в данной сфере и указанных в документации, до даты подачи заявки на участие в закупке.

Оценка предложения участника закупки по критерию «Опыт работы в сфере клининговых

услуг» производится в следующем порядке:

1) В случае, если один из указанных в п.п. 2 п. 7.3. документации видов деятельности указан в качестве основного вида деятельности:

- заявкам участников закупки, имеющих опыт (стаж) работы по данному виду деятельности более 13 лет, присваивается 100 (Сто) баллов;

- заявкам участников закупки, имеющих опыт (стаж) работы по данному виду деятельности от 8 до 13 лет, присваивается 60 (Шестьдесят) баллов;

- заявкам участников закупки, имеющих опыт (стаж) работы по данному виду деятельности от 3 до 8 лет, присваивается 30 (Тридцать) баллов;

- заявкам участников закупки, имеющих опыт (стаж) работы по данному виду деятельности менее 3 лет, присваивается 0 (Ноль) баллов.

2) В случае, если один из указанных в п.п. 2 п. 7.3. документации видов деятельности указан в качестве дополнительного вида деятельности:

- заявкам участников закупки, имеющих опыт (стаж) работы по данному виду деятельности более 13 лет, присваивается 70 (Семьдесят) баллов;

- заявкам участников закупки, имеющих опыт (стаж) работы по данному виду деятельности от 8 до 13 лет, присваивается 40 (Сорок) баллов;

- заявкам участников закупки, имеющих опыт (стаж) работы по данному виду деятельности от 3 до 8 лет, присваивается 10 (Десять) баллов;

- заявкам участников закупки, имеющих опыт (стаж) работы по данному виду деятельности менее 3 лет, присваивается 0 (Ноль) баллов.

В случае, если участник осуществляет указанные в документации виды деятельности и в качестве основного вида деятельности, и в качестве дополнительных видов деятельности, оценка заявки осуществляется по максимальному показателю (рассчитываются баллы по всем видам деятельности из установленного документацией перечня ОКВЭД2 и выбирается из них наибольший показатель).

В разделе 4 «Порядок рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закупке» Положения о закупке установлено:

4.2. По результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом конкурсе Комиссия отказывает участнику закупки в допуске к участию в открытом конкурсе в следующих случаях:

1) непредоставления информации, предусмотренной документацией о закупке, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия заявки требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации о закупке.

4.3. В случае содержания в первой части заявки на участие в открытом конкурсе сведений об участнике открытого конкурса и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

4.7. По результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе Комиссия принимает решение о несоответствии второй части заявки на участие в открытом конкурсе в следующих случаях:

- 1) непредставления документов и информации, предусмотренных документацией о закупке;
- 2) несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о закупке;
- 3) наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике закупке и(или) о предлагаемых им товаре, работе, услуге;
- 4) несоответствия участника закупки требованиям, установленным документацией о закупке;
- 5) несоответствие заявки на участие в открытом конкурсе требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации об открытом конкурсе.

При этом Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России обращает внимание, что согласно документации о закупке критерий «Опыт работы в сфере клининговых услуг» учитывается при оценке заявки участника и не является основанием для допуска или не допуска к участию в закупке, что соответствует требованию закона о недопущении установления ограничений к участникам закупки.

По результатам проведения процедуры закупки составлен протокол подведения итогов конкурса № 2663213 от 13.03.2023 г., согласно которому на участие в закупке поступило две заявки. При этом Заявитель не подавал заявку на участие в закупке.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России сообщает следующее.

Согласно пункту 4 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного Президиумом Суда РФ 16.05.2018 использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеримый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлена объективно. Само по себе предъявление заказчиком оценочных критериев не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на развитие конкуренции.

Как отмечается в определении Верховного суда РФ от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положением о закупках, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

В настоящем случае, установленные Заказчиком критерии оценки в равной мере применяется ко всем участникам закупки, и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика. Уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 10.03.2022 № 305-ЭС21-21513 по делу № А40-265434/2020.

В рассматриваемом случае Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих о том, что при формировании названных положений Закупочной документации Заказчиком созданы условия, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами, либо что рассматриваемые условия были включены в документацию о закупке в интересах определенного хозяйствующего субъекта.

В связи с чем, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о том, что установленные в конкурсной документации критерии отвечают потребности Заказчика и установлены в соответствии с требованиями Закона о закупках и Положения о закупке.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России также отмечает, что Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать Жалобу ООО «КРОКСГРУПП» (вх. № 2348-ЭП/23 от 10.03.2023) на действия МАУ «Сургутская филармония» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по комплексному обслуживанию (уборке) внутренних помещений и прилегающей территории на объекте (реестровый номер извещения № 32312147640), необоснованной.