РЕШЕНИЕ № 036/07/3-1053/2022
по результатам рассмотрения жалобы ООО «ГВИНГРЕЙС» на действия заказчика – ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» при проведении закрытого маркетингового исследования в электронной форме

27.10.2022 г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 24.10.2022
Решение в полном объеме изготовлено 27.10.2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) на нарушение процедуры торгов (далее – Комиссия) в составе:
Михин С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
Колмаков Р.В. – член Комиссии, начальник отдела контроля органов власти;
Субботин С.Г. – член Комиссии, государственный инспектор,
в присутствии представителя ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» <…>, представителя ООО «ГВИНГРЕЙС» <…>, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

у с т а н о в и л а:

В Воронежское УФАС России поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «ГВИНГРЕЙС» (далее – Заявитель) на действия заказчика – открытого акционерного общества «Газпром газораспределение Воронеж» (далее – Заказчик) при проведении закрытого маркетингового исследования в электронной форме № 03-240-2022 на выполнение работ для нужд ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» по отбору организаций для выполнения топографо-геодезических работ (процедура на ЭТП ГПБ № ГП245413) (далее – Закупка).
Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации. Согласно ч. 10 ст. 3 Федеральным законом 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 настоящей 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.
Заказчик является хозяйствующим субъектом, на который распространяется действие Закона о закупках.
Указанная жалоба признана соответствующей требованиям, предусмотренным частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению. О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством электронной почтовой связи и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте Воронежского УФАС России в сети Интернет.
Согласно доводам жалобы Заявителя, Заказчиком неправомерно установлены

следующие критерии оценки, а именно:

1. Квалификация участника закупки (весомость критерия 10%)

- подкритерий С1: Опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупки, в денежном выражении за последние 3(три) года, предшествующие дате публикации Извещения о закупке в адрес ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» и (или) его филиалов. (наличие – 50 баллов, отсутствие – 0 баллов).

- подкритерий С2: отсутствие досудебного порядка урегулирования споров (в том числе претензионной работы по договорным обязательствам между Заказчиком и Участником) в адрес Участника по заключенным договорам с ОАО «Газпром газораспределение Воронеж», а также обращений с жалобами в УФАС по Воронежской области на действия Заказчика при проведении закупочных процедур) по закупочным процедурам, за последние два года до даты проведения данной закупочной процедуры (отсутствие – 50 баллов, наличие – 0 баллов).

2. Количество судебных споров, в которых Участник является истцом/ответчиком/третьим лицом/заинтересованным лицом за 5(пять) лет предшествующих году проведения закупочной процедуры и по которым судом было вынесено определение о принятии к производству заявления/искового заявления (менее 5 – 100 баллов, более 5 – 0 баллов) (весомость критерия 10%).

По мнению Заявителя, указанные критерии нарушают требования ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 8 ч. 14 ст. 4 Закона о закупках.

Представитель Заказчика в устных и письменных возражениях возражал относительно доводов жалобы, просил признать жалобу Заявителя необоснованной.

В результате рассмотрения настоящего дела и исследования всех имеющихся доказательств и материалов Комиссией установлено следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

При осуществлении закупочной деятельности Положением о закупке товаров, работ, услуг ОАО «Газпром газораспределение Воронеж», утверждённым решением Совета директоров ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» (далее – Положение о закупке).

Пунктом 14.12 Положения о закупке предусмотрена возможность проведения Заказчиком закрытого маркетингового исследования.

Заказчиком на электронной торговой площадке Газпромбанка (далее – ЭТП ГПБ) было размещено извещение о проведении Закупки и соответствующая закупочная документация.

Согласно пояснениям Заказчика, Закупка осуществлялась с учётом Постановления Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о

закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры». Указанное постановление являлось основанием выбора закрытой формы закупки и наразмещения информации о ней в Единой информационной системе в сфере закупок.
Информационной картой Закупки установлена следующая информация:
- начало подачи заявок: с момента публикации Извещения и Документации о Закупке;
- окончание подачи заявок: 07.10.2022 г. 08:59 (время московское);
- открытие доступа к заявкам: 07.10.2022 г. 09:00 (время московское);
- место и дата рассмотрения предложений участников: 394018, Российская Федерация, г. Воронеж, ул. Никитинская, дом 50, литер А, 12.10.2022 г.
Согласно ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.
Приложением 3 к Документации о Закупке установлены критерии оценки заявок.
В частности, раздел 2 «Оценка и сопоставление заявок Участников закрытых маркетинговых исследований» указанного приложения устанавливает следующие критерии оценки:

№ п/п	Наименования критерия	Весомость критерия
1.	Цена закупки	30%
2.	Опыт выполнения аналогичных работ (оказания аналогичных услуг) в денежном выражении за последние 3 (три) года, предшествующие дате публикации Извещения о закупке	20%
3.	Наличие трудовых ресурсов	20%
4.	Квалификация участника закупки	10%
5.	Количество судебных споров, в которых Участник является истцом/ответчиком/третьим лицом/заинтересованным лицом за год, предшествующий году проведения закупочной процедуры и по которым судом было вынесено определение о принятии к производству заявления/искового заявления.	10%

В свою очередь критерий оценки «Квалификация участника закупки» имеет два подкритерия, которые оцениваются следующим образом:
- подкритерий С1: Опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупки, в

денежном выражении за последние 3(три) года, предшествующие дате публикации Извещения о закупке в адрес ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» и (или) его филиалов. (наличие – 50 баллов, отсутствие – 0 баллов).
- подкритерий С2: отсутствие досудебного порядка урегулирования споров (в том числе претензионной работы по договорным обязательствам между Заказчиком и Участником) в адрес Участника по заключенным договорам с ОАО «Газпром газораспределение Воронеж», а также обращений с жалобами в УФАС по Воронежской области на действия Заказчика при проведении закупочных процедур) по закупочным процедурам, за последние два года до даты проведения данной закупочной процедуры (отсутствие – 50 баллов, наличие – 0 баллов).
Критерий «Количество судебных споров, в которых Участник является истцом/ответчиком/третьим лицом/заинтересованным лицом за 5(пять) лет предшествующих году проведения закупочной процедуры и по которым судом было вынесено определение о принятии к производству заявления/искового заявления» оценивается следующим образом: менее 5 судебных споров – 100 баллов, более 5 судебных споров – 0 баллов.
Изучив доводы жалобы, представленные доказательства и пояснения сторон, Комиссия приходит к следующим выводам.

1. Согласно письменным пояснениям Заказчика и устным пояснениям его представителя, опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупки, в денежном выражении за последние 3(три) года, предшествующие дате публикации Извещения о закупке в адрес ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» и (или) его филиалов, свидетельствует о наличии у участника осведомлённости об административных, логистических, хозяйственных, правовых и прочих особенностях взаимодействия компаний системы «Транснефть» с контрагентами – поставщиками. Указанные обстоятельства будут способствовать повышению эффективности и скорости взаимодействия при исполнении договора.
Также представитель Заказчика указал на тот факт, что Закупка осуществляется в рамках программы догазификации, установленной постановление Правительства РФ от 13.09.2021 г. № 1547
Между тем, Заказчик, при рассмотрении жалобы не смог пояснить, чем опыт выполнения работ для нужд Заказчика отличается от иных аналогичных работ, например, для нужд газораспределительных организаций, находящихся в других субъектах РФ.
Комиссия отмечает, что Заказчиком установлен критерий оценки опыт выполнения аналогичных работ (оказания аналогичных услуг) в денежном выражении за последние 3 (три) года, предшествующие дате публикации Извещения о закупке.
Спорный подкритерий оценки не только дублирует ранее установленный критерий по опыту работ, но и фактически сужает его, поскольку для получения максимального количества баллов наличия опыта аналогичных работ, без взаимосвязи с Заказчиком, недостаточно.

2. Относительно подкритерия «Отсутствие досудебного порядка урегулирования споров (в том числе претензионной работы по договорным обязательствам между Заказчиком и Участником) в адрес Участника по заключенным договорам с ОАО «Газпром газораспределение Воронеж», а также обращений с жалобами в УФАС по Воронежской области на действия Заказчика при проведении закупочных процедур) по закупочным процедурам, за последние два года до даты проведения данной закупочной процедуры» Комиссия приходит к выводу, что данный подкритерий, несмотря на то, что он входит в состав критерия «Квалификация

участника закупки», не способствует определению квалификации участника в части осуществления работы согласно предмету закупки. Данный подкритерий свидетельствует о репутации участника, причём исключительно во взаимосвязи Заказчика и участника.
Представитель Заказчика, при рассмотрении жалобы пояснил, что данный подкритерий необходим для исключения недобросовестных участников, предъявляющих необоснованные претензии к Заказчику.
Комиссия отмечает, что досудебное урегулирование споров, как и возможность обращения с жалобой в антимонопольный орган являются законными правами потенциальных участников Закупки.
Комиссия приходит к выводу, что данный критерий является дискриминационным, создающим необоснованное препятствие для равноправной и конкурентной борьбы участникам, имеющим ранее досудебные споры с Заказчиком, а также обращавшимся в Воронежское УФАС России с жалобами на заказчика, причём независимо от результатов досудебного спора и рассмотрения жалобы.

3. При рассмотрении критерия «Количество судебных споров, в которых Участник является истцом/ответчиком/третьим лицом/заинтересованным лицом за год, предшествующий году проведения закупочной процедуры и по которым судом было вынесено определение о принятии к производству заявления/искового заявления» Комиссия обращает внимание на тот факт, что, во-первых, данный критерий учитывает абсолютно любой процессуальный статус лица в судебном деле, во-вторых не конкретизирует категорию судебных дел.
В письменных пояснениях Заказчик указал, что указанный критерий оценки является подтверждением деловой репутации, а также подтверждает возможность участника Закупки исполнять обязательства по договору. В данном случае, Заказчик предлагает участнику предоставить полную информацию о всех судебных разбирательствах, в которых участник является истцом/ответчиком/третьим лицом/заинтересованным лицом за 5 (пять) лет предшествующие году проведения закупочной процедуры и по которым судом было вынесено определение о принятии к производству заявления/искового заявления. Анализ предоставленной информации, во-первых, позволяет Заказчику на основании п. 1.5.2 Документации о закрытом маркетинговом исследовании выявить недостоверные сведения, тем самым оценить Участника как добросовестного при предоставлении информации, в силу требований документации. Во-вторых, анализ такой информации происходит с учетом главного признака - о каких спорах, какого рода спорах в данном случае идет речь: хозяйственных или споров, связанных с закупками, участием в закупочных процедурах, их обжалование и тд. Заказчик анализирует представленную информацию и ключевым моментом в данном случае будет количество споров, аналогичных и/или связанных с участием в закупочных процедурах, их обжаловании, а также споров, связанных с неисполнением договорных обязательств. Пунктом 2.9.8. Положения о закупке установлено, что организатор вправе не обращать внимания на мелкие недочеты, несоответствия и погрешности, которые не оказывают существенного влияния на условия, предлагаемые Участником и на возможности Участника, связанные с выполнением обязательств по договору. Реализуя указанный пункт, Заказчик вправе не обращать внимание на количество дел, не предоставленных в Форме 7 спорной документации, если данные судебные разбирательства по сути своей не были связаны с вышеперечисленными обстоятельствами.
Относительно данных пояснений, Комиссия обращает внимание на следующие

обстоятельства.
Во-первых, документация о Закупке не содержит указаний на то, что заказчик вправе не учитывать судебные дела, не связанные с неисполнением договорных обязательств. То есть, потенциальные участники Закупки об этом знать не могут.
Во-вторых, так как, согласно пояснениям, Заказчик лишь праве не учитывать судебные дела, не связанные с неисполнением договорных обязательств, у него остаётся возможность учитывать иные судебные дела.
Комиссия приходит к выводу, что данный критерий является необоснованным, поскольку позволяет учитывать судебные дела, не связанные с исполнением договоров по работам, аналогичным предмету закупки, что создаёт необоснованные дискриминационные условия для участников закупки, не связанные с выполнением работ по предмету Закупки.
Более того, учёт судебных дел, связанных с исполнением указанных договоров, где участник третьим или заинтересованным лицом является необоснованным, так как участник мог быть привлечён к участию в судебном деле, не имея при этом фактической заинтересованности в исходе судебного дела.
Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.
С учётом изложенного, Комиссия делает вывод о том, что спорные критерии оценки с весомостью критерия в 10% каждый, не дает дополнительных гарантий наиболее качественного выполнения победителем закупки своих обязательств по договору, однако предоставляет необоснованные преимущества хозяйствующим субъектам, ранее исполнявшим договоры в интересах Заказчика, не имеющих с ним споров и не обращавшихся с жалобами на Заказчика в Воронежское УФАС России, а также участвовавших в менее 5 судебных делах, что может привести к необоснованным ограничениям конкуренции по отношению к участникам закупки и нарушают принципы равноправия, справедливости.
Таким образом, установленные Заказчиком критерии оценки, нарушают п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.
Довод о том, что Положение о закупках Заказчика не ограничивает последнего в установлении критериев Комиссия признаёт несостоятельным, ввиду того, что устанавливаемые Заказчиком критерии оценки должны соответствовать требованиям Закона о закупке, по причине его большей юридической силы относительно Положения о закупке.
Также Комиссия отклоняет, как необоснованный, довод Заказчика о том, что критерии оценки не препятствуют подаче заявки и участию в закупке, поскольку несмотря на формальное отсутствие ограничений для подачи заявок, установленные спорные критерии фактически направлены на дискриминацию участников Закупки, что, исходя из п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, недопустимо.
На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

р е ш и л а:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «ГВИНГРЕЙС» на действия заказчика – открытого акционерного общества «Газпром газораспределение Воронеж» при проведении закрытого маркетингового исследования в электронной форме № 03-240-2022 на выполнение работ для нужд ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» по отбору организаций для

выполнения топографо-геодезических работ (процедура на ЭТП ГПБ № ГП245413) обоснованной.

2. Выдать ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» предписание об устранении допущенных нарушений.

Настоящее решение размещено на сайте Воронежского УФАС России в сети «Интернет»: voronezh.fas.gov.ru.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии С.В. Михин

Члены Комиссии Р.В. Колмаков

С.Г. Субботин