

Решение по результатам рассмотрения жалобы

№ 003/07/3-863/2022

«10» ноября 2022 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции), (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>, председатель Комиссии,

<...>, член Комиссии,

<...>, член Комиссии,

рассмотрев посредством видеоконференц-связи (ВКС) жалобу ООО «МОСТ» (далее – Заявитель) на действия ООО «АЭРОФИНАНС» - организатора закупки, в интересах заказчика - ООО «Аэропорт Байкал (Улан-Удэ)» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по осуществлению строительного контроля и обеспечению безопасности работ при выполнении строительно-монтажных работ по объекту «Строительство нового аэровокзального комплекса внутренних воздушных линий Международного аэропорта Байкал», извещение № 32211768960,

при участии представителей заказчика ООО «Аэропорт Байкал (Улан-Удэ)» Ячменевой Ю.В., по доверенности от 08.11.2022 № 53 (ВКС), Шергиной И.В., по доверенности от 09.11.2022 № 56 (ВКС), Борисовой С.С., по доверенности 09.11.2022 № 55 (ВКС)

при участии представителя заявителя ООО «МОСТ» Шилякина А.А., по доверенности от 09.11.2022 (ВКС),

УСТАНОВИЛА:

31.10.2022 в Бурятское УФАС России поступила жалоба ООО «МОСТ» (вх. № 6611) на нарушения требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), допущенные при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по осуществлению строительного контроля и обеспечению безопасности работ при выполнении строительно-монтажных работ по объекту «Строительство нового аэровокзального комплекса внутренних воздушных линий Международного аэропорта Байкал», извещение № 32211768960.

Жалоба ООО «МОСТ» принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, основания для возврата жалобы отсутствовали, срок для подачи жалобы не пропущен, на электронную торговую площадку направлено уведомление о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, жалоба назначена к рассмотрению на 10.11.2022.

На рассмотрении настоящей жалобы Заявитель указывает, что Положения документации не соответствует требованиям законодательства Российской Федерации ввиду следующего:

В пункте 26 Информационной карты установлен порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, где в пункте 2 установлено, что рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «Квалификация Участника закупки (количество договоров (в баллах))», определяется по следующей формуле:

Рейтинг определяется по количеству аналогичных договоров.

Под аналогичным договором в данном критерии, понимается договор, одновременно соответствующий следующим требованиям (в т.ч.):

1. Цена исполненного договора должна быть не менее 80% НМЦ, указанной в п. 22 настоящей Информационной карты.

2. Объект, в отношении строительства (реконструкции) которого осуществлялся строительный контроль, общей площадью 6 500 кв.м. и более, в том числе аэровокзалом (аэровокзальным комплексом) или иным объектом инфраструктуры воздушного транспорта, железнодорожным вокзалом, офисным зданием, торговым центром, гостиницей и апарта-отелем, киноконцертным залом, конгресс-холлом, спортивно-оздоровительным объектом, многофункциональным коммерческим объектом, иным промышленным объектом, за исключением объектов жилищного строительства, складских объектов, дорог, мостов, тоннелей и других самостоятельных объектов инженерной инфраструктуры.

Положение о закупке товаров, работ, услуг, утвержденное решением единственного участника ООО «Аэропорт Байкал» от 11.04.2022 № 2/2022 для определения рейтинга, присуждаемого заявке по критерию «Квалификация участника закупки» не содержит в себе формулы, которая в настоящем случае установлена в пункте 2 пункта 26 Информационной карты для определения рейтинга участника закупки по критерию квалификация, как и не содержит объективного порядка определения такой формулы.

Следовательно, в настоящей закупке произвольно установлена формула, как и сами показатели к цене и площади исполненных договоров, которые должны предоставляться в составе заявки с участниками закупки для подтверждения своей квалификации.

Положения пункта 26 Информационной карты не направлены на стимулирование участников закупки к предоставлению максимального снижения ценового предложения, а наоборот – создают возможности отдельным участникам закупки получать дополнительные баллы к заявке без снижения своего ценового предложения.

Заказчик с доводами, изложенными в жалобе Заявителя, не согласился.

Из пояснения Заказчика следует, что в п. 17.5 Положения о закупке в отношении критериев оценки могут быть предусмотрены подкритерии, раскрывающие содержание критериев оценки и учитывающие особенности оценки закупаемых товаров, работ, услуг по критериям оценки. В отношении критерия оценки в документации о закупке и для каждого подкритерия (в случае наличия) устанавливается его значимость, в соответствии с которой будет производиться оценка и формула расчета количества баллов, присуждаемых по таким подкритериям, или шкала предельных величин значимости подкритериев оценки, устанавливающая интервалы их изменений, или порядок их определения.

Положения о закупке устанавливает право Заказчика установить такой критерий как «Опыт работы, связанный с предметом закупки», а значимость критерия и формула расчета количества баллов определяется в Закупочной документации. Исходя из указанных норм Положения о закупке, Заказчик установил в п.2 пункта 26 Информационной карты критерий «Квалификация участника закупки» и формулу расчета баллов по критерию.

Пункт 26 Информационной карты содержит измеримый показатель объективности по оспариваемому критерию «Квалификация участника закупки», что исключает субъективный подход к оценке заявок участников. Каждый участник имеет возможность представления к оценке сведений и документов для подтверждения соответствия исполнителя и оказываемых им услуг потребностям Заказчика.

В удовлетворении требований заявителя просит отказать.

Комиссия Бурятского УФАС России, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, отзыв Заказчика, представленные документы, **приходит к выводу, что** жалоба является необоснованной в силу следующего.

26.10.2022 на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 32211768960 на проведение конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по осуществлению строительного контроля и обеспечению безопасности работ при выполнении строительно-монтажных работ по объекту «Строительство нового аэровокзального комплекса внутренних воздушных линий Международного аэропорта Байкал», начальная (максимальная) цена договора составляет 34 926 120,00 рублей, дата и время окончания подачи заявок 17.11.2022 в 17:00, дата подведения итогов 25.11.2022.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон 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.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

В соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг, в редакции, утв. 11.04.2022 № 2/2022 Решением Единственного участника ООО «Аэропорт Байкал» (далее – Положение о закупке).

В соответствии с п. 26.7 Положения о закупке критерии оценки заявок на участие в конкурсе Заказчик устанавливает в документации о закупке, в соответствии с требованиями, предусмотренными разделом 17 настоящего Положения о закупках.

Согласно п. 17.3 Положения о закупке в целях соблюдения настоящего раздела для оценки заявок Заказчик вправе устанавливать в документации о закупке следующие критерии оценки:

а) характеризующиеся как стоимостные критерии оценки:

1) цена договора;

2) цена тарифа или цена за единицу товара, работы, услуги;

3) суммарная стоимость товаров, работ, услуг;

4) иные стоимостные критерии оценки.

б) характеризующиеся как нестоимостные критерии оценки:

1) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, на использование результатов работ;

2) срок (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;

3) условия оплаты;

4) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;

5) квалификация участника закупки при закупке товаров, выполнении работ, оказании услуг, в том числе:

- наличие финансовых ресурсов;

- наличие на праве собственности или ином праве оборудования и других материальных ресурсов;

- опыт работы, связанный с предметом закупки (договора);

- деловая репутация (отзывы, благодарственные письма, грамоты по предмету договора, ISO и т.д.);

- обеспечение кадровыми ресурсами (количество и/или квалификация);

- и иная квалификация участников закупки предусматривается в документации о закупке в зависимости от проводимого объекта закупки.

б) условия гарантии в отношении объекта закупки;

7) наличие финансовых возможностей и ресурсов для исполнения обязательств по договору;

8) сервисное обслуживание;

9) технический ресурс оборудования;

10) иные критерии, определенные Заказчиком в документации о закупке в зависимости от проводимого способа, специфики предмета закупки.

В документации о закупке Заказчик обязан указать используемые для определения поставщика (исполнителя, подрядчика) критерии оценки и величины значимости критериев оценки.

Согласно п. 17.5 Положения о закупке в документации о закупке в отношении критериев оценки могут быть предусмотрены подкритерии, раскрывающие содержание критериев оценки и учитывающие особенности оценки закупаемых товаров, работ, услуг по критериям оценки. В отношении критерия оценки в документации о закупке и для каждого подкритерия (в случае наличия) устанавливается его значимость, в соответствии с которой будет производиться оценка и формула расчета количества баллов, присуждаемых по таким подкритериям, или шкала предельных величин значимости подкритериев оценки, устанавливающая интервалы их изменений, или порядок их определения.

Положения о закупке устанавливает право Заказчика установить такой критерий как «Опыт работы, связанный с предметом закупки», а значимость критерия и формула расчета количества баллов определяется в Закупочной документации. Исходя из указанных норм Положения о закупке, Заказчик установил в пп.2 пункта 26 Информационной карты критерий «Квалификация участника закупки» и формулу расчета баллов по критерию.

Пункт 26 Информационной карты содержит измеримый показатель объективности по оспариваемому критерию «Квалификация участника закупки», что исключает субъективный подход к оценке заявок участников. Каждый участник имеет возможность представления к оценке сведений и документов для подтверждения соответствия исполнителя и оказываемых им услуг потребностям Заказчика.

Таким образом, организатором закупки и Заказчиком при подготовке конкурсной документации не нарушены требования, содержащиеся в Положении о закупке.

При этом Заказчиком в Закупочной Документации сформулированы требования, которые основаны на представлении Заказчика о потребности в услугах определенного качества, о потенциальном исполнителе с определенной квалификацией, опытом.

Потребность Заказчика при выборе потенциального исполнителя услуг по осуществлению строительного контроля заключается в качественном оказании услуг по договору, которое обеспечивается наличием у исполнителя квалификации и опыта выполнения аналогичных договоров, что отвечает целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Под аналогичным договором понимается договор идентичный не только по своей правовой природе, но и преследующий те же цели, которые были установлены при заключении ранее исполненных договоров. Заключение аналогичного договора означает заключение такого же договора, предметом которого является аналогичное исполнение как по цене, так и по объему, выполняемых работ.

Таким образом, подтверждением наличия сопоставимого с объектом закупки опыта является исполнение ранее заключенного договора в соответствии с установленными в Закупочной документации требованиями- оказание услуг по осуществлению строительного контроля над крупными строящимися объектами, аналогичными по площади Аэровокзальному комплексу (6 629 м²) ООО «Аэропорт Байкал», а именно общей площадью 6500 м² и более, и по цене исполненного договора не менее 80% НМЦД.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципом - равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках Заказчик кроме прочего при осуществлении закупок должен исходить из целей своевременного и полного удовлетворения потребностей своих нужд.

Изложенное соответствует правовому подходу, содержащемуся в определении Верховного суда Российской Федерации от 02.10.2017 N 309-КГ17-7502, согласно которому в отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд, первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках), что предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупок, недопустимость вмешательства кого-либо в процессе закупки по мотивам, связанным с оценкой целесообразности ее условий и порядка проведения".

Как указано в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018 следует, что использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеримый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Следовательно, Заказчик при осуществлении конкурсной процедуры наделен правом самостоятельного формирования порядка оценки заявок по критериям, определения их содержания, значимости, при условии, что такой порядок не повлечет за собой ограничение конкуренции.

Согласно, правовой позиции, изложенной в п.6 Обзора судебной

Основной задачей Закона о закупках является не сколько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

В силу Закона о закупках и Положения о закупках Заказчик самостоятельно, с учетом имеющихся потребностей, разрабатывает требования к подлежащим выполнению по предмету закупки работам.

Согласно части 6 статьи 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.

При указанных обстоятельствах, Комиссия пришла к выводу о том, что документация о закупке в интересах заказчика - ООО «Аэропорт Байкал (Улан-Удэ)» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по осуществлению строительного контроля и обеспечению безопасности работ при выполнении строительно-монтажных работ по объекту «Строительство нового аэровокзального комплекса внутренних воздушных линий Международного аэропорта Байкал», извещение № 32211768960, не противоречит требованиям Закона о закупках, в действиях заказчика отсутствуют нарушения требований Закона о закупках, Положения о закупке, Закона о защите конкуренции, а также прав и законных интересов участников закупки.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

На основании изложенного и, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Бурятского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «МОСТ» необоснованной.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...><...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.