

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-188/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.01.2022

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<.....>,

при участии при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ПР и СС»; АО «Мосводоканал»,

рассмотрев жалобу ООО «ПР и СС» (далее - Заявитель) на действия АО «Мосводоканал» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Реконструкция водопроводных сетей по объекту: «Организация пригородно-городского пассажирского железнодорожного движения на участке Крюково-Раменское МЦД-3 «Крюково-Раменское»). 2 этап «Строительство путепроводной развязки в районе остановочного пункта Малино» (ПК 6151+21,19 Октябрьской железной дороги)» по адресу: Московская область, г. Химки, мкр Фирсановка, ул.Пушкина, д. 94» (реестровый № 32110884970) (далее - Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1.

Закона о защите конкуренции.

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, 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» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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, а 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, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель не согласен с результатами оценки заявки по критерию «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров», а именно комиссией не был учтен опыт выполненных работ в полном объеме, представленные в составе заявки.

Также Заявитель не согласен с результатами оценки победителя закупки ООО «РусТрест».

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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 приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Комиссией установлено, что 30.11.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Реконструкция водопроводных сетей по объекту: «Организация пригородно-городского пассажирского железнодорожного движения на участке Крюково-Раменское МЦД-3 «Крюково-Раменское»). 2 этап «Строительство путепроводной развязки в районе остановочного пункта Малино» (ПК 6151+21,19 Октябрьской железной дороги)» по адресу: Московская область, г. Химки, мкр Фирсановка, ул.Пушкина, д. 94» (реестровый № 32110884970) (далее – конкурс, процедура).

Так, Приложением № 1 к информационной карте Закупочной документации

установлены критерии оценки и сопоставления заявок.

Показатели критерия:

Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров
Коэффициент значимости (КЗ) =0.5 Максимальная оценка по показателю –50.0 баллов. Содержание: Оценивается предложение участника об объемах исполненных участником контрактов (договоров) за последние 3 года, предшествующие дате подачи заявки участником на участие в настоящем конкурсе, без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника (оценивается суммарный объем исполненных работ сопоставимого характера и объема, исчисляемый в рублях). Под работами сопоставимого характера понимается выполнение работ по строительству, реконструкции линейных объектов водоснабжения и/или канализации. Сведения о наличии опыта участника подтверждаются копиями государственных контрактов (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, гражданско-правовых договоров (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ, содержащих сведения о стоимости выполненных работ. Копии указанных документов должны быть представлены в полном объеме со всеми приложениями, являющимися их неотъемлемой частью (должны быть представлены все страницы контрактов (договоров), а также актов выполненных работ). При этом представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полно читаемых копий, на которых видны необходимые сведения, подписи и печати. В случае если контракты заключены в электронной форме, общая стоимость исполненных контрактов (договоров) может быть подтверждена размещенными на сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru «Информацией о заключенном контракте (его изменении)» и «Информацией об исполнении (о расторжении) контракта» при условии предоставления в составе заявки формы «Сводные сведения о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров », содержащей данные о реестровом номере закупки, номере контракта, дате заключения, предмете, сумме контракта, дате исполнения контракта. Рекомендуемая форма «Сводные сведения о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» приведена в Приложении № 1 к настоящим критериям оценки заявок участников закупки. Непредоставление в составе второй части заявки на участие в конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, однако при оценке заявок по настоящему показателю комиссией будут учитываться сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе второй части заявки на участие в конкурсе либо информацией, размещенной на сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru.

Порядок оценки: Количество баллов, присуждаемых по показателю (НЦБ_i), определяется по формуле: $НЦБ_i = КЗ \times 100 \times (K_i / K_{max})$, где: КЗ - коэффициент значимости показателя; K_i - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается; K_{max} - максимальное предложение из предложений по показателю оценки, сделанных участниками закупки. Оценка в 0 баллов по показателю будет присвоена: - участнику закупки, который не имеет исполненных контрактов (договоров). - участнику закупки, который не представил в составе своей заявки документы (копии документов), подтверждающие сведения о

наличии опыта по успешному выполнению работ за указанный в показателе период.

Согласно итоговому протоколу от 28.12.2021 № 32110884970 по результатам оценки заявок по показателю «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» заявке Заявителя присвоено - 29,25 баллов, заявке ООО «РусТрест» - 50 баллов.

По мнению Заявителя заявке ООО «РусТрест» неправомерно засчитаны баллы по опыту, поскольку представленные обществом государственные контракты, согласно сведениям, размещенным в ЕИС находятся в стадии исполнения, либо не относятся к работам сопоставимого характера.

Участником ООО «РусТрест» в составе заявке был представлен опыт выполнения аналогичных работ по 17 договорам на сумму 4 358 742 818, 36, из них Заказчиком принят опыт по 3 договорам (Договор № 03-18-01-2686 от 29.06.2018 Допсоглашение № 1 Допсоглашение №2 Допсоглашение №3; Договор №03-18-01-3549 от 22.08.2018, Допсоглашение № 1, Допсоглашение №2 + КС-2, КС-3 и/или Реестр актов; Договор № 03-18-01-3993 от 14.09.2018, Допсоглашение № 1 + КС-2, КС-3 и/или Реестр актов) на общую сумму 736 183 378, 42.

Согласно представленным к договорам актам выполненным работ в составе заявки, ООО «РусТрест» подтвердило опыт по выполнению работ по строительству, реконструкции линейных объектов водоснабжения и/или канализации.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки в качестве подтверждения опыта выполнения аналогичных работ было представлено по 2 договорам на сумму 9 909 965 978, 74 рублей, из них Заказчиком принят аналогичный опыт на сумму 430 677 821, 31 рублей.

Вместе с тем, в ходе проверки договоров, представленных Заявителем в составе своей заявки, Комиссией установлено следующее:

Как следует из представленных Заявителем к Государственному контракту № 1/15 справок по форме № КС-3 №№ КС-3 № 2 от 25.08.2015; КС-3 № 3 25.09.2015; КС-3 № 4 от 20.10.2015; КС-3 № 5 от 25.11.2015; КС-3 № 8 от 25.03.2016; КС-3 № 12 от 25.11.2016; КС-3 № 13 от 10.12.2016; КС-3 № 16 от 25.04.2017; КС-3 № 29 от 14.06.2019; КС-3 № 30 от 08.07.2019; КС-3 № 32 от 10.12.2019; КС-3 № 33 от 24.04.2020; КС-3 № 34 от 25.05.2020; КС-3 № 35 от 25.06.2020; КС-3 № 36 от 24.07.2020; КС-3 № 37 от 25.08.2020; КС-3 № 38 от 21.09.2020; КС-3 № 39 от 23.10.2020; КС-3 № 40 от 25.11.2020; КС-3 № 41 от 05.12.2020; КС-3 № 42 от 10.12.2020, а также приложенных к ним актов, проводимые работы не связаны с работами по строительству, реконструкции линейных объектов водоснабжения и/или канализации, поскольку данный вид работ относится к подготовительному этапу установки объектов водоснабжения и/или канализации.

В связи с чем, представленный опыт выполнения аналогичных работ по Государственному контракту № 1/15 был засчитан на сумму 399 535 874, 37.

Опыт выполнения аналогичных работ по Государственному контракту № 10/16 от 11.05.2016 также не был засчитан в полном объеме, поскольку в соответствии с представленными справками №№ КС-3 № 2 от 10.08.2016; КС-3 № 5 от 25.10.2016; КС-3 № 7 от 20.04.2017; КС-3 № 9 от 25.07.2017; КС-3 № 10 от 25.09.2017; КС-3 № 11 от

06.12.2017; КС-3 № 12 от 22.02.2018; КС-3 № 13 от 18.06.2018; КС-3 № 15 от 25.10.2018; КС-3 № 16 от 15.11.2018 и приложенными актами, вид работ не соответствует опыту по строительству, реконструкции линейных объектов водоснабжения и/или канализации.

В связи с чем, представленный опыт выполнения аналогичных работ по Государственному контракту № 10/16 от 11.05.2016 был засчитан на сумму 31 141 946,94.

Таким образом, учитывая, что в составе заявки Заявителем был представлен опыт работ не соответствующий предмету закупки, оценка заявки Заявителя по показателю «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» была Заказчиком осуществлена правомерно в соответствии с требованиями Закупочной документации.

При этом Комиссия отмечает, что учет контрактов/договоров на полную сумму, включая услуги, не являющиеся аналогичными предмету Закупки, нарушает принципы равноправия и справедливости, представляет необоснованные преимущества конкретному участнику, а также не соответствует порядку оценки и сопоставления заявок, установленного в Закупочной документации.

Соблюдая установленный порядок оценки Заказчик вправе принимать к оценке контракты/договоры только соответствующие положениям Закупочной документации, а в случае представление контрактов/договоров по комплексным услугам только в той части (сумме), которая касается закупаемых услуг.

В случае, когда из контракта/договора и/или представленных актов не представляется возможным администрировать стоимость услуг согласно установленному порядку оценки, такие контракты/договоры не подлежат оценке.

В рассматриваемом случае Комиссия установила, что из представленных Заявителем договоров, Заказчик правомерно принял к оценке только те акты (КС-3) выполненных работ, которые отвечали критериям аналогичности и подтверждали опыт выполнения работ по строительству, реконструкции линейных объектов водоснабжения и/или канализации.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках и положений документации при оценке заявок участников Закупки.

Доказательств обратного Заявителем не представлено, а Комиссией не установлено.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в

административном, ни в судебном порядке.

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 (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПР и СС» (ИНН: 4725006039; ОГРН: 1194704009884) на действия АО «Мосводоканал» (ИНН: 7701984274; ОГРН: 1127747298250) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 13.01.2022 № НП/1128/22, от 21.01.2022 № НП/2895/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.