

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-10763/2022 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**21.07.2022 г. Москва**

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

Председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей <...>»,

в отсутствие представителей <...>, извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 15.07.2022 № НП/37153/22,

**рассмотрев жалобу** <...> (далее - Заявитель) на действия <...> (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по устройству светопрозрачных ПВХ конструкций на объекте незавершенного строительства: Жилой комплекс по адресу: город Москва, ул. Новогиреевская, вл.5, Корпус 2, Блок Е (реестровый № 32211443078) (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.**

**Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме**

посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заказчика, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалоб в отсутствие представителей Заказчика.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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,

закупочной 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 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.**

Согласно доводам жалобы, Заявитель не согласен с результатами оценки заявки участника.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

Извещение о проведении Закупки № 32211443078 опубликовано на сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) 20.06.2022.

Предмет: Выполнение строительно-монтажных работ по устройству светопрозрачных ПВХ конструкций на объекте незавершенного строительства: Жилой комплекс по адресу: город Москва, ул. Новогиреевская, вл.5, Корпус 2, Блок Е.

Начальная (максимальная) цена договора: 67 658 930,52 руб.

Дата начала срока подачи заявок – 03.06.2022.

Дата окончания подачи заявок – 27.06.2022 в 09:00.

**Комиссией установлено, что к участию в торгах было допущено 2 заявки.**

**Согласно Протоколу заседания конкурсной комиссии по подведению итогов закупочной процедуры от 06.07.2022 № 32211443078-03, победителем конкурса признан Участник, предложивший лучшие условия исполнения договора, - <...>.**

**Как указывает Заявитель в своей жалобе, сведения в заявке победителя относительно кадровой обеспеченности организации недостоверны и/или неверно отражены в протоколе, поскольку по сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства участник относится к микропредприятиям и, соответственно, согласно статье 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» не может иметь среднесписочную численность сотрудников свыше 15 человек. Победитель же предоставил 438 специалистов.**

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.

Подпунктом 1 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Конкурсной документацией установлены критерии оценки заявок на участие в закупке, их содержание, значимость порядок оценки.

**По пункту 12.1 Положения критериями** оценки заявок на участие в конкурсе и запросе предложений являются:

- цена договора;
- расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ;
- качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг;
- квалификация участников закупки, в том числе:
- наличие финансовых ресурсов; обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и/или квалификация); наличие на праве собственности или ином праве оборудования и других материальных ресурсов; опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров.

Согласно пункту 2 раздела VI Документации заявки на участие в закупке участников закупки оцениваются исходя из критериев:

1	2	3	4	5
Наименование критерия	Описание критерия	Документы, подтверждающие достоверность представляемых сведений	Значимость критерия	Порядок присвоения баллов по критерию
Цена договора, предлагаемая участником закупки  (Критерий X1)	предлагаемая	Не требуется	70	<p>Где:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- баллы по критерию «Цена договора, предлагаемая участником закупки»</li> <li>- цена договора, предлагаемая в заявке участника i</li> <li>- наименьшее из предложений о цене договора, указанных в заявках всех участников закупки, заявки которых соответствуют требованиям закупочной документации</li> </ul>
		<p>(Форма № 5) Справка, подтверждающая наличие у участника закупки соответствующих кадровых ресурсов <u>строительных</u></p>		<p>Баллы по Критерию X2 рассчитываются по формуле:</p> $K_{vi}(b) = K_{vi} / K_{vmax} \times 100$ <p>Где:</p> <p>K<sub>vi</sub> – суммарное подтвержденное количество специалистов, которых Участник закупки предполагает привлечь к выполнению строительно-монтажных работ.</p> <p>K<sub>vmax</sub> – максимальное подтвержденное</p>

<p>Квалификация участников закупки, в том числе:</p> <p>- обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и/или квалификация);</p> <p>(Критерий X2)</p>	<p>Оцениваются подтвержденные сведения о специалистах <u>строительных специальностей</u>, которых Участник закупки предполагает привлечь к выполнению строительно-монтажных работ в соответствии с ОК 009-2016:</p> <p>1) 16.134 Монтажник светопрозрачных конструкций;</p> <p>2) 25865 Производитель работ (прораб) (в строительстве).</p>	<p><u>специальностей</u>, необходимых для полного и своевременного выполнения договора с обязательным предоставлением копии выписки из штатного расписания, подписанной: начальником отдела кадров; ген. директором или главным бухгалтером.</p> <p>30</p> <p>- копии трудовых книжек и квалификационных документов на привлекаемых для исполнения договора работников.</p> <p><b>В случае если привлекаемые кадровые ресурсы не состоят в штате участника закупки в составе заявки должно быть представлено их письменное согласие на привлечение к оказываемым работам по договору, являющихся предметом настоящей закупки.</b></p>	<p>количество специалистов из поданных заявок, которых Участник закупки предполагает привлечь к выполнению строительно-монтажных работ.</p> <p>Кви(б) – обеспеченность кадровыми ресурсами i-того участника закупки.</p> <p>В случае отсутствия документального подтверждения квалификации, привлекаемых кадровых ресурсов (отсутствие документов, подтверждаемых предоставленные Участником сведения – справки подтверждающей наличие у участника закупки соответствующих кадровых ресурсов, необходимых для полного и своевременного выполнения договора с обязательным предоставлением копии выписки из штатного расписания, подписанной начальником отдела кадров, ген. директором или главным бухгалтером и/или копий трудовых книжек(согласия на привлечение к оказываемым работам, квалификационных документов), Критерию X2 присваивается значение – 0 баллов.</p>
--	---	---	--

--	--	--	--	--

В данном случае Заявителем оспаривается оценка по критерию № 2 «Квалификация участников закупки, в том числе: обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и/или квалификация)» (далее - Квалификация участников закупки).

В случае если привлекаемые кадровые ресурсы не состоят в штате участника закупки в составе заявки должно быть представлено их письменное согласие на привлечение к оказываемым работам по договору, являющихся предметом настоящей закупки.

**Также согласно пункту 6.2 Документации участник во 2 части заявки должен предоставить Справку о кадровых ресурсах на оценочной стадии (форма №5).**

**Победитель в своей заявке документы, установленные в соответствии с порядком оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке в количестве 450 человек, из которых 12 являются штатными сотрудниками общества, а 438 — являются привлеченными.**

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 при оценке заявки участника по критерию № 2 «Квалификация участников закупки».

**Доказательств обратного Заявителем Комиссии не представлено.**

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

В дополнениях к жалобе Заявитель указывает, что привлечение граждан, не состоящих в штате у участника, по гражданско-правовым договорам противоречит нормам Трудового кодекса Российской Федерации. По его мнению, в случае если <...> привлечет 438 специалистов к выполнению работ по договору, то со всеми специалистами, не находящимися в штате предприятия, возникнут трудовые, а не гражданско-правовые, отношения, а значит, <...> не будет соответствовать критериям субъектов малого и среднего предпринимательства.

Также участником высказываются сомнения в экономической целесообразности заключение договора по цене 63 937 589,34 руб. (с НДС 20%) с привлечением 438 работников строительных специальностей.

При этом положения документации Заявителем не оспаривались.

Комиссия 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 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).

На основании вышеизложенного, изучив представленные в материалах дела документы и доказательства в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

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

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу <...>на действия <...> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 15.07.2022 № НП/37153/22.