

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3788/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров  
25.03.2022 г. Москва

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

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «СтройРесурсПроект», АО «Мосводоканал»,

рассмотрев жалобы ООО «СРП» (далее — Заявитель, Общество) на действия АО «Мосводоканал» (далее - Заказчик) при проведении открытых конкурсов в электронной форме на право заключения договоров на выполнение работ по разработке проектной документации и рабочей документации для объекта: «Подключение к централизованной системе холодного водоснабжения объекта: Жилой дом с инженерными сетями и благоустройством территории (со сносом нежилого здания по адресу: ул. Демьяна Бедного, д. 17, корп. 2) по адресу: г. Москва, район Хорошево-Мневники, ул. Демьяна Бедного, вл. 17, корпус 2 (Северо-Западный административный округ) (ППТ района Хорошево-Мневники, мкр. 74, 77, 80, 81)» (реестровый № 32211103578), выполнение работ по разработке проектной документации и рабочей документации для объекта: «Вынос сетей канализации по объекту: «Жилой дом с инженерными сетями и благоустройством территории (со сносом жилых домов по адресам: г. Москва, ул. Кантемировская, д. 33, ул. Кантемировская, 35, ул. Кантемировская, д. 37) по адресу: г. Москва, район Царицыно, ул. Кантемировская, 35 (Южный административный округ)» (реестровый № 32211103563), выполнение работ по разработке проектной документации и рабочей документации для объекта: «Вынос сети водопровода по объекту: "Снос существующего строения, отключение и перекладка инженерных коммуникаций сносимого здания, расположенного по адресу: г. Москва, район Кузьминки, ул. Шумилова, д. 24 (Юго-Восточный административный округ)» (реестровый № 32211094500), выполнение работ по разработке проектной документации и рабочей документации для объекта: Вынос сетей водопровода по объекту: «Снос существующих строений, отключению и перекладке инженерных коммуникаций сносимых зданий, расположенных по адресам: 1. г. Москва, район Кузьминки, ул. Шумилова, д.26/6 (Юго-Восточный административный округ), 2. г. Москва, район Кузьминки, Есенинский б-р, д. 6, к. 2 (Юго-Восточный административный округ)» (реестровый № 32211144370) (далее — Закупки),

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 поступили жалобы Заявителя на действия

Заказчика при проведении Закупок.

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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

В отношении закупок с реестровыми №№ 32211094500, 32211103563, 32211103578 Заявителем оспаривается оценка заявки Общества по критерию «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров», поскольку установленный порядок оценки является субъективным, необоснованным.

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 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).

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 частью 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.

Как следует из представленных в материалы дела протоколов итогов заявке ООО «СРП» по оспариваемому критерию присвоено 0 баллов.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Приложением № 1 к Информационной карте установлен порядок оценки заявок участников, в том числе по п. 2.2. Показатель «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров»

Коэффициент значимости показателя (КЗ) = 0,60 (60 баллов)

Содержание: Оценивается предложение участника об объемах исполненных участником контрактов (договоров) за последние 3 года, предшествующие дате начала подачи заявок на участие в настоящем открытом конкурсе, без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника (оценивается суммарный объем выполненных работ сопоставимого характера и объема, исчисляемый в рублях).

Под работами сопоставимого характера понимаются, работы по разработке

проектной документации и рабочей документации по объектам водопроводно-канализационного хозяйства.

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, опыт может быть подтвержден размещенными на сайте Единой информационной системы в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://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 Разделе 1.3. "Образцы форм и документов для заполнения участниками открытого конкурса (ФОРМА 5.1).

Непредоставление в составе второй части заявки на участие в открытом конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в открытом 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 открытом конкурсе либо информацией, размещенной на сайте Единой информационной системы в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru).

Порядок оценки: Количество баллов, присуждаемых по показателю (НЦБ<sub>i</sub>), определяется по формуле:

где:

КЗ - коэффициент значимости показателя;

К<sub>i</sub> - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

К<sub>max</sub> - максимальное предложение из предложений по показателю оценки,

сделанных участниками закупки.

Оценка в 0 баллов по показателю будет присвоена:

- участнику открытого конкурса, который не имеет опыта сопоставимого характера и объема;

- в случае наличия у АО «Мосводоканал» в отношении участника закупки текущих судебных споров, связанных с ненадлежащим исполнением обязательств, нарушением сроков выполнения работ (оказания услуг, поставки товаров) и/или судебных решений, которые подтверждают ненадлежащее исполнение обязательств, нарушение сроков выполнения работ (оказания услуг, поставки товаров), то такому участнику закупки присваивается 0 баллов по данному показателю.

Учитываются судебные решения за последние 3 года, предшествующие дате начала подачи заявок на участие в настоящем открытом конкурсе.

- участнику открытого конкурса, который не представил в составе своей заявки документы (копии документов), подтверждающие сведения о наличии опыта по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема за указанный в показателе период.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе Заявки в качестве подтверждения опыта выполнения алогичных работ было представлено 16 договоров. В связи с наличием у Заказчика в отношении Заявителя претензий, текущих споров, связанных с некачественным выполнением работ, поставки товаров и/или судебных решений, которые подтверждают некачественное выполнение работ, нарушение сроков выполнения работ по данному показателю заявке было присвоено «0» баллов.

По мнению Заявителя, при наличии у участника опыта выполнения работ сопоставимого характера и объема установленные правила приводят к ограничению постольку данный показатель зависит от неизмеримого критерия, в связи с чем представленные в составе заявки 16 исполненных договоров подряда, получивших положительное заключение экспертизы на сумму более 128 млн. руб. подлежали учету и оценке.

Вместе с тем, на заседании Комиссии Заявитель подтвердил наличие текущих судебных споров со стороны АО «Мосводоканал».

Таким образом, учитывая наличие текущего судебного спора со стороны Заказчика, оценка заявки Общества была произведена правомерно.

С учетом изложенного, доводы Заявителя о ненадлежащей оценке своей заявки по критерию «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» не находят своего подтверждения, при этом Комиссией установлено, что Заказчик производил оценку заявок Заявителя в соответствии с требованиями документации.

Кроме того Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке.

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что на момент подачи заявки Заявитель положения Закупочной документации не оспаривал.

Резюмируя изложенное, в отношении закупок с реестровыми №№ 32211094500, 32211103563, 32211103578 жалоба об оспаривании оценки заявки Заявителя признана Комиссией необоснованной.

В отношении закупки с реестровым № 32211144370 (далее - Закупка) Заявителем оспариваются положения Документации в части правомерности установленного порядка оценки заявок по критерию «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров».

Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 3 221 756,04 руб. опубликовано в Единой информационной системе в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru>) 17.02.2022.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика) - 05.03.2022 в 11:15.

Дата подведения итогов - 10.03.2022.

Заявителем обжалуется установленный порядок оценки по критерию «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров», а именно: присвоение участнику 0 баллов в случае наличия у АО «Мосводоканал» в отношении участника закупки текущих судебных споров, связанных с ненадлежащим исполнением обязательств, нарушением сроков выполнения работ (оказания услуг, поставки товаров) и/или судебных решений, которые подтверждают ненадлежащее исполнение обязательств, нарушение сроков выполнения работ (оказания услуг, поставки товаров), то такому участнику закупки присваивается 0 баллов по данному показателю.

По мнению Заявителя, при наличии у участника опыта выполнения работ сопоставимого характера и объема установленные правила создают условия к ограничению возможности этого участника в победе в конкурсной процедуре, так как его показатель зависит от неизмеримого критерию, а именно, от наличия текущего, то есть не разрешенного по существу судебного спора при возможном отсутствии решения суда, поскольку данный параметр указан как «и/или».

Заказчик с указанными доводами не согласился и пояснил, что в соответствии с позицией, изложенной Верховным судом Российской Федерации в пункте 4 Обзор судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного 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 установлено объективно.

Само по себе предъявление заказчиком указанных требований не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на развитие конкуренции.

При этом, по мнению Заказчика, отсутствие у хозяйствующего субъекта необходимых условий для участия в закупке не является доказательством, подтверждающим, что требования заказчика привели к ограничению конкуренции.

В свою очередь, ООО «СРП» начало оспаривать положения Документации только после возникновения споров с АО «Мосводоканал» о ненадлежащем исполнении договорных обязательств.

Комиссия, изучив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, считает необходимым отметить, что согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 24.02.2022 № ПИ/13960/22 установление заказчиком порядка оценки, предусматривающего присвоение участнику 0 баллов по критерию опыта участника, носит субъективный характер, поскольку наличие претензий и судебных решений, не вступивших в законную силу, не позволяет объективно оценить опыт участника закупки и не свидетельствует о невозможности надлежащим образом исполнять обязательства по договорам, заключенным по итогам проведения закупок.

Вводя субъективный порядок оценки, Заказчик ограничивает конкуренцию в рассматриваемой закупке, что прямо запрещено положениями Закона о закупках, а также Закона о защите конкуренции.

Как отмечено в определении Верховного Суда Российской Федерации от 12.05.2015 № 305-КГ15-1682 определение победителя торгов, основанное на субъективном усмотрении организатора закупки, не соответствует целям и задачам, ради которых принимался Закон о закупках.

Из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является в том числе расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, проводимая конкурентная процедура должна содержать механизмы, обеспечивающие осуществление реальной конкуренции на торгах между участниками закупки, во избежание мнимости такой процедуры, когда реальная конкурентная борьба подавляется предоставлением отдельному хозяйствующему субъекту (прямо или косвенно) преимущественного положения заказчиком, о недопустимости которого последовательно высказывался Верховный Суд РФ в Обзоре судебной практики от 16.05.2018.

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/2014, законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Наличие у АО «Мосводоканал» права по самостоятельному определению порядка оценки и сопоставления заявок на участие в закупке не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно. Следовательно, требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре.

Вместе с тем в настоящем случае, установленный порядок оценки заявок по критерию «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров», предусматривающий присвоение участнику 0 баллов ввиду наличия текущих судебных споров, в отсутствие вступившего в законную силу судебного акта, оценивается как субъективный, не соответствующий принципам, закрепленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, доводы жалобы о ненадлежащем порядке оценки и сопоставления заявок при проведении закупки с реестровым № 32211144370 признаются Комиссией обоснованными.

Дополнительно Комиссия считает необходимым отметить, что аргументация Заявителя о необходимости корректировки сроков исполнения работ со стороны АО «Мосводоканал» в случае признания антимонопольным органом жалобы обоснованной не подлежит оценке Комиссией Управления, поскольку в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции правовой оценке подлежат исключительно обжалуемые действия Заказчика, то есть уже совершенные, по мнению подателя жалобы, в нарушение установленных требований действующего законодательства в сфере закупок, которые не могут быть поставлены в условия зависимости от действий иных лиц, в том числе контролирующего органа.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «СРП» (ИНН: 7704416953; ОГРН: 1177746519280) на действия АО «Мосводоканал» (ИНН: 7701984274; ОГРН: 1127747298250) в части оспаривания произведенной оценки заявок при проведении закупок №№ 32211094500, 32211103563, 32211103578 необоснованными, в части оспаривания документации при проведении закупки с реестровым № 32211144370 — признать обоснованными.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 13, 14 части 10 статьи 4, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении



допущенного нарушения.

4. Снять ограничение на размещение закупок с реестровыми №№ 32211094500, 32211103563, 32211103578, наложенные письмами Московского УФАС России от 10.03.2022 № НП/12957/22, от 17.03.22 № НП/14516/22, от 24.03.2022 № НП/16017/22.

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