

Решение № 055/07/3-1155/2021

о признании жалобы необоснованной

01.12.2021

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>– заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...>– главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии (посредством системы видеоконференц-связи);

<...>– главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «СтройТрансИнвест» (далее – ООО «СтройТрансИнвест», Общество, Заявитель) на действия заказчика – акционерного общества «Омск-РТС» (далее – АО «Омск-РТС», Заказчик), организатора торгов – общества с ограниченной ответственностью «Интер РАО – Центр управления закупками» (далее – ООО «Интер РАО – Центр управления закупками», Организатор торгов) при проведении открытых конкурентных переговоров в электронной форме на право заключения договора автоуслуг грузовым и грузопассажирским транспортом для нужд АО «Омск РТС» (извещение № 32110689283 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – конкурентные переговоры, закупка),

при участии представителя Заявителя: <...> (доверенность <...>, личность

удостоверена паспортом),

при участии представителя Заказчика и Организатора торгов посредством системы видеоконференц-связи: <...> (доверенность <...>, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя, а также дополнения к ней (вх. от 22.11.2021 № 11208э, от 24.11.2021 № 11353э) на действия АО «Омск-РТС» ООО «Интер РАО – Центр управления закупками», который полагает, что при оценке деловой репутации второго участника закупки – ООО «АвтоЛогистика55» не учтено наличие двух зарегистрированных юридических лиц на руководителя ООО «АвтоЛогистика55», что, по мнению Общества, свидетельствует о дроблении бизнеса и получении ООО «АвтоЛогистика55» необоснованной налоговой выгоды, а равно, указанные обстоятельства не могут свидетельствовать о его благонадежности и являются риск-фактором в соответствии с пунктом 8.1 Методики «Оценка деловой репутации контрагентов-резидентов РФ» МТ-123-5, утвержденной приказом ОАО «Омск-РТС» от 29.01.2019 № 47 (далее – Методика).

Кроме того, Общество полагает, что порядок присвоения баллов участникам закупки по критерию «Деловая репутация участника» является субъективным, а Методика не содержит положений, посредством которых возможно установить то, какие объективные факторы влияют на присвоение участникам закупки баллов в разрезе от 0 до 5.

С учетом изложенного, Общество просит признать жалобу обоснованной, пересмотреть оценку деловой репутации ООО «АвтоЛогистика55», ООО «СтройТрансИнвест», произвести ранжирование предложений участников с учётом доводов жалобы.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 24.11.2021 № 05-11350 АО «Омск-РТС», ООО «Интер РАО – Центр управления закупками», представлены возражения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии 01.12.2021 представитель Заказчика и Организатора торгов с доводами жалобы Общества не согласился и высказался согласно представленным возражениям.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 30.09.2021 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» АО «Омск-РТС» размещено извещение о проведении конкурентных переговоров.

Согласно извещению № 32110689283 и закупочной документации по проведению процедуры закупки в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг: Автоуслуги грузовыми и грузопассажирским транспортом для нужд АО «Омск-РТС», утвержденной председателем закупочной комиссии от 30.09.2021 (далее – закупочная документация), дата начала и окончания срока подачи заявок: с 30.09.2021 по 18.10.2021.

Дата подведения итогов закупки – до 16.12.2021.

Начальная (максимальная) цена договора: 14 475 440,00 рублей без НДС.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии по выбору Победителя в открытых конкурентных переговорах в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг: Автоуслуги грузовым и грузопассажирским транспортом для нужд АО «Омск-РТС» № 188000/ОКП-ПВП от 11.11.2021 (далее – Протокол по выбору победителя) на участие в закупке поступило три заявки. Предложения всех участников конкурентных переговоров признаны соответствующими условиям закупки. Победителем закупки признано ООО «АвтоЛогистика55», второе место по результатам ранжирования заявок участников закупки присвоено ООО «СтройТрансИнвест».

Уведомлением Омского УФАС России от 24.11.2021 № 05-11350 закупка приостановлена.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные документы, заслушав доводы представителей Заказчика, Организатора торгов, Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Федерального закона 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 статьей 3 Закона о закупках, 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. Обжалование осуществляется, в том числе при осуществлении заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Законом 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.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и положения о закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1. информационной открытости закупки;
2. равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
3. целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
4. отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Из содержания части 2 статьи 3 Закона о закупках следует, что положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки,

устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках.

Согласно части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются путем проведения торгов (конкурс, аукцион, запрос котировок, запрос предложений) либо иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиями части 3 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 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.

В силу пунктов 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к участникам закупки, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При проведении закупки АО «Омск-РТС», ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» руководствовались положением о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для АО «Омск РТС, утвержденным решением Единственного Акционера АО «Омск РТС» № 375 от 28.06.2021 (далее – Положение о закупке).

Согласно пункту 15.9 Положения о закупке закупочная документация должна содержать требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки, требования к участникам закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Закупочная документация, в силу пункта 15.11 Положения о закупке, должна содержать информацию, необходимую и достаточную для того, чтобы участники закупки могли принять решение об участии в закупке, подготовить и подать заявки таким образом, чтобы закупочная комиссия могла оценить их по существу и выбрать наилучшее предложение.

Пунктом 43.1.1 Положения о закупке установлено, что конкурентным способом

закупки, победителем которой признается участник закупки, предложивший лучшее сочетание условий исполнения договора и окончательному предложению которого присваивается первое место, согласно объявленной системе критериев, являются конкурентные переговоры.

Согласно пункту 43.2.9.2 Положения о закупке перечень критериев оценки, весовые коэффициенты и иная информация о порядке проведения оценки заявок в отношении конкретной закупки определяются в закупочной документации.

Разделом 3.13 закупочной документации установлен порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в закупке, проведения переговоров, переторжки, а также выбора победителя.

Согласно пункту 3.14.2.1 закупочной документации комиссия оценивает и сопоставляет заявки на участие в закупке и проводит их предварительное ранжирование по степени предпочтительности для Заказчика в соответствии с системой критериев оценки и сопоставления, указанной в разделе 8 закупочной документации и в пункте 24 извещения о проведении закупки. На основании результатов оценки заявок на участие в закупке закупочной комиссией каждой заявке на участие в закупке, относительно других, по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора присваивается порядковый номер.

Раздел 8 закупочной документации содержит руководство по экспертной оценке, которое представлено в приложении № 3 к закупочной документации.

В соответствии с пунктом 1 руководства по экспертной оценке для определения лучших условий исполнения договора закупочная/конкурсная комиссия оценивает и сопоставляет заявки по степени выгоды для Заказчика, исходя из поименованных в указанном пункте критериев, в том числе деловой репутации.

Таблица № 2, содержащаяся в приложении № 1 к руководству по экспертной оценке, содержит шкалу выставления баллов, согласно которой «0» баллов является неприемлемой деловой репутацией, баллы от «1» до «5» выставляются в соответствии с методикой оценки деловой репутации.

Приказом АО «Омск-РТС» утверждена Методика, которая устанавливает единые порядок и правила оценки деловой репутации контрагентов-резидентов Российской Федерации.

Согласно пункту 4.2 Методики оценка деловой репутации контрагента проводится с позиции определения степени его благонадежности. При этом под благонадежностью контрагента понимается свойство контрагента, характеризующееся отсутствием у него качеств, определяющих неблагонадежность контрагента (раздел 3 Методики).

Неблагонадежность контрагента – свойство контрагента, отражающее его

способность совершать в процессе совместной партнерской (договорной) деятельности действия или бездействия, наносящие ущерб обществу, как в форме прямых материальных потерь, так и в форме упущенной выгоды, ухудшения (снижения) или потери его деловой репутации (раздел 3 Методики).

Из содержания пункта 4.3 Методики следует, что оценка деловой репутации контрагентов проводится АО «Омск-РТС» в рамках закупочной деятельности с целью обеспечения экономической безопасности АО «Омск-РТС», в том числе для выявления и отклонения контрагентов, обладающих низким уровнем деловой репутации, в рамках иных бизнес-процессов.

В силу пункта 4.4 Методики оценка деловой репутации является обязательной для каждой закупочной процедуры, независимо от того, проводилась ли оценка конкретных контрагентов ранее (в рамках других закупочных процедур).

В качестве критериев оценки используется набор стоп-факторов, критических риск-факторов и риск-факторов, характеризующихся определенным набором их показателей.

В разделе 3 Методики даны понятия указанным терминам:

- стоп-фактор – фактор, обнаружение которого является основанием для рекомендации эксперта к принятию решения об отклонении контрагента;
- критический риск-фактор – фактор, обнаружение которого является основанием для понижения экспертом итоговой оценки до «1» балла;
- риск-фактор – фактор, обнаружение которого является основанием для понижения экспертом итоговой оценки.

Согласно пункту 8.1 Методики каждый из риск-факторов оценивается в отдельности по пятибалльной шкале от «0» до «5» баллов, где «0» является наихудшей оценкой риск-фактора, а «5»-наилучшей (риск-фактор не выявлен).

Риск-факторы включают в себя:

1. Недобросовестное исполнение контрагентом договорных обязательств перед группой (под группой понимается ПАО «Интер-РАО» и его дочерние общества) за последние 3 года.
2. Наличие информации о приостановлении операций по банковским счетам контрагента.
3. Негативная информация о деятельности контрагента.
4. Негативная информация, связанная с регистрационными данными.
5. Негативная информация в отношении учредителей/участников/акционеров и/или единоличного исполнительного органа контрагента.

Подробный порядок оценки риск-факторов описан в разделе «В» приложения № 1 к Методике (пункт 8.2 Методики).

Одним из риск-факторов является недобросовестное исполнение контрагентом договорных обязательств перед группой за последние 3 года. Согласно разделу «В» приложения № 1 к Методике для оценки указанного риск-фактора используется картотека арбитражных дел Высшего арбитражного суда Российской Федерации <http://kad.arbitr.ru/> и информация, полученная от компании группы (сведения о ведении претензионной и/или претензионно-исковой работы). При отсутствии фактов недобросовестного исполнения контрагентом договорных обязательств перед Обществом участнику присваивается «5» баллов, при однократном (и более) недобросовестном исполнении контрагентом договорных обязательств перед компанией группы (вся установленная информация должна иметь документальное подтверждение), участнику присваивается «0» баллов.

Также риск-фактором является негативная информация о деятельности контрагента. Согласно разделу «В» приложения № 1 к Методике учитывается наличие у участника закупки более двух исполнительных производств в течение последнего года, негативной арбитражной практики за последние три года (вступившие за последние три года в силу решения не в пользу контрагента по искам о недобросовестном исполнении договоров и/или об отказе исполнения обязательств по договорам), негативной информации в открытых источниках, в том числе в СМИ и сети интернет. При выявлении любого из указанных признаков присваивается «0» баллов. При отсутствии негативной информации присваивается «5» баллов.

Пункт 9.7 Методики содержит формулу расчета итогового балла взвешенным суммированием полученных оценок риск-факторов, которая применяется в случае, если не обнаружено ни одного стоп-фактора (по итогам отборочного этапа) закупочной процедуры выставлена оценка «Соответствует») и критического риск-фактора:

$$X = \sum_{i=1}^n x_i \times p_i / \sum_{i=1}^n p_i$$

где:

i — номер риск-фактора согласно разделу «В» приложения № 1;

n - количество риск-факторов;

X_i — оценка i - го риск-фактора от «0» до «5» баллов;

P_i - вес (весовой коэффициент) i - го риск фактора.

При этом принимаются следующие значения весов (весовые коэффициенты) оценок риск- факторов:

№ риск-фактора	Весовой коэффициент
1	30 % (0,3)
2	25% (0,25)
3	20 % (0,2)
4	15 % (0,15)
5	10% (0,1)

Как верно указывает Заявитель, пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках закреплены принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Между тем, Комиссия проанализировав порядок оценки участников закупки, содержащийся в Методике, приходит к выводу, что установленные в ней требования к деловой репутации участника закупки не нарушают указанные принципы, поскольку данные требования в равной степени предъявлены ко всем участникам конкурентных переговоров. Также, закупочная документация и Методика содержат порядок, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки и не предусматривает каких-либо специальных требований к порядку оценки заявок, не содержит норм, регламентирующих определение подходов оценки ценовых и неценовых критериев.

То есть, заказчики вправе самостоятельно определять как перечень критериев оценки, так и содержание указанных критериев, в том числе предмет и конкретные показатели оценки участников конкурса.

В данном случае, установленные в закупочной документации критерии оценки заявок, были выбраны Заказчиком исходя из его права на установление критериев, позволяющих определить участника закупки, наиболее удовлетворяющего потребностям Заказчика.

Комиссией Омского УФАС России установлено, что согласно сводному отчету Экспертной группы, являющегося приложением к Протоколу по выбору победителя, ООО «СтройТрансИнвест» по критерию «Деловая репутация» присвоено «3,5» балла, ООО «Автологистика55» присвоено «5» баллов.

В обоснование причин присвоения указанного количества баллов ООО «СтройТрансИнвест» Организатор торгов указывает на наличие у Общества риск-фактора (Недобросовестное исполнение контрагентом договорных обязательств перед группой за последние 3 года). В материалы дела представлены претензии АО «ТГК-11» от 03.08.2020 № 36-15/986 у ООО «СтройТрансИнвест» в рамках договоров от 25.11.2019 № 05.105.1409.19,

от 25.11.2019 № 5.105.1393.19 о начислении Обществу неустойки по причине систематического нарушения условий указанных договоров. Согласие с указанной претензией выражено Обществом в письме от 17.08.2020 № 96.

В связи с недобросовестным исполнением Обществом договорных обязательств перед компанией группы, Организатором торгов ООО «СтройТрансИнвест» в отношении риск-фактора – «Недобросовестное исполнение контрагентом договорных обязательств перед группой за последние 3 года» присвоено 0 баллов.

Поскольку при оценке заявки Общества Организатором торгов не выявлено стоп-факторов и критических риск-факторов, оценка каждого риск-фактора выглядит следующим образом:

Риск-фактор (№ и наименование)	Оценка в соответствии с разделом «В» приложения №1 к Методике	Пояснение
1. Недобросовестное исполнение Контрагентом договорных обязательств перед Группой за последние 3 года	0	однократное нарушение договорных обязательств перед компаниями Группы Интер РАО
2. наличие информации о приостановлении банковских счетов	5	
3. негативная информация о деятельности Контрагента	5	
4. негативная информация, связанная с регистрационными данными	5	
5. негативная информация в отношении учредителей/участников/акционеров и/или единоличного исполнительного органа Контрагента	5	

С учетом изложенного, итоговый балл ООО «СтройТрансИнвест» по критерию «Деловая репутация» рассчитывается следующим образом:

$$X = (0*0,3 + 5*0,25 + 5*0,2 + 5*0,15 + 5*0,1)/(0,3+0,25+0,2+0,15+0,10) = \mathbf{3,5}$$

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что балл Заявителя по критерию «Деловая репутация» рассчитан в соответствии с Методикой, является достоверным и объективным, поскольку Организатором торгов и Заказчиком документально подтверждено наличие оснований, являющихся риск-фактором и признает жалобу Общества в указанной части необоснованной.

Относительно довода ООО «СтройТрансИнвест» о неверной оценке деловой репутации победителя закупки – ООО «Автологистика55», ввиду наличия у последнего признаков дробления бизнеса и получения им налоговой выгоды, Комиссия находит указанный довод необоснованным в силу его недоказанности Заявителем.

Согласно позиции Конституционного суда Российской Федерации, ведение предпринимательской деятельности в одном лице или в нескольких нигде не описано как состав нарушения. Одно лицо может правомерно участвовать на законных условиях в деятельности разных субъектов, а если делает это еще и формально, то, значит, исполняет формально установленные правила. Это повсеместно принято как вид правомерного предпринимательского поведения с использованием законных возможностей (Определение Конституционного Суда РФ от 04.07.2017 № 1440-О).

Поскольку у ООО «Автологистика55» при оценке заявки закупочной комиссией не установлены стоп-факторы, критические риск-факторы, риск-факторы, ему обосновано присвоено «5» баллов по критерию «Деловая репутация» в соответствии с Методикой.

При таких обстоятельствах Комиссия признает жалобу ООО «СтройТрансИнвест» необоснованной.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «СтройТрансИнвест» (ИНН 5535009700, ОГРН 1125535000580, юридический адрес: 646530, Омская область, Тарский муниципальный район, город Тара, улица Советская, дом 23 А) на действия заказчика – акционерного общества «Омск-РТС» (ИНН 5503249258, ОГРН 1145543013868, юридический адрес: 644037, Омская область, город Омск, улица Партизанская, дом 10), организатора торгов – общества с ограниченной ответственностью «Интер РАО – Центр управления закупками» (ИНН 7703642903, ОГРН 1077759373768, юридический адрес: 119435, г. Москва, ул. Большая Пироговская, д. 27, стр. 3) при проведении открытых конкурентных переговоров в электронной форме на право заключения договора автоуслуг грузовым и грузопассажирским транспортом для нужд АО «Омск РТС» (извещение № 32110689283 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 24.11.2021 № 05-11350.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель

<...>

Комиссии

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>