

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

е-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

03.06.2022 № 006689-22

На
№

от

ООО «Вектор»

614107, г. Пермь, ул. Лебедева, 9, оф. 213

ooo-vektor59@yandex.ru

**МАОУ «Многопрофильная школа
«Приоритет» г. Перми,**

**Закупочная комиссия МАОУ
«Многопрофильная школа «Приоритет»**

г. Перми

614094, г. Пермь, ул. Мильчакова, д.22

prioritet@permedu.online

Электронная торговая площадка

ООО «РТС-тендер»

ko@rts-tender.ru

Дело № 059/07/3-460/2022

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Вектор» (вх. № 008138)

«31» мая 2022 г.

г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

посредством видеоконференцсвязи, в присутствии представителя МАОУ «Многопрофильная школа «Приоритет» г. Перми по доверенности <...>, без участия ООО «Вектор» (надлежащим образом уведомлены);

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Вектор» (ИНН 5906165177, ОГРН 1205900007015) (вх. № 008138) (далее – Заявитель, ООО «Вектор») на действия Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Многопрофильная школа «Приоритет» г. Перми (ИНН:5903004460, ОГРН 1025900762227) (далее – Заказчик, МАОУ «Многопрофильная школа «Приоритет» г. Перми), Закупочной комиссии МАОУ «Многопрофильная школа «Приоритет» г. Перми при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по комплексному обслуживанию зданий(извещение № 32211375078, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

24.05.2022 г. в адрес Пермского УФАС поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика закупки при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Жалоба подана на действия (бездействия) организатора торгов, комиссии по осуществлению закупок на нарушение условий конкурсной документации действующему законодательству в части оценки заявок, ограничивающих конкуренцию.

В связи с соответствием жалобы Заявителя предъявляемым к ней требованиям жалоба была принята Пермским УФАС к рассмотрению, уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (исх. № 006300-22 от 26.05.2022), содержащее установленные частью 11

статьи 18.1 Закона о защите конкуренции сведения, размещено на сайте www.br.fas.gov.ru в пределах установленного срока и направлено Сторонам посредством электронной почты. Уведомление также содержало информацию о возможности дистанционного участия в рассмотрении жалобы и о действиях, которые необходимо совершить для обеспечения такого участия.

Частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (далее по тексту – Стороны), уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты.

До рассмотрения жалобы Комиссией Пермского УФАС от одной из сторон закупки было получено ходатайство об участии в рассмотрении дела. Явка на заседание Комиссии Пермского УФАС по рассмотрению настоящей жалобы была обеспечена представителем стороны Заказчик. Заявитель уведомлен надлежащим образом, явку не обеспечил.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", 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.

В соответствии с частью 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 случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки»).

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона 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.

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 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.

2. При проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, Организатор руководствовался Положением о закупке МАОУ «Многопрофильная школа «Приоритет» г. Перми, утвержденным Наблюдательным советом МАОУ Многопрофильная школа «Приоритет» г. Перми от 08 апреля 2022 г. № 49 (далее — Положение о закупке, Положение), Извещением о проведении закупки (далее – Извещение), Конкурсной Документацией на оказание услуг по комплексному обслуживанию зданий (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте ЕИС - 11.05.2022 г.

Дата начала срока подачи заявок – 11.05.2022 г.

Дата окончания срока подачи заявок – 20.05.2022 г.

Дата подведения итогов закупки – 20.06.2022 г.

Ознакомившись с протоколом подведения итогов конкурса № 2386972 от 20.05.2022 г., Заявитель обратился в Пермское УФАС России с жалобой, в которой выразил несогласие с установленными оценками заявок по показателю «Опыт работ» четверым участникам из пяти.

По мнению Заявителя установление данного критерия в Документации предоставило преимущество конкретному участнику и привело к ограничению конкуренции.

Согласно п. 18.1 Положения о закупке конкурс – это форма торгов, при которой победителем признается участник, заявка которого соответствует требованиям, установленным Документацией о конкурентной закупке, и на основании указанных в Документации критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Порядок проведения конкурса регулируется разделом 18 Положения о закупке Заказчика.

2.1. Ознакомившись с доводами жалобы и исследовав положения Документации о конкурсе на оказание услуг по комплексному обслуживанию зданий, Комиссия сообщает следующее.

В силу ч. 6 ст. 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 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

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке

указываются: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке и иные сведения, определенные положением о закупке.

В соответствии с п. 22.3 Положения для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки по цене договора (цене единицы товара, работы, услуги) и иным критериям, указанным в конкурсной документации. При этом критерием оценки заявок на участие в конкурсе помимо цены договора может являться квалификация участника закупки.

В п. 2 раздела 4 Документации установлен перечень документов, входящих во вторую часть заявки. Подпункт 2.5. п. 2 раздела 4 содержит Документы, необходимые для оценки заявки участника по показателю «Опыт работы» критерия «Квалификация участника закупки».

Предусмотрено, что участник закупки предоставляет Закупочной комиссии на оценку по показателю «Опыт работы» электронную копию договора, предмет которого содержит только те услуги, которые указаны в предмете проекта договора (Приложение № 4 к конкурсной документации) и заключенного с образовательным учреждением не ранее 01.01.2021 года и не позднее 31.12.2021г. Цена договора должна составлять не менее 1 000 000,00 рублей. Договор должен быть заключен в рамках законодательства в сфере закупок.

Также под знаком «*» отмечено, что отсутствие договора не является основанием для отклонения заявки.

В соответствии с п. 21.1 Положения и раздела 10 Документации Комиссия рассматривает заявки на участие в конкурсе на соответствие требованиям, установленным Конкурсной документацией.

Приложением № 3 Документации указаны критерии оценки заявки, установленные Заказчиком в целях выявления лучших условий исполнения договора.

Оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются по следующим критериям: цена договора – значимость 40%, квалификация участника закупки – значимость 60% (30% - опыт работы, 30% - наличие необходимых трудовых ресурсов).

Согласно разделу 10 Документации о закупке при несоответствии заявки требованиям к содержанию, составу, оформлению и форме заявки, установления недостоверных сведений в документах, установления факта несоответствия участника конкурса обязательным требованиям раздела 3 Документации, участника отстраняют от участия в конкурсе на любом этапе его проведения. Если документы заявки, необходимые для ее оценки по установленным критериям, не соответствуют требованиям к оформлению, то по таким документам баллы не начисляются.

Таким образом, Конкурсная документация не содержит положений, предоставляющих Закупочной комиссии право отклонить Заявки за непредставление документов, предусмотренных Приложением № 3.

В случае наличия в составе заявки участника документов согласно п. 2.5 и 2.6

Документации такой заявке присваивается балл в соответствии с настоящим разделом.

Также указано, что при наличии, в составе заявки, одного договора начисляется 100 баллов. При отсутствии документов баллы не начисляются.

Данное условие является критерием оценки, а не допуска и позволяет участникам набрать баллы для расчета итоговой оценки заявок.

Согласно Определению Верховного суда РФ от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243 по делу № А40-3315/2016 порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются Заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Заказчику предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки. Данное право на разработку и утверждение Положения о закупках согласуется с целями и задачами Закона № 223-ФЗ, направленными, в первую очередь, на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Действующим законодательством о закупках не определен исчерпывающий перечень критериев, подлежащих оценке при рассмотрении и сопоставлении заявок, что свидетельствует о том, что выбор таких критериев является усмотрением самого Заказчика в зависимости от его потребностей (постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 12 февраля 2015 г. № 09АП-58423/2014 по делу № А40-132216/14).

Выбор показателей для оценки и сопоставления заявок является исключительным усмотрением Заказчика со всеми правовыми последствиями совершения таких действий.

Исходя из изложенного целесообразность установления в закупочной документации тех или иных требований к участникам, критериев оценки поступающих от участников предложений не может выступать в качестве самостоятельного предмета оценки антимонопольного органа.

В рассматриваемом случае доводы жалобы Заявителя свидетельствуют только о несогласии с целесообразностью установления Заказчиком определенного критерия и порядка оценки заявок участников закупки, но не о нарушении Заказчиком требований о закупках. Заявителем не представлено обоснований того, что спорный порядок оценки заявок участников не отвечает принципам Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия Пермского УФАС приходит к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения жалобы Заявителя в части установления неправомерного порядка оценки по показателю «Опыт работ» критерия «Квалификация участника закупки».

Кроме того, Комиссия обращает внимание, что поданная жалоба не содержит доводов, свидетельствующих об обжаловании Заявителем результатов рассмотрения поданной заявки. Доводы жалобы Заявителя сводятся исключительно на неправомерное установление в Документации критерия оценки по показателю «Опыт работ».

В связи с этим, Комиссия Пермского УФАС России отмечает, что спорные положения Документации, которые, по мнению Заявителя, являются необоснованными, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки на условиях документации. Заявитель, будучи участником конкурентной процедуры, подав заявку, конклюдентно согласился со всеми требованиями и условиями закупочной документации, в том числе в части установленных в ней критериев, порядка оценки заявок и присваиваемых баллов, что делает невозможным в последующем обжалование таких положений.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения закупочной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие предполагаемых нарушений в закупочной документации Заявитель указал после дня окончания подачи заявок (20.05.2022 г.), следовательно, Заявитель выражает лишь свое несогласие с результатами такой закупки, оспаривая положения Документации, с которой изначально согласился, с целью признания результатов закупки недействительными при отсутствии для того оснований.

Дополнительно Комиссия Пермского УФАС России обращает внимание, что в соответствии с п. 1 ч. 1 ст.23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства (в том числе о нарушениях статьи 17 Закона о защите конкуренции).

При этом порядок возбуждения и рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства регламентируется гл. 9 Закона о защите конкуренции «Рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства».

В то же время Закон о защите конкуренции в ст. 18.1 содержит отдельную процедуру рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Таким образом, ст. 18.1 Закона о защите конкуренции установлен особый самостоятельный порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, который не относится к процедуре рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства (в том числе нарушений ст. 17 Закона о защите конкуренции), и, соответственно, проведение проверки на предмет наличия нарушений положений ст. 17 Закона о защите конкуренции не может быть осуществлено Комиссией Пермского УФАС в рамках рассмотрения Жалобы.

Учитывая изложенное, Комиссией принято решение передать жалобу должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения в рамках нарушения антимонопольного законодательства согласно гл. 9 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Вектор» (ИНН 5906165177, ОГРН 1205900007015) (вх. № 008138) на действия МАОУ «Многопрофильная школа «Приоритет» г. Перми (ИНН:5903004460, ОГРН 1025900762227), Закупочной комиссии МАОУ «Многопрофильная школа «Приоритет» г. Перми при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по комплексному обслуживанию зданий(извещение № 32211375078, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) **необоснованной**.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Пермского УФАС исх. № 006300-22 от 26.05.2022 г.

3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Пермского УФАС России для проведения проверки соответствия действий МАОУ «Многопрофильная школа «Приоритет» г. Перми требованиям, установленным статьей 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Члены Комиссии

<...>

<...>

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

<...>.

(342) 235-10-36