

РЕШЕНИЕ по делу № 077/07/00-4517/2023 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров 12.04.2023 г. Москва Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе: Председательствующего Комиссии: <...>при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «ЦЭНКИ», в отсутствие представителей ООО «АЗК Строй Групп», извещенных надлежащим образом о дате, месте и времени заседания письмом Московского УФАС России от 2023-17805 2 06.04.2023 № НП/15012/23, рассмотрев жалобу ООО «АЗК Строй Групп» (далее — Заявитель) на действия АО «ЦЭНКИ» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию систем противопожарной защиты в зданиях и сооружениях АО «ЦЭНКИ» и его филиалов (реестровый № 32312212503, 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 Московское 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 Заявителя, 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 жалобы в отсутствие представителей Заявителя. 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 2023-17805 3 (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. Часть 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, нарушения со стороны Заказчика выразились в ненадлежащем формировании положений конкурсной документации, а именно в установлении порядка оценки по критерию «Опыт по успешной поставке продукции сопоставимого характера и объема» (далее — критерий Опыт), в части принятия к оценке только договоров, заключенных за последние 3 года. 2023-17805 4 Как указывает Заявитель, в документации четко не определено какие договоры принимаются к оценке: заключенные и исполненные в период с 2020 по 2023 или заключенные и находящиеся на стадии исполнения. По мнению Заявителя, Заказчиком должны приниматься к оценке полностью исполненные договоры в период 2020-2023г, поскольку именно этот показатель указывает на фактический опыт выполнения работ участником закупки. Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом. 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 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. В силу пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения 2023-17805 5 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 материалов дела, Заказчиком 21.03.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - ЕИС) была размещена информация о проведении Закупки. Цена договора: 38 054 452,16 руб. Согласно пункту 26 Информационной карты критерии и порядок оценки и сопоставления заявок приведены в приложении № 2 к информационной карте. В соответствии с пунктом 2.1 приложения № 2 к Информационной карте устанавливается оценка по подкритерию С1 - Опыт по успешной поставке продукции сопоставимого характера и объема. При оценке по данному подкритерию анализируется информация об успешной поставке участником закупки продукции сопоставимого характера и объема за период 2020-2023 гг. Продукцией сопоставимого характера для целей настоящей документации понимается оказание услуг/выполнение работ по техническому обслуживанию систем противопожарной защиты в зданиях и сооружениях. Под поставкой продукции сопоставимого объема понимается заключение и исполнение участником закупки договоров на поставку продукции сопоставимого характера с ценой каждого договора не менее 7 000 000 (семи миллионов) рублей 00 копеек с учетом всех налогов, сборов и других обязательных платежей и исполнение такого договора должно быть на сумму не менее 7 000 000 (семи миллионов) рублей 00 копеек с учетом всех налогов, сборов и других обязательных платежей. Информация об опыте участника закупки по поставке продукции сопоставимого характера и объема может быть представлена по рекомендуемой форме Приложения 1 к заявке на участие в запросе предложений и должна быть подтверждена: - копиями заключенных за период 2020-2023 гг. и исполненных договоров со всеми 2023-17805 6 изменениями и приложениями, являющимися неотъемлемыми частями этих договоров, - копиями документов, которыми по условиям таких договоров подтверждают их исполнение, включая стоимость. Оценка (значения в баллах) по данному подкритерию для каждой заявки вычисляется с учетом значимости (весомости) подкритерия следующим образом: Максимальная оценка по подкритерию - 100 баллов 5 договоров и более – 100 баллов каждый договор – 20 баллов отсутствие договоров - 0 баллов. В случае несоблюдения хотя бы одного из перечисленных выше требований настоящего пункта, представления нечитаемых документов, неполных сведений в отношении подтверждающих документов или выявления в представленных документах недостоверной информации начисление баллов по данному подкритерию не производится. На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что договор может быть исполнен не полностью, но на определенную закупочной документацией сумму. Указанная формулировка учитывает договоры без фиксированного объема, когда заказчик не несет ответственность за неполную выборку услуг и соответственно договор может быть заключен на сумму менее исполненной при этом такие договоры свидетельствуют о наличии требуемого в соответствии с закупочной документацией опыте. Также Заказчик отметил, что поскольку порядок расчета баллов по данному критерию позволяет оценить профессионализм участников путем сопоставления количества исполненных на установленную в закупочной документации сумму участниками аналогичных договоров, предоставив большее количество баллов тому лицу, которое заключило и исполнило на определенную в закупочной документации сумму за установленный период большее количество аналогичных договоров, то данный критерий не ограничивает конкуренцию и не нарушает прав и законных интересов участников

закупки. Таким образом, участнику Закупки в подтверждение опыта необходимо представить договоры, заключенные и исполненные (в том числе исполненные частично на сумму равную или более 7 млн. руб.) за последние 3 года. В силу изложенного, Комиссия отмечает, что Заказчиком предусмотрена возможность подтверждения опыта максимально широким перечнем договоров. 2023-17805 7 Комиссия отмечает, что Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положением о закупках, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика. В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке. Таким образом, заказчикам 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 закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности. Законом о закупках заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности. При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции. Направленные на обеспечение потребностей отдельных видов юридических лиц в товарах, работах и услугах отношения, регулируемые Законом № 223-ФЗ, имеют целью повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг 2023-17805 8 (ст. 1). Приведенные правовые позиции, позволяющие определить круг правомерных действий заказчика при установлении в документации о закупке, проводимой по правилам Закона № 223-ФЗ, требований к участникам, отличающихся достаточной степенью строгости, указывают также на обстоятельства, наличие которых является индикатором нарушения принципов, предусмотренных пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, и которые подлежат выяснению антимонопольным органом в целях выявления в действиях заказчика данного нарушения. Такие обстоятельства подразумевают фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов. Согласно позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 4 Обзоре судебной практики по вопросам,

связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 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. В свою очередь Комиссия отмечает, что установление в документации о проведении закупки критериев оценки не ограничивает право хозяйствующих субъектов на участие в процедуре закупки, а преследует цель определения лучшего предложения в рамках проводимой Заказчиком процедуры закупки. Комиссия также отмечает, что отсутствие у хозяйствующего субъекта необходимых условий для участия в Закупке не является доказательством, подтверждающим, что требования Заказчика привели к ограничению конкуренции. Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупочной процедуре, действия каждого из них влияют на результаты закупки, победителем которого определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный. Вместе с тем установленные критерии носят оценочный характер и не влекут отклонения заявки. 2023-17805 9 Процедура оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке направлена на выявление участника, заявка которого содержит лучшее предложение по исполнению договора, в том числе, исходя из опыта, имеющегося у участника Закупки, и никаким образом не может ограничить участников Закупки в их праве подать заявку на участие в такой Закупке и предложить условия исполнения договора, более выгодные, чем у других участников закупки. В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что установленные Заказчиком в закупочной документации оспариваемые Заявителем критерии, не нарушают права участников и не ограничивают конкуренцию. При этом Комиссия принимает во внимание, что на участие в закупке подано 5 заявок. Кроме того, Заявитель на заседание Комиссии не явился. Действительных доказательств нарушения своих прав и ограничения конкуренции путем предоставления преимущества конкретному лицу установленным критерием, равно как доказательств отсутствия договоров, отвечающих установленному критерию, Заявителем не представлено, а Комиссией не установлено. 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 2023-17805 10

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 жалобы. На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия РЕШИЛА: 1. Признать жалобу ООО «АЗК Строй Групп» <...>на действия <...>при проведении Закупки необоснованной. 2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 06.04.2023 № НП/15012/23. Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.