

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11514/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

31.08.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>

членов Комиссии:

<.....>

<.....>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО ТК «ЯН», ОАО «НТЦ ФСК ЕЭС»,

рассмотрев жалобу ООО ТК «ЯН» (далее — Заявитель) на действия ОАО «НТЦ ФСК ЕЭС» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание транспортно-экспедиционных услуг по транспортировке комплектного вентильного устройства КВУ-3-3000 УХЛ1 для УШРТ-25000/110 УХЛ1 (ПС 110 кВ Хандыга) (реестровый № 32312621485) (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, перенаправленная письмом ФАС России от 25.08.2023 № 28/68650/23.

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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель не согласен с результатами оценки своей заявки по критерию «Опыт выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года», поскольку, по мнению Заявителя, комиссией Заказчика были засчитаны не все договоры, представленные в заявке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее, 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.

Согласно пунктам 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.

Комиссией установлено, что 27.07.2023 Заказчик на сайте электронной площадки ООО «РТС- тендер» (<http://www.rts-tender.ru>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание транспортно-экспедиционных услуг по транспортировке комплектного вентильного устройства КВУ-3-3000 УХЛ1 для УШРТ-25000/110 УХЛ1 (ПС 110 кВ Хандыга) (реестровый № 32312621485) (далее – запрос предложений, процедура).

Дата начала срока подачи заявок: 27.07.2023

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика): 08.08.2023 12:00

Дата подведения итогов: 22.08.2023

Начальная цена: 5 861 380,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов от 18.08.2023 № 18с в результате ранжирования заявок участников Заявитель занял второе место с итоговой оценкой — 39, 22 балла. Победителем признано ООО «МЭЛ ТАЙМ» (ИНН: 6685198695) с итоговой оценкой — 58, 47.

Так, пунктом 4 Приложения № 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» установлен следующий порядок оценки заявок по критерию «Опыт выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года»:

По критерию «Опыт выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года» (коэффициент Ro_i i -й заявки) оценка производится членами Закупочной комиссии (при необходимости – с привлечением экспертов) на основании справки для оценки опыта выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года по установленной в настоящей документации о закупке форме (часть III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», форма 7.2) с приложением подтверждающих документов (копий актов приемки выполненных работ/услуг и копий договоров) по количеству исполненных договоров на выполнение транспортно-экспедиционных услуг за последние три года до даты подачи заявки на участие в НАСТОЯЩЕЙ закупке. Оценка производится в отношении договоров со стоимостью выполненных транспортно-экспедиционных услуг не менее 20% от начальной (максимальной) цены договора, УСТАНОВЛЕННОЙ В п.5 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Подтверждением указанного опыта исполнения контракта (договора) участником,

для целей настоящей закупки, является копия контракта (договора) (включая приложения) заверенная участником, копии актов приемки выполненных работ/услуг, заверенные участником, на полный объем обязательств участника по контракту (договору), содержащие сведения о выполненных участником транспортно-экспедиционных услугах за последние три года стоимостью не менее 20 % от начальной (максимальной) цены договора, УСТАНОВЛЕННОЙ В п.5 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ. Дата подписания последнего акта приемки выполненных работ/услуг не должна быть ранее 3 лет до даты подачи заявки на участие в НАСТОЯЩЕЙ закупке.

За каждый исполненный договор на выполнение транспортно-экспедиционных услуг за последние три года стоимостью не менее 20% от начальной (максимальной) цены договора (п.5 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».) участник получает 20 баллов. Максимальный балл по данному критерию – 100.

По критерию «Опыт выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года», Roi заявке участника присваивается значение 0 баллов в случае:

- отсутствия справки для оценки опыта выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года (часть III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», форма 7.2),
- отсутствия подтверждающих выполнение работ документов (копий контрактов (договоров), копий актов приемки выполненных работ/услуг на транспортно-экспедиционные услуги),
- если в Справке для оценки опыта выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года (часть III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», форма 7.2) у Участника закупки не указано исполненных договоров со стоимостью не менее 20% от начальной (максимальной) цены договора (п.5 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»).

В случае участия в закупке коллективных участников данные по неценовым критериям оценки в целях осуществления оценки такой заявки суммируются.

Таким образом, исходя из вышеизложенных требований Закупочной документации Заказчиком к оценке по опыту принимаются исключительно исполненные договоры.

Комиссией установлено, Заявителем в составе заявки в качестве подтверждения опыта выполнения аналогичных работ было представлено 5 договоров на общую сумму 13 489 499, 98 рублей.

По результатам оценки заявки Заявителя из представленных 5 договоров Заказчиком к оценке принято 2 договора, 3 договора (№ 0808/21 от 08.08.2021, № 0106/21 от 01.06.2021, № 35 от 01.07.2021) не приняты к оценке. В связи с чем Заявителю по критерию «Опыт выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года» начислено 16, 00 баллов.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что основанием для не принятия к оценке 2 договоров № 0808/21 от 08.08.2021 и № 0106/21 от 01.06.2021 послужило отсутствие в договорах и в приложениях к ним стоимость работ (услуг), что в соответствии с пунктом 4 Приложения №1 к части II «Информационная карта закупки» документации о закупке не позволяет членам Закупочной комиссии

оценить исполнение договора (контракта), в частности его объем, основываясь только на актах выполненных работ для расчета бальной оценки.

В отношении договора № 35 от 01.07.2021 Заказчик пояснил, что представленные Заявителем документы не подтверждают исполнение указанного договора в полном объеме.

Относительно оценки договора № 35 от 01.07.2021 Комиссией установлено следующее.

Так, в соответствии с пунктом 3.1 договора цена договора на дату его подписания составляет 10 000 000 (десять миллионов) рублей 00 копеек, в том числе с НДС 20 %.

Заявителем в составе заявки приложены акты выполненных работ на общую сумму 5 548 846,00 рублей с НДС.

Вместе с тем согласно пункту 6.1 Договора настоящий договор вступает в силу с момента его подписания обеими Сторонами и действует до полного исполнения ими обязательств по Договору.

Настоящий Договор будет считаться продленным на каждый последующий календарный год, если одна из Сторон не сделает письменного заявления о прекращении действия настоящего Договора за месяц до истечения срока его действия.

При этом, в составе заявки Заявителем не представлено документов, подтверждающих письменное соглашение сторон о досрочном прекращении договора или изменении его стоимости.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, Заявителем по договору № 35 от 01.07.2021 не подтверждено в полном объеме исполнение договора, что не соответствует требованиям Закупочной документации, согласно которым к оценке принимаются исполненные договоры в полном объеме.

При этом, Комиссия отмечает, предоставление сведений о частичном исполнении договора Закупочной документацией не предусмотрено.

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, тем самым согласился с установленными требованиями в части порядка оценки по квалификации участника.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что оценка заявки Заявителя по критерию «Опыт выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года» в данной части осуществлена Заказчиком правомерно и в соответствии с требованиями Закупочной документации.

Комиссия считает необходимым отметить, что в силу статьи 8 ГК РФ Заявитель, подавая заявку на участие в Закупке, конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, в том числе, в части требований о принятии к оценке исключительно контрактов (договоров), заключенных в порядке установленном Законом о закупках и Законом о контрактной системе.

В этой связи у Комиссии также отсутствуют правовые основания к выявлению в

действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Закупочной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке и с условиями которой Заявитель согласился при подаче заявки на участие в процедуре.

Вместе с тем 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 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 доводов жалобы в указанной части.

Относительно оценки договоров № 0808/21 от 08.08.2021 и № 0106/21 от 01.06.2021, Комиссией установлено следующее.

Так, пунктом 4.1 указанных договоров предусмотрено, что размер оплаты за перевозку и выполнение связанных с перевозкой операций и услуг определяется в заявках на перевозку. Расчет производится по окончании выполнения перевозки на основании Актов выполненных работ и счетов в течение 30 календарных дней.

Из чего следует, что указанные договоры являются рамочными.

В соответствии с пунктом 1 статьи 429.1 Гражданского кодекса Российской Федерации рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

Таким образом, в рамочном договоре необязательно указывать существенные условия сделок, которые будут совершаться на его основании, к которым, в том числе относится цена договора.

Между тем в соответствии с пунктом 1 статьи 801 ГК РФ по договору транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента-грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия отмечает, что цена рамочного договора не является существенным условием.

Вместе с тем согласно условиям представленных Заявителем договоров № 0808/21 от 08.08.2021 и № 0106/21 от 01.06.2021 оплата услуг определяется в заявках на перевозку.

При этом, Заявителем в составе заявки представлены акты выполненных работ по договору № 0808/21 от 08.08.2021 на сумму 4 670 000 рублей, по договору № 0106/21 от 01.06.2021 на сумму 4 600 000 рублей, что полностью соответствует требованиям Закупочной документации в отношении стоимости договора, а также свидетельствует об исполнении договора.

В свою очередь, Заказчиком не представлено доказательств неисполнения указанных договоров в полном объеме.

Вместе с тем Комиссия критически оценивает доводы Заказчика о неуказании в договорах стоимости работ (услуг), поскольку данное требование не установлено в Закупочной документации.

Таким образом, в данном случае представленные Заявителем договоры № 0808/21 от 08.08.2021 и № 0106/21 от 01.06.2021 соответствовали требованиям Закупочной документации, а Заказчик, в свою очередь проводил оценку заявки Заявителя на основании документов, которые не предусмотрены Закупочной документацией.

Комиссия считает необходимым отметить, что Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Соблюдая установленный порядок оценки Заказчик вправе принимать к оценке контракты/договоры только соответствующие положениям закупочной документации.

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 договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что оценка заявки победителя по критерию «Опыт выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года» осуществлена Заказчиком ненадлежащим образом и в несоответствии с требованиями Закупочной документации и Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктом 2 части 1, части 6 статьи 3 закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы в указанной части.

В соответствии с подпунктом «а» пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Вместе с тем Комиссией принято решение обязательное к исполнению предписание Заказчику не выдавать на основании следующего.

Согласно условиям Закупочной документации (Приложение № 1 к Информационной карте) за каждый исполненный договор на выполнение транспортно-экспедиционных услуг за последние три года стоимостью не менее 20% от начальной (максимальной) цены договора (п.5 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ») участник получает 20 баллов. Максимальный балл по данному критерию – 100.

Таким образом, исходя из вышеизложенных положений Закупочной документации расчет баллов по критерию «Опыт выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года» производится исходя из количества представленных в составе заявок договоров.

Согласно представленному Заказчиком расчету баллов, по результатам оценки

заявки победителя в рамках критерия «Опыт выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года» принято к оценке 4 договора и начислено — 39,22 балла.

В связи с чем, при принятии Заказчиком к оценке спорных 2 договоров в сумме учтенных договоров Заявителя будет 4 договора в данном случае победителю и Заявителю будет начислено равное количество баллов.

Вместе с тем Комиссией установлено, что победителем предложена наименьшая цена договора, в отличие от предложенной цены Заявителя.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что выявленные нарушения не повлияли на результаты определения победителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ТК «ЯН»<.....>на действия ОАО «НТЦ ФСК ЕЭС» <.....> при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения не выдавать.

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