

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

Заявитель:

Директору ООО «Джули»

...

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы Заказчик:

по Оренбургской области

Адрес места нахождения: г.Оренбург,
ул.Краснознаменная, 22

почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

е-mail: fo56@fas.gov.ru

Главе администрации муниципального
образования Ленинский сельсовет
Оренбургского района Оренбургской
области

...

Уполномоченный орган:

Директору Государственного
казенного учреждения Оренбургской
области

"Центр организации закупок"

...

РЕШЕНИЕ

по делу № 056/06/54.3-581/2021

03 июня 2021 года
Оренбург

Г.

Резолютивная часть решения оглашена 03 июня 2021 года

Решение в полном объеме изготовлено 07 июня 2021 года

Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления
закупок (далее по тексту - Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии: ..., Членов комиссии:;

рассмотрение жалобы осуществлялось посредством видеоконференцсвязи в присутствии:

представители Государственного казенного учреждения Оренбургской области «Центр организации закупок», администрации муниципального образования Ленинский сельсовет Оренбургского района Оренбургской области на рассмотрение жалобы не явились, о дате, времени и месте рассмотрения уведомления, ходатайств не заявляли,

представители ООО «Джули» на рассмотрение жалобы не явились, о дате, времени и месте рассмотрения уведомления, ходатайств не заявляли,

рассмотрев жалобу ООО «Джули» на действия администрации муниципального образования Ленинский сельсовет Оренбургского района при проведении открытого конкурса в электронной форме на Капитальный ремонт автомобильной дороги по ул. Казачья (от ул. Лазурная до ул. Сакмарская) в ЖК «Заречье» п. Ленина Оренбургского района Оренбургской области (номер извещения № 0853500000321003652),

УСТАНОВИЛА:

28.05.2021 г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «Джули» (далее - Заявитель) на действия администрации муниципального образования Ленинский сельсовет Оренбургского района Оренбургской области (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на капитальный ремонт автомобильной дороги по ул. Казачья (от ул. Лазурная до ул. Сакмарская) в ЖК «Заречье» п. Ленина Оренбургского района Оренбургской области (номер извещения № 0853500000321003652) (далее – Закупка).

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 7 ст.106 Федерального закона РФ от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), Заказчику, оператору электронной площадки выставлено требование о приостановлении осуществления закупки в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

Заявитель в жалобе утверждает, что по критерию оценки заявок «Опыт участника по успешному выполнению работ, сопоставимого с предметом контракта характера и объема» установлены требования, которые ограничивают конкуренцию, а именно:

1) Заказчиком неправомерно сокращен установленный Правилами перечень контрактов, подлежащий оценке;

2) неправомерно установлено требование, что оценке подлежат контракты/договоры, которые исполнены не ранее чем за 3 года до даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе;

3) Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по нестоимостному критерию «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации», а именно: согласно конкурсной документации потенциальный подрядчик должен представить опыт исполнения контрактов, заключенных только в рамках 44-ФЗ, 223-ФЗ, чем могут быть нарушены права и интересы участников конкурса.

Согласно пояснениям Заказчика, 1) установив данные критерии оценки, заказчик не нарушает Закон о контрактной системе и не ограничивает конкуренцию; 2) по результатам мониторинга ЕИС Заказчиком было выявлено необходимое количество за три последних года успешно выполненных контрактов (договоров), размещенных в ЕИС, предметом которого является выполнение работ, по строительству, реконструкции, линейных объектов капитального строительства. Установленный Заказчиком срок с 2018-2020 гг., что составляет три года, является достаточным и объективным для оценки опыта участников Закупки, и не ограничивает круг участников закупки; 3) для оценки заявок, Заказчиком исключены контракты (договоры) из перечня, установленные Постановлением Правительства № 1085 п. 27(3), предметом которых является снос объекта капитального строительства, так как вышеуказанный предмет закупки не относится к данному виду работ и не является его аналогией.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с ч. 3 ст.99 Закона о контрактной системе, внеплановой проверки, Комиссия Оренбургского УФАС России, проанализировав представленные документы, пришла к следующим выводам:

29.04.2021 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной площадке было размещено извещение и документация о проведении открытого конкурса в электронной форме на капитальный ремонт автомобильной дороги по ул. Казачья (от ул. Лазурная до ул. Сакмарская) в ЖК «Заречье» п. Ленина Оренбургского района Оренбургской области (номер извещения № 0853500000321003652).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 10 550 160,00 рублей.

Аукционная документация утверждена Заказчиком.

1) В силу части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному

ограничению числа участников закупок.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать предусмотренные статьей 54.4 Закона о контрактной системе требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса в электронной форме, к составу заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме и инструкцию по ее заполнению, при этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки или ограничение доступа к участию в открытом конкурсе в электронной форме.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме в соответствии с Законом о контрактной системе.

Согласно части 2 статьи 54.4 Закона о контрактной системе заявка на участие в открытом конкурсе в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника открытого конкурса в электронной форме о цене контракта.

Пунктом 6 части 6 статьи 54.4 Закона о контрактной системе установлено, что вторая часть заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме должна содержать документы, подтверждающие квалификацию участника открытого конкурса в электронной форме. При этом отсутствие этих документов не является основанием для признания заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме, не соответствующей требованиям документации о таком конкурсе.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает следующие критерии: цена контракта и квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в целях выявления лучших из предложенных условий исполнения контракта при проведении закупки, а также предельные величины значимости каждого критерия оценки заявки определен Правилами оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденными постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 г. N 1085 "Об утверждении правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд" (далее - Постановление N 1085).

Пунктом 2 Правил Постановления N 1085 установлено, что настоящие правила

применяются в отношении всех закупок, за исключением закупок, осуществляемых путем проведения аукциона, запроса котировок, у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Подпунктом "б" пункта 4 Постановления N 1085 предусмотрено, что для оценки заявок (предложений) заказчик устанавливает в документации о закупке такой критерий оценки, как квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Согласно подпункту "б" пункта 27 Постановления N 1085 показателями нестоимостного критерия оценки "квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации" может быть опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема.

Согласно пункту 27 (2) Постановления N 1085 в случае осуществления закупки, по результатам которой заключается контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта), проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, а также контракт, предусмотренный частями 16 (если контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства), 16.1 статьи 34 и частью 56 статьи 112 Закона о контрактной системе, по нестоимостному критерию оценки "квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации" в документации о закупке устанавливается один или несколько следующих показателей:

- а) общая стоимость исполненных контрактов (договоров);
- б) общее количество исполненных контрактов (договоров);
- в) наибольшая цена одного из исполненных контрактов (договоров).

Согласно пункту 27 (3) Постановления N 1085 для оценки заявок (предложений) по показателям, предусмотренным пунктом 27 (2) настоящих Правил, в документации о закупке устанавливается и учитывается при оценке один или несколько следующих видов контрактов (договоров):

- а) контракты (договоры), предусматривающие выполнение работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия, относящихся к виду объекта капитального строительства, выполнение работ по строительству, реконструкции,

капитальному ремонту, сносу которого является объектом закупки. К таким видам объектов капитального строительства относятся:

объекты капитального строительства (за исключением линейных объектов);

линейные объекты капитального строительства;

особо опасные, технически сложные и уникальные объекты капитального строительства;

объекты культурного наследия;

б) контракты (договоры), соответствующие виду контракта, заключаемого по результатам закупки. К таким видам контрактов (договоров) относятся:

контракт, предусмотренный частью 16 статьи 34 Федерального закона (если контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт предусмотренного подпунктом "а" настоящего пункта объекта капитального строительства соответствующего вида);

контракт, предусмотренный частью 16.1 статьи 34 Федерального закона (в отношении предусмотренного подпунктом "а" настоящего пункта объекта капитального строительства соответствующего вида);

контракт, предусмотренный частью 56 статьи 112 Федерального закона (в отношении предусмотренного подпунктом "а" настоящего пункта объекта капитального строительства соответствующего вида);

контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу предусмотренного подпунктом "а" настоящего пункта объекта капитального строительства соответствующего вида;

контракт, предметом которого является проведение работ по сохранению объектов культурного наследия.

Из вышеизложенных положений законодательства следует, что заказчик устанавливает в конкурсной документации, наряду со стоимостным критерием, требование к участнику закупки о наличии у последнего необходимой квалификации, измеряемой, опытом выполнения работ, связанных с предметом контракта, то есть *сопоставимых по характеру и объему с работами, являющимися предметом контракта, подлежащего заключению по результатам закупки.*

Согласно конкурсной документации Заказчиком, помимо прочего, установлено, *Подтверждающие документы (сведения):*

- Копия (копии) исполненного(ых) в период с 01.01.2018 г. до даты окончания приема заявки по данной закупке контракта (договора) предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту линейного объекта капитального строительства.

- Копия (копии) акта(ов) приемки работ подтверждающего(их) приемку работ по исполнению в период с 01.01.2018 г. до даты окончания приема заявки по данной закупке контракта (договора) предметом которого является выполнение работ по

строительству, реконструкции, капитальному ремонту линейного объекта капитального строительства.

- Копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Следовательно, довод Заявителя в части неправомерного сокращения перечня контрактов Заказчиком не подлежит удовлетворению, поскольку Заказчик, руководствуясь п. 27 (3) Правил правомерно устанавливает требование к опыту исполнения контрактов, сопоставимых с работами, являющимися предметом контракта в каждой конкретной закупке. Предметом настоящей закупки является капитальный ремонт автомобильной дороги по ул. Казачья (от ул. Лазурная до ул. Сакмарская) в ЖК «Заречье» п. Ленина Оренбургского района Оренбургской области.

Комиссия Оренбургского УФАС России требование об отсутствии мер гражданско-правовой ответственности, примененных к участнику, принимаемых к оценке, Комиссия Оренбургского УФАС России оценивает следующим образом.

Оспариваемые требования определены Заказчиком исходя из собственных потребностей и представлений о сопоставимых характеристиках деятельности хозяйствующих субъектов в целях выбора наиболее квалифицированного и опытного исполнителя работ, и не направлен на ограничение количества участников закупки, не предрешает исход торгов. Критерии и балльная система оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе являются едиными для всех участников конкурса и не свидетельствуют о создании преимущественных условий одному из хозяйствующих субъектов.

Заказчик в письменных пояснениях указал, что согласно п. 27 Постановления № 1085 Заказчик устанавливает критерий «опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг **сопоставимого** характера и **объема**». Кроме того, требование о предельном сроке, ранее которого опыт участника по исполнению контракта не учитывается, установлен Заказчиком, исходя из своих потребностей и понимания сопоставимости и актуальности опыта в выполнении конкретных работ.

Заявитель указал в жалобе, что, по его мнению, опыт за последние 5 лет будет равно отвечать потребностям Заказчика и справедливо оценивать опыт участника, позволяя при этом определить лучшие условия исполнения контракта. Однако, мнение Заявителя не подкреплено законодательными нормами. Ни одним нормативном акте не указано, за какой период Заказчик имеет право требовать исполненные контракты / договоры.

Таким образом, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу, что срок 2018-2020 гг., что составляет три года, является достаточным и объективным для оценки опыта участников Закупки, не ограничивает круг участников закупки.

Комиссией Оренбургского УФАС России принято во внимание, что Заявителем не представлено ни одного исполненного контракта, который не может быть принят конкурсной комиссией к оценке по причине наличия в документации

оспариваемого требования. Из изложенного следует, что Комиссия Оренбургского УФАС России не может заключить, что права ООО «ДЖУЛИ» нарушены действиями Заказчика, утвердившего установленный порядок оценки заявок.

Также Комиссия Оренбургского УФАС России отмечает, что вне зависимости от наличия у участника закупки опыта успешного выполнения работ сопоставимого характера и объема, а также документов, подтверждающих наличие такого опыта и соответствующих конкурсной документации, такой участник сможет подать заявку на участие в открытом конкурсе и его заявка будет рассмотрена и оценена конкурсной комиссией.

Как указано в определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 27.02.2020 г. № 307-ЭС 19-21226 по делу № А44-6018/2018 «основная функция критерия оценки заключается в том, чтобы обеспечить заказчику возможность из общего числа участников выбрать то лицо, которое будет максимально соответствовать потребностям публично-правового образования в качественном и своевременном выполнении работ, учитывая специфику объекта закупки».

Установление Заказчиком критериев оценки не является обязательным условием для участия в проведении процедуры закупки, не может служить основанием для отклонения заявки участника, а выступает лишь критерием оценки участника, в то время как к участию в закупке могло быть допущено любое лицо независимо от наличия документов, подтверждающий конкретный критерий.

Из жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении в качестве опыта - контрактов (договоров), заключенных только «в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заказчик в своих письменных пояснениях указал, что двум показателям (подкритериям), установленным конкурсной документацией, оценивается не только исполненные контракты, заключенные в рамках вышеуказанных федеральных законов, а общее количество исполненных контрактов (договоров), соответствующих предмету закупки.

Таким образом, указанный критерий и показатели (подкритерии) для его оценки полностью соответствует требованиям Закона о контрактной системе и Правил, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1085.

Конкурсная документация не содержит такого основания для отказа претендентам в допуске к участию в проводимом конкурсе как отсутствие опыта оказания услуг по предмету закупки. Отсутствие опыта работы не является основанием для отстранения участника закупки от участия в определении поставщика. В рассматриваемом случае закупка проводится способом открытый конкурс в электронной форме, при котором победителем объявляется участник, предложивший лучшие условия исполнения контракта, что определяется на стадии оценки, а не при подаче заявок. Возможность проиграть в конкурсе, не набрав

нужное количество баллов, не может расцениваться как ограничение доступа к хозяйственной деятельности, иное документально не доказано.

Заказчик самостоятельно определяет, что относится к опыту сопоставимости по характеру и объему, а также самостоятельно устанавливает величины предельно необходимых минимальных или максимальных количественных значений качественных, функциональных, экологических и квалификационных характеристик, которые подлежат оценке в рамках указанных критериев.

Оренбургское УФАС отмечает, что стремление Заказчика определить победителем конкурса более профессионального и конкурентоспособного участника не свидетельствует об ограничении доступа к участию в конкурсе и не может рассматриваться как несоответствие целям правового регулирования.

Комиссия Оренбургского УФАС России, анализируя представленные документы, положения аукционной документации, а также пояснения представителей сторон полагает, что Заказчиком в рамках своей компетенции, в соответствии со своей потребностью, а также с учетом специфики имеющегося оборудования, в техническом задании описано изделие с функциональными характеристиками товара значимыми для Заказчика.

Проанализировав положения аукционной документации, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в части заявленного довода нарушений Закона о контрактной системе.

Кроме того, в силу ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Отсюда следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, в нарушение указанных норм Закона о контрактной системе, Заявителем не доказана невозможность подготовки заявки на участие в электронном аукционе, и тот факт, каким образом действия Заказчика нарушают его права и законные интересы. На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Оренбургского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Джули» на действия администрации муниципального образования Ленинский сельсовет Оренбургского района при проведении открытого конкурса в электронной форме на Капитальный ремонт автомобильной дороги по ул. Казачья (от ул. Лазурная до ул. Сакмарская) в ЖК «Заречье» п. Ленина Оренбургского района Оренбургской области (номер извещения № 0853500000321003652) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев

Председатель комиссии: ...

Члены комиссии ...

...