

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-58/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.01.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

«..»,

членов Комиссии:

«..»,

«..»,

«..»,

рассмотрев жалобу ООО «СИРИУС ПРОЕКТ» (далее - Заявитель) на действия АО «Мосводоканал» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, на право заключения договора на выполнение работ по разработке документации по оценке влияния строительства и необходимых технических мероприятий при выполнении работ по объектам АО «Мосводоканал» вблизи объектов культурного наследия (реестровый № 32312908733, 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.

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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заказчиком нарушен порядок оценки заявок, установленный документацией, при рассмотрении заявок участников.

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

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 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 пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами информационная открытость закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заказчиком 30.10.2023 на официальном сайте ЕИС размещено извещение о проведении Закупки и закупочная документация.

Начальная цена договора - 49 954 348,74 руб.

Дата начала срока подачи заявок — **30.10.2023**.

Дата и время окончания срока подачи заявок - 20.12.2023 13:00.

Дата подведения итогов — 22.12.2023.

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя о нарушении порядка оценки заявок, установила следующее.

Согласно итоговому протоколу от 22.12.2023 № 32312908733-06 по итогам оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме по критериям, установленным конкурсной документацией закупочной комиссии были присвоены следующие баллы:

Критерии оценки ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СИРИУС ПРОЕКТ"	Кол-во баллов	Итого баллов
Предложение о цене договора	49,40	73,42
Предложение о квалификации участника	24,03	
Обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация) для выполнения работ	40,00	
Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ(услуг), поставки товаров	8,06	

Критерии оценки ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СТРОИТЕЛЬНАЯ КОМПАНИЯ "ПОД КЛЮЧ"	Кол-во баллов	Итого баллов
Предложение о цене договора	50,00	90,11
Предложение о квалификации участника	40,11	
Обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация) для выполнения работ	27,50	
Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ(услуг), поставки товаров	52,72	

Критерии оценки ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СПЕЦИАЛЬНАЯ НАУЧНО-РЕСТАВРАЦИОННАЯ ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ МАСТЕРСКАЯ"	Кол-во баллов	Итого баллов
Предложение о цене договора	45,28	81,53
Предложение о квалификации участника	36,25	
Обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация) для выполнения работ	12,50	
Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ(услуг), поставки товаров	60,00	

По мнению Заявителя, закупочная комиссия неправомерно оценила заявки ООО «СИРИУС ПРОЕКТ», ООО «СК «Под ключ», ООО «СНРПМ» по критерию опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ(услуг).

Комиссия отмечает, что пунктом 2.2 Порядка оценки заявок Приложение

№ 1 к Информационной карте конкурса установлен порядок оценки по показателю «Наличие опыта выполнения аналогичных работ».

Коэффициент значимости показателя (КЗ) = 0,6 (60 баллов)

Содержание: Оценивается предложение участника об объемах исполненных участником контрактов (договоров) за последние 3 года, предшествующие дате начала подачи заявок на участие в настоящем конкурсе, без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника (оценивается суммарный объем выполненных работ сопоставимого характера и объема, исчисляемый в рублях).

Под работами сопоставимого характера понимаются, работы по разработке документации по оценке влияния строительства и необходимых технических мероприятий при выполнении работ вблизи объектов культурного наследия.

Сведения о наличии опыта участника подтверждаются копиями государственных контрактов (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральным законом 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), гражданско-правовых договоров (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ, содержащих сведения о стоимости выполненных работ.

Копии указанных документов должны быть представлены в полном объеме со всеми приложениями, являющимися их неотъемлемой частью (должны быть представлены все страницы контрактов (договоров), а также актов выполненных работ).

При этом представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полно читаемых копий, на которых видны необходимые сведения, подписи и печати.

В случае если контракты заключены в электронной форме, опыт может быть подтвержден размещенными на сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru «Информацией о заключенном контракте (его изменении)» и «Информацией об исполнении (о расторжении) контракта» при условии предоставления в составе заявки формы «Сводные сведения о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров», содержащей данные о реестровом номере закупки, номере контракта, дате заключения, предмете, сумме контракта, дате исполнения контракта.

Рекомендуемая форма «Сводные сведения о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» приведена в Разделе 1.3. Образцы форм и документов для заполнения участниками конкурса (ФОРМА 5.1).

Непредоставление в составе заявки на участие в конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, однако при оценке заявок по настоящему показателю комиссией будут учитываться сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе либо информацией, размещенной на сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru.

Порядок оценки: Количество баллов, присуждаемых по показателю (НЦБ_i), определяется по формуле:

$$\text{НЦБ}_i = K3 * 100 * (K_i / K_{\max})$$

где: K3 - коэффициент значимости показателя; K_i - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается; K_{max} - максимальное предложение из предложений по показателю оценки, сделанных участниками закупки.

Оценка в 0 баллов по показателю будет присвоена:

- участнику конкурса, который не имеет опыта сопоставимого характера и объема;
- в случае наличия у АО «Мосводоканал» в отношении участника закупки судебных решений, вступивших в законную силу, которые подтверждают ненадлежащее исполнение обязательств, нарушение сроков выполнения работ (оказания услуг, поставки товаров), то такому участнику закупки присваивается 0 баллов по данному показателю.

Учитываются судебные решения за последние 3 года, предшествующие дате начала подачи заявок на участие в настоящем открытом конкурсе и вступившие в законную силу.

- участнику конкурса, который не представил в составе своей заявки документы (копии документов), подтверждающие сведения о наличии опыта по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема за указанный в показателе период.

3. Оценка заявки.

Итоговый рейтинг заявки вычисляется как сумма рейтингов по каждому критерию оценки заявки, умноженных на соответствующие

коэффициенты значимости критериев оценки:

$$B_i = K_1 \times Ц_{Bi} + K_2 \times НЦ_{1Bi}$$

где: B_i – итоговый рейтинг i - й заявки; K_1 – коэффициент значимости критерия оценки «цена договора»; K_2 – коэффициент значимости критерия оценки «квалификация участников закупки».

Победителем признается участник закупки, заявке которого присвоен самый высокий итоговый рейтинг. Заявке такого участника закупки присваивается первый порядковый номер.

В случае подачи Участниками Заявок с одинаковых условия исполнения договора, победитель среди них определяется по наиболее ранней дате и времени подачи Заявки.

Победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора на основе критериев, указанных в документации, и заявке на участие которого присвоен первый номер.

- «оценка» - процесс выявления в соответствии с условиями определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по критериям оценки и в порядке, установленном в документации о закупке в соответствии с требованиями настоящих Правил, лучших условий исполнения контракта, указанных в заявках (предложениях) участников закупки, которые не были отклонены;

- значимость критерия оценки - вес критерия оценки в совокупности критериев оценки, установленных в документации о закупке в соответствии с требованиями настоящих Правил, выраженный в процентах;

- коэффициент значимости показателя (K_3) - вес показателя оценки в совокупности показателей нестоимостного критерия оценки, установленного в документации о закупке, деленный на 100;

- рейтинг заявки по критерию оценки - оценка в баллах, получаемая участником закупки по результатам оценки по каждому критерию оценки с учетом значимости критерия оценки.

Как следует из протокола рассмотрения заявок на участие в процедуре от 20.12.2023 № 32312908733-04, Заявитель представил опыт выполнения аналогичных работ по 30 договорам на сумму 50 936 479,33 руб., из них Заказчиком принят опыт по 5 договорам, отвечающим установленным закупочной документации требованиям на общую сумму 6 706 490, 61 руб.

При этом представленные Заявителем сведения о наличии опыта участника частично не соответствуют установленным закупочной документацией требованиям, а именно: представленные сведения об опыте работы не являются контрактами, заключенными в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, и/или гражданско-правовыми договорами, заключенными в соответствии с Законом о закупках.

На заседании Комиссии, Заявитель пояснил что договора № 21МГ-ДПР-1382 от 12.08.2021, № 21МГ-ДПР-0955 от 07.06.2021 должны быть приняты к оценке, поскольку указанные договора являются рамочными. Заявитель также отметил, что исполнение указанных договоров осуществлялось по заявкам, о чем свидетельствуют представленные в составе заявки Акты приема-передачи.

Комиссия, изучив представленный договор № 21МГ-ДПР-1382 от 12.08.2021, отмечает, что пунктом 1.8.4 Приложения № 1 к Договору указано, что **акт реализации - обязательный итоговый документ, подтверждающий исполнение Договора**, который Стороны подписывают по форме Приложения № 6 к настоящему Техническому заданию.

Акт подлежит подписанию Подрядчиком не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты его предоставления Заказчиком. Если в указанный срок Подрядчик не предоставил Заказчику подписанный со своей стороны Акт реализации или мотивированный отказ от его подписания, подписанный Заказчиком в одностороннем порядке Акт реализации считается согласованным Сторонами.

Аналогичный пункт также установлен в договоре № 21МГ-ДПР-0955 от 07.06.2021ДС №1.

При этом Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Рамочный договор – это особый тип соглашений с открытыми условиями.

В соответствии с частью 1 статьи 429.1 Гражданского кодекса Российской Федерации под 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.

Комиссия отмечает, что при предоставлении участником частично исполненных рамочных договоров исключается возможность оценить качество выполняемых работ/оказываемых услуг, так как в процессе

исполнения рамочного договора участником могут быть не исполнены обязательства по рамочным договорам, а полностью исполненные договоры свидетельствуют о надлежащем исполнении участником договорных обязательств.

Комиссия отмечает, что 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. 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.

Таким образом, Комиссия, проверив представленные в составе заявки договора, установила несоответствие указанных договоров требованиям закупочной документации, в связи с чем у Заказчика отсутствовали основания для принятия указанных договоров к оценке.

Комиссия также изучила заявку, представленную победителем ООО «СК «Под ключ».

В заявке ООО «СК «Под ключ» был представлен опыт выполнения аналогичных работ по 77 договорам на сумму 637 105 068,11 руб., из них Заказчиком принят опыт по 2 договорам, отвечающим установленным закупочной документации требованиям на общую сумму 43 880 813,74 руб.

При этом договора от 20.04.2020 500/П/ИП-2020, от 24.01.2022 № 3/П/ИП-2022 были приняты закупочной комиссией Заказчика частично (по актам выполненных работ вблизи объектов культурного наследия).

Комиссия, изучив представленный в составе заявки акты выполненных работ вблизи объектов культурного наследия, не находит нарушений со стороны Заказчика при оценке указанной заявки.

Относительно довода Заявителя о том, что Заказчиком не был дан ответ на запрос разъяснений итогового протокола от 22.12.2023 № 32312908733-06 Комиссия отмечает следующее.

Законом о закупках и закупочной документацией не предусмотрен порядок дачи разъяснений по итоговому протоколу.

Кроме того, следует отметить, что Заявитель в своей жалобе не указал

какая норма права нарушена Заказчиком при проведении указанной Закупки.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода жалобы в указанной части.

Доказательства обратного Заявителем не предоставлено.

При этом Комиссия отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 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.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СИРИУС ПРОЕКТ» «..» на действия АО «Мосводоканал» «..» при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от «..».

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