

РЕШЕНИЕ № 014/07/3-1427/2023

по результатам рассмотрения жалобы

город Якутск 06 октября 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> председателя Комиссии;

<...> члена Комиссии;

<...> члена Комиссии,

проведя рассмотрение дела посредством сервиса видеоконференции, при участии:

от заявителя, закрытого акционерного общества «Росма» (ИНН 5257058379) (далее – заявитель, ЗАО «Росма»): <...> (представитель по доверенности);

от заказчика, публичного акционерного общества «Якутскэнерго» (ИНН 1435028701) (далее – заказчик, ПАО «Якутскэнерго»): <...> <...> <...> (представители по доверенностям),

рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ЗАО «Росма» на действия (бездействие) заказчика ПАО «Якутскэнерго» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на предмет закупки: Лот №88201-ЭКСП ПРОД-2023-ЯЭ: «ОКПД2 19.20.29.160 Масло турбинное AeroShell Turbine Oil 560 для нужд станции Якутской ГРЭС Новая» (извещение № 32312581759 на сайте ЕИС <https://zakupki.gov.ru/>),

установила:

27.09.2023 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России) поступила жалоба ЗАО «Росма» от 26.09.2023 №1683/01-у (вх. №9654-ЭП/23 от 27.09.2023) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Якутскэнерго» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на предмет закупки: Лот №88201-ЭКСП ПРОД-2023-ЯЭ: «ОКПД2 19.20.29.160 Масло турбинное AeroShell Turbine Oil 560 для нужд станции Якутской ГРЭС Новая» (извещение № 32312581759) (далее – жалоба).

Из сути поданной жалобы следует, что:

1. Заявитель указывает, что предоставление формы «Справка об опыте участника» с передачей подтверждающих опыт копий договоров и отгрузочных документов нарушает Федеральный закон от 29.07.2004 №98-ФЗ «О коммерческой тайне», так как данная информация без согласования с контрагентами может быть передана только государственным органам на основании письменного запроса. При этом, по мнению Заявителя, поданная им заявка может быть отклонена, если Участник не готов открывать коммерческую тайну.
2. По мнению Заявителя, Заказчиком не внесены изменения в документацию о закупке, указанные в ответе на запрос разъяснений положений документации от 20.07.2023 №234624, направленный заявителем по вопросу предоставления информации об опыте.
3. По мнению Заявителя, в заполненной форме «Справка об опыте участника» наглядно видно, что Участник уже был Поставщиком ПАО «Якутскэнерго» причем на аналогичную продукцию, соответственно, организатор прекрасно осведомлен о возможностях Участника и о его репутации.
4. Согласно протоколу победителем закупки был признан ООО «Центрнефтебыт» (ИНН 7733247298) при этом ЗАО «Росма» была предложена более низкая цена закупки, что, по мнению заявителя, должно иметь решающее значение. Просит признать жалобу обоснованной.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения. В ходе рассмотрения дела представители заказчика поддержали представленные ранее письменные возражения. Просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, заслушав пояснения лиц, участвовавших в рассмотрении настоящей жалобы, изучив имеющиеся в деле документы, установила следующее.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, запрос предложений 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 Законом о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

В соответствии с частью 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 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность заказчика регламентируется «Единым Положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро», утвержденным решением Совета директоров ПАО «РусГидро» от 12.04.2023 №359 и принятым в качестве внутреннего документа решением Совета директоров ПАО «Якутскэнерго» от 27.12.2019 № 23 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках, при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе в сфере закупок предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Из материалов дела, размещенных на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок «<https://zakupki.gov.ru>» (далее – ЕИС) и на сайте электронной торговой площадки АО «РАД» «<https://tender.lot-online.ru>» сведений, установлено следующее.

1. Извещение и документация проводимой о закупке (далее – Извещение, Документация) в форме конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, размещены в ЕИС 14.07.2023.
2. Начальная (максимальная) цена договора: 17 418 601.36 рублей.
3. Дата начала срока подачи заявок: 14.07.2023.
4. Дата окончания подачи заявок: 31.07.2023.
5. Дата подведения итогов закупки: 25.09.2023.
6. На участие в закупке подано 9 заявок, из которых 2 заявки признаны соответствующими требованиям документации о закупке.

Согласно опубликованному в ЕИС 25.09.2023 итоговому протоколу №32312581759-04 (ВП_88201) от 25.09.2023 по вопросу 3 об итоговой ранжировке заявок принято решение:

1. Утвердить итоговый расчет баллов по результатам оценки заявок:

Критерий оценки (подкритерий)	Весовой коэффициент значимости		Количество баллов, присужденных заявке по каждому критерию / подкритерию (без учета весового коэффициента значимости)	
	критерия	подкритерия	№181428	№181820
Критерий оценки 1:				
Цена договора	90%	---	5,00	4,7500
Критерий оценки 2:				
Опыт Участника (опыт поставки)	10%	---	0,00	5,00
Итоговый балл заявки			4,5000	4,7750
(с учетом весовых коэффициентов значимости)				

1. Утвердить итоговую ранжировку заявок:

Место в предварительной ранжировке (порядковый № заявки)	Дата и время регистрации заявки	Наименование, Участника и/или его идентификационный номер	Цена заявки, руб. без НДС	Возможность применения приоритета в соответствии с 925-ПП
1 место	28.07.2023 17:11:50	№181820 ООО "ЦЕНТРНЕФТЕСБЫТ" ИНН 7733247298 №181428 ЗАО "РОСМА"	17 402 028,00	Нет
2 место	27.07.2023		16 531 926,60	Нет

Комиссия, заслушав пояснения участвовавших в рассмотрении настоящей жалобы лиц и изучив имеющиеся в деле документы, установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 6 статьи 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 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.

Частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

При этом согласно пункту 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно приложению №6 к Документации о закупке (раздел 13 Документации о закупке), оценка и сопоставление заявок, признанных соответствующими требованиям, осуществляется на основании ценового критерия оценки «Цена договора» (значимость критерия – 90%) и неценового критерия «Опыт Участника (опыт поставки)» (значимость критерия – 10%).

В соответствии с пунктом 13.1 раздела 13 Документации о закупке, расчет итоговой оценки предпочтительности каждой заявки, успешно прошедшей отборочную стадию рассмотрения вторых частей заявок (и ценовых предложений Участников) (подраздел 4.15), в том числе отборочную стадию рассмотрения дополнительных ценовых предложений – если проводилась переторжка, осуществляется по следующим критериям оценки и в соответствии со следующим порядком оценки предпочтительности и сопоставления заявок:

Расчет оценки предпочтительности по частному критерию по методу «Математическая формула, задающая «функцию ценности»»:

,

где:

B_1 – рассчитанная оценка предпочтительности по данному частному критерию оценки в баллах;

$ЦЕНА_i$ – цена договора, указанная в i -ой заявке (в Коммерческом предложении по установленной в документации о закупке форме 3) допущенного участника, руб. без учета НДС;

$ЦЕНА_{min}$ – минимальная цена договора среди всех допущенных заявок участников, руб. без учета НДС;

$Ш$ – максимально возможный балл (максимальная возможная оценка предпочтительности) по шкале оценок ($Ш = 5$).

Оценка предпочтительности заявок осуществляется в едином базисе сопоставления ценовых (стоимостных) предложений, установленном в документации о закупке: без учета НДС.

Расчет оценки предпочтительности по частному критерию по методу «Оценка предпочтительности посредством однозначной числовой шкалы измерений»:

Порядок осуществления оценки (значение оцениваемого параметра), в зависимости от предоставленных в i -ой заявке к «Справке об опыте Участника» документов, подтверждающих соответствие участника требованиям к опыту, перечень которых указан в Технических требованиях (Приложение №1 к Документации о закупке), за последние 3 (три) года, предшествующие дате подачи заявки Участника на участие в настоящей закупочной процедуре:

$B_2 = 0$ до 30 % НМЦ «без учета НДС» (включительно);

$B_2 = 1$ более 30 % НМЦ «без учета НДС», но менее 40% НМЦ «без учета НДС» (включительно);

$B_2 = 2$ более 40 % НМЦ «без учета НДС», но менее 50 % НМЦ «без учета НДС» (включительно);

$B_2 = 3$ более 50 % НМЦ «без учета НДС», но менее 60 % НМЦ «без учета НДС» (включительно);

$B_2 = 4$ более 60 % НМЦ «без учета НДС», но менее 70 % НМЦ «без учета НДС» (включительно);

$B_2 = 5$ выше 70 % НМЦ «без учета НДС».

где:

НМЦ – начальная (максимальная) цена договора, установленная в документации о закупке;

B_2 – рассчитанная оценка предпочтительности по данному частному критерию оценки в баллах.

Опыт, несоответствующий установленным в документации о закупке требованиям (Приложение №2 к Техническим требованиям), не оценивается.

Оцениваемый критерий – сумма исполненных обязательств за последние 3 (три) года, предшествующих дате подачи заявки Участника. Шкала оценок от 0 до 5 баллов.

Расчет итоговой оценки предпочтительности i -ой заявки:

где:

$B_{\text{ИТОГ}}$ – рассчитанная итоговая оценка предпочтительности в баллах;

B_1 уровень k – оценка предпочтительности по k -тому критерию оценки первого уровня в баллах;

V_1 уровень k – значимость k -ого критерия оценки первого уровня, выраженная в диапазоне от 1% до 100% (или от 0,01 до 1,00) – вес k -ого критерия оценки первого уровня.

Расчет значений баллов по частным / обобщенным критериям оценки, а также итогового балла (итоговой оценки предпочтительности) производится до четвертого знака после запятой (в соответствии с математическими правилами округления).

Согласно пункту 13.2 раздела 13 Документации о закупке, итоговая оценка предпочтительности заявки формируется путем взвешенного суммирования (суммирования в баллах, умноженных на соответствующий коэффициент значимости критерия), производимого в рамках критериев одного уровня. Общая значимость всех критериев одного уровня составляет 100%. Вычисление оценки предпочтительности по каждому критерию и итоговой оценки предпочтительности заявки производится с точностью до десяти тысячных балла.

Справка о наличии опыта (приложение 5 к письму о подаче оферты) направляется по форме, установленной в подразделе 7.7 Документации о закупке.

Согласно пункту 7.7.2.3 Документации о закупке, в этой форме Участник указывает перечень и объемы выполнения исполненных договоров. Участник может включать и незавершенные договоры, обязательно отмечая данный факт и указывая объем поставленной продукции в незавершенном договоре, подтверждающий наличие опыта, оцениваемого в соответствии с Приложением №6 к Документации о закупке.

Согласно пункту 7.7.2.4 Документации о закупке, Участник в указанной Справке должен представить исчерпывающую информацию для оценки имеющегося у Участника опыта поставки продукции только в том случае, если соответствующий критерий оценки предусмотрен в соответствии с разделом 13 (Приложение №6 к Документации о закупке). Представленные в данной Справке сведения должны подтверждать наличие у Участника оцениваемого в соответствии с разделом 13 (Приложение №6 к Документации о закупке) опыта, в том числе с учетом установленного критерия оценки по годам.

Согласно пункту 7.7.2.5 Документации о закупке, представленные в данной Справке позиции, не позволяющие явно определить наличие оцениваемого опыта у Участника, не принимаются к оценке.

Согласно Приложению №2 к Техническим требованиям (Таблица 1), Заказчик установил не являющиеся отборочными требования к участникам закупки по наличию опыта поставки турбинных масел за последние 3 (три) года, предшествующих дате подачи заявки, а именно:

В составе заявки Участник должен предоставить сведения о ранее выполненных договорах по форме «Справка об опыте Участника», приведенной в Документации о закупке, с обязательным предоставлением подтверждающих наличие требуемого опыта документов, а именно:

– копии договоров, подписанных с обеих сторон;

– копии документов, предусмотренных требованиями договора, подтверждающих факт его исполнения, подписанных с обеих сторон, свидетельствующих о выполнении поставок в рамках каждого предоставленного в виде копии договора.

При оценке заявок участников будут учитываться только те сведения об объемах выполнения аналогичных договоров, которые подтверждены документами, указанными выше.

Неисполнение требований данного пункта не является основанием для отклонения заявки Участника.

По первому доводу жалобы.

Заявитель указывает, что предоставление формы «Справка об опыте участника» с передачей подтверждающих опыт копий договоров и отгрузочных документов нарушает Федеральный закон от 29.07.2004 №98-ФЗ «О коммерческой

тайне», так как данная информация без согласования с контрагентами может быть передана только государственным органам на основании письменного запроса. При этом, по мнению Заявителя, поданная им заявка может быть отклонена, если Участник не готов открывать коммерческую тайну.

Комиссия, изучив представленные оператором АО «РАД» заявки участников закупки, установила, что в составе поданной заявки ООО «Росма» без приложения подтверждающих исполнение указанных договоров документов представило форму «Справка об опыте участника», содержащую реестр договоров за период 2021-2023 годы следующего содержания.

№ п/п	Требование Заказчика к опыту Участника	Предмет договора, подтверждающего наличие у Участника требуемого опыта	Заказчик	Срок начала поставки продукции (мм.гггг)	Срок завершения поставки продукции (мм.гггг)	Описание позиций договора, подтверждающих требуемый опыт	Сумма поставленной продукции по договору, подтверждающему требуемый опыт
1		Турбинное масло AeroShell Turbine Oil 560	АО «ДГК»	февраль 2021	ноябрь 2021	20 бочек	Коммерческая тайна
2		Турбинное масло Eastman Turbo oil 2380	АО «Апатит»	январь 2021	январь 2021	3 бочки	Коммерческая тайна
3		Турбинное масло Eastman Turbo oil 2380	ООО "СМУ ТЭМ"	апрель 2021	октябрь 2021	3 бочки	Коммерческая тайна
4		Турбинное масло AeroShell Turbine Oil 500	ФКП «Комбинат «Каменский»	апрель 2021	май 2021	3 бочки	Коммерческая тайна
5		Турбинное масло AeroShell Turbine Oil 560	ООО «Восточный полюс»	октябрь 2021	январь 2022	25 бочек	Коммерческая тайна
6		Турбинное масло AeroShell Turbine Oil 500	ООО «МПП «Энерготехника»	ноябрь 2021	январь 2022	1 бочка	Коммерческая тайна
7	Поставка турбинных масел, соответствующих Mil-PRF-23699F Grade HTS / Grade STD	Турбинное масло AeroShell Turbine Oil 560	ПАО «Сахалинэнерго»	декабрь 2021	март 2022	49 бочек	Коммерческая тайна
8		Турбинное масло Eastman Turbo oil 2197	ООО «Центракс Газовые Турбины Рус»	январь 2022	февраль 2022	20 бочек	Коммерческая тайна
9		Турбинное масло Eastman Turbo oil 2380	АО «Апатит»	февраль 2022	март 2022	3 бочки	Коммерческая тайна
10		Турбинное масло Eastman Turbo oil 2380	ООО «ТехЭнерго»	апрель 2022	май 2022	1 бочка + 660 банок	Коммерческая тайна
11		Турбинное масло Eastman Turbo oil 2380	АО «Апатит»	июнь 2022	сентябрь 2022	7 бочек	Коммерческая тайна
12		Турбинное масло AeroShell Turbine Oil 500	ФКП «Комбинат «Каменский»	март 2022	март 2022	1 бочка	Коммерческая тайна
13		Турбинное масло AeroShell Turbine Oil 560	ООО «Восточный полюс»	апрель 2022	июнь 2022	11 бочек	Коммерческая тайна
14		Турбинное масло Eastman Turbo oil 2197	ООО «Центракс Газовые Турбины Рус»	май 2023	май 2023	1 920 банок	Коммерческая тайна

В соответствии с подпунктом 7.2.10.2 Раздела 7 Положения о закупках, сопоставление и оценку заявок осуществляет закупочная комиссия. При этом закупочная комиссия должна обеспечить конфиденциальность процесса оценки и соблюдение коммерческой тайны Участников.

Согласно пункту 2.5.2 Документации о закупке, Заказчик, Организатор и оператор ЭТП обеспечивают конфиденциальность относительно всех полученных от Участников сведений, в том числе содержащихся в заявках. Предоставление этой информации другим Участникам или третьим лицам возможно только в случаях, прямо предусмотренных законодательством РФ или Документацией о закупке.

Вследствие чего Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчиком и оператором ЭТП обеспечивается разумная

конфиденциальность относительно всех полученных от участников закупки сведений, в том числе содержащихся в заявках. Предоставление этой информации другим участникам запроса предложений или третьим лицам возможно только в случаях, прямо предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 4.19.1 Документации о закупке, оценка заявок, признанных Закупочной комиссией соответствующими по результатам рассмотрения первых частей заявок (первых частей окончательных предложений Участников – в случае проведения обсуждения, предусмотренного пунктом 1.2.18 или 1.2.19) и вторых частей заявок (и ценовых предложений Участников), а также результатам рассмотрения дополнительных ценовых предложений Участников (если проводилась переторжка), осуществляется в соответствии с критериями и порядком оценки, установленными в разделе 13 (Приложение № 6 – Порядок и критерии оценки и сопоставления заявок), с присвоением каждой такой заявке итогового балла.

Согласно пункту 4.19.2 Документации о закупке, по результатам оценки заявок Закупочная комиссия в течение 1 (одного) рабочего дня осуществляет их сопоставление – ранжирует по степени их предпочтительности на основании полученного итогового балла (по мере уменьшения). При этом первое место в ранжировке присваивается заявке, получившей по результатам оценки наибольший итоговый балл.

При этом информация, составляющая, по мнению Заявителя, коммерческую и иную тайну, которая не представлена при формировании заявки, непредставление указанных подтверждающих документов не является основанием для отказа в допуске к участию в закупке (Приложение №2 к Техническим требованиям (Таблица 1)).

Таким образом, оспариваемые Заявителем форма «Справка об опыте участника» и необходимость предоставления подтверждающих опыт участника документов, не являются обязательными требованиями (то есть не относятся к основаниям отклонения заявки), а основанием для начисления дополнительных баллов участнику закупки, поэтому указанные условия Документации о закупке не могут быть признаны незаконными.

В соответствии с правовой позиции, приведенной в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 18.11.2019 №307-ЭС19-12629 по делу №А56-115357/2018, не подлежат признанию незаконными положения документации, если они не являются обязательным условием для участия, не служат основанием для отклонения заявки, а выступают лишь одним из критериев оценки участника, в то время как к участию в закупке может быть допущено любое лицо, независимо от наличия соответствующего документа.

Оценка заявок по указанному критерию распространяется на всех участников закупки, поэтому не влечет ограничения конкуренции и ограничение законных прав и интересов участников.

При таких обстоятельствах и учитывая со стороны заказчика и оператора электронной площадки обеспечение конфиденциальности относительно всех полученных от участников закупки сведений, Комиссия приходит к выводу, что первый довод жалобы не находит своего подтверждения и признается необоснованным.

По второму доводу жалобы.

По мнению заявителя, Заказчиком не внесены изменения в документацию о закупке, указанные в ответе на запрос разъяснений положений документации от 20.07.2023 №234624, направленный заявителем по вопросу предоставления информации об опыте.

24.07.2023 Заказчик разместил «Разъяснение №3 к Документации о закупке по Лоту № 88201-ЭКСП ПРОД-2023-ЯЭ: «ОКПД2 19.20.29.160 Масло турбинное AeroShell Turbine Oil 560 для нужд станции Якутской ГРЭС Новая», следующего содержания:

Тема разъяснений: на разъяснение положений документации. Номер запроса: 234624. Дата поступления запроса о разъяснениях: 20.07.2023. Сведения о предмете запроса: «Предоставление данных, содержащих коммерческую тайну». Вопрос № 1: Добрый день! Настоящим сообщаем, что требуемая вами информация, а именно «Справка об опыте Участника» с передачей копий договоров и отгрузочных документов является нарушением закона № 98-ФЗ от 29.07.2004г. «О коммерческой тайне». Данная информация без согласования с контрагентами может быть передана только государственным органам на основании письменного запроса. Всё прочее раскрытие информации является неправомерным, и несет для передавшей стороны наказание на основании ст. 14 указанного закона. Таким образом Ваше требование о предоставлении справки об опыте идет вразрез с законом 98-ФЗ и может принести к репутационным и финансовым последствиям для Участника. Просим Вас уточнить на каком основании Организатор готов отклонять заявки Участников, если, соблюдая законодательство, Участник не готов открывать коммерческую тайну.

Ответ № 1: Уважаемый Участник! В опубликованную Документацию о закупке планируется внести соответствующие изменения с последующим размещением Уведомления о внесении изменений на сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru, а также на ЭТП АО «РАД» <https://tender.lot-online.ru>.

Комиссия, изучив карточку о закупке (извещение № 32312581759) (прямая ссылка в ЕИС: <https://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/notice223/documents.html?noticeInfold=15637016>) установила следующее:

24.07.2023 06:11 (МСК+6) в разделе «Документы» заказчик разместил Извещение о закупке № 32312581759 (Версия №2), архивный файл «ДоЗ 88201.7z» и «Уведомление о внесении изменений лот №88201.pdf» (Редакция недействующая).

24.07.2023 09:30 (МСК+6) в разделе «Документы» заказчик разместил Извещение о закупке № 32312581759 (Версия №3), архивный файл «ДоЗ 88201 изменения от 24.07.2023г.7z» и «Уведомление о внесении изменений лот №88201.pdf»

(Редакция действующая).

Изучив действовавшие на дату подачи жалобы Извещение о закупке № 32312581759 (Версия №3) и Документацию о закупке от 24.07.2023, Комиссия установила, что заказчиком размещено действующее уведомление о внесении изменений в документацию о закупке, в котором указано о внесении изменений в Приложение №1 к документации о закупке (технические требования), в пункт 13 Приложения №6 документации о закупке – Порядок и критерии оценки и сопоставления заявок.

Комиссия установила, что в соответствии с запросом Заявителя от 20.07.2023 №234624 Приложение №2 к Техническим требованиям (Приложение №1 к Документации о закупке) изложено в редакции:

«В составе заявки Участник должен предоставить сведения о ранее выполненных договорах по форме «Справка об опыте Участника», приведенной в Документации о закупке, с обязательным предоставлением подтверждающих наличие требуемого опыта документов, а именно:

– копии договоров, подписанных с обеих сторон;

– копии документов, предусмотренных требованиями договора, подтверждающих факт его исполнения, подписанных с обеих сторон, свидетельствующих о выполнении поставок в рамках каждого предоставленного в виде копии договора.

При оценке заявок участников будут учитываться только те сведения об объемах выполнения аналогичных договоров, которые подтверждены документами, указанными выше.

Неисполнение требований данного пункта не является основанием для отклонения заявки Участника».

В предыдущей (недействующей) редакции абзацы второй и третьей содержали следующее:

«К рассмотрению не принимаются подтверждающие документы, не указанные в «Справке об опыте Участника», а также сведения, не позволяющие явным (однозначным) образом определить опыт Участника.

Отсутствие подтвержденного требуемого опыта является основанием для отклонения заявки Участника».

Таким образом, внесенные в интересах Заявителя изменения в Документацию о закупке не противоречат позиции, приведенной в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 18.11.2019 №307-ЭС19-12629 по делу №А56-115357/2018, согласно которой не подлежат признанию незаконными положения документации, если они не являются обязательным условием для участия, не служат основанием для отклонения заявки, а выступают лишь одним из критериев оценки участника, в то время как к участию в закупке может быть допущено любое лицо, независимо от наличия соответствующего документа.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что второй довод жалобы не находит своего подтверждения и признается необоснованным.

По третьему доводу жалобы.

По мнению Заявителя, в заполненной форме «Справка об опыте участника» наглядно видно, что участник уже был поставщиком ПАО «Якутскэнерго» причем на аналогичную продукцию, соответственно, организатор прекрасно осведомлен о возможностях Участника и о его репутации

Комиссия, изучив направленную в составе заявки ООО «Росма» форму «Справка об опыте Участника» установила, что в данной форме сведения о договорах с ПАО «Якутскэнерго» отсутствуют.

На вопрос Комиссии о том, почему Заявитель в своем доводе указывает на выполненный договор с ПАО «Якутскэнерго», представителем Заявителя было пояснено, что при подготовке жалобы была допущена ошибка.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что третий довод жалобы не находит своего подтверждения и признается необоснованным.

По четвертому доводу жалобы.

Согласно протоколу победителем закупки был признан ООО «Центрнефтебьт» (ИНН 7733247298) при этом ЗАО «Росма» была предложена более низкая цена закупки, что, по мнению заявителя, должно иметь решающее значение.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик самостоятельно определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

В части оценок заявок, Комиссией установлено, что закупочная комиссия заказчика осуществляет выявление среди участников закупки, прошедших отборочную стадию, победителя закупки на основании установленных в документации о закупке критериев и порядка оценки заявок. В ходе оценки и сопоставления заявок закупочной комиссией осуществляется ранжирование заявок по степени предпочтительности представленных предложений.

Согласно приложению №6 к Документации о закупке (раздел 13 Документации о закупке), оценка и сопоставление заявок, признанных соответствующими требованиям, осуществляется на основании ценового критерия оценки «Цена договора» (значимость критерия – 90%) и неценового критерия «Опыт Участника (опыт поставки)» (значимость критерия – 10%).

Комиссия установила, что баллы по критерию «Опыт участника закупки» определяются на основании шкалы значений, где балл, присваиваемый заявке участника, определяется исходя из стоимости ранее исполненных договоров по отношению к НМЦД.

Подавая заявку на участие в закупке, ООО «Росма» подтвердило, что изучило извещение и документацию о проведении конкурса в электронной форме и безоговорочно приняло установленные требования и условия участия в закупке.

Таким образом, поскольку в заявке ООО «Росма» не содержалось информации «Опыт участника закупки» и подтверждающих величину имеющегося опыта в стоимостном выражении, у закупочной комиссии заказчика отсутствовала возможность для определения на основании шкалы значений иного количества баллов, кроме нуля.

С учетом изложенного, Комиссия, ознакомившись с пояснениями и документами, представленными сторонами, приходит к выводу о правомерном присвоении заявке ООО «Росма» по критерию «Опыт участника закупки» оценки 0 баллов.

Как отмечается в определении Верховного суда РФ от 31.07.2017 №305-КГ17-2243, 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.

В отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд, первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

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.

Положения действующего законодательства Российской Федерации не закрепляют перечень критериев оценки, которые могут быть применены при проведении конкурса, и не устанавливают обязательного для применения всеми заказчиками порядка проведения оценки заявок.

При таких обстоятельствах, действующее законодательство Российской Федерации предоставляет Заказчику право на формирование такого порядка оценки и сопоставления заявок, которое он счел необходимым для выявления лучших условий исполнения договора, заключаемого по результатам проведения конкурентной процедуры, в связи с чем, Заказчик на свое усмотрение определяет критерии оценки заявок и порядок проведения такой оценки.

Следовательно, Заказчик при осуществлении конкурентной процедуры наделен правом самостоятельного формирования порядка оценки заявок по критериям, определения их содержания, значимости, при условии, что такой порядок не повлечет за собой ограничение конкуренции.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

В настоящем случае, установленные Заказчиком критерии оценки в равной мере применяется ко всем участникам закупки, и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

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.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 10.03.2022 №305-ЭС21-21513 по делу №А40-265434/2020.

В свою очередь, Комиссия принимает во внимание, что спорный порядок оценки применяется в равной степени ко всем участникам закупки, что не может рассматриваться как дискриминационное условие, ограничивающее конкуренцию.

При этом оспариваемые критерии не являются условием допуска к участию в Закупке, а учитываются только при оценке заявок участников. Непредставление участником в составе заявки сведений об опыте (квалификации), не является основанием отклонения такой заявки.

В свою очередь, в материалы дела не представлено доказательств, что включение оспариваемого критерия осуществлено Заказчиком с целью обеспечения победы конкретного хозяйствующего субъекта.

Напротив, оспариваемый критерий позволяет в результате проведения конкурентной закупки выявить лицо, способное наилучшим образом в силу наличия соответствующих навыков и знаний исполнить договор, а равно в полной мере и своевременно удовлетворить потребность Заказчика.

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 действующего законодательства в сфере закупок, 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).

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что четвертый довод жалобы не находит своего подтверждения и признается необоснованным.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров,

решила:

признать жалобу ЗАО «Росма» (ИНН 5257058379) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Якутскэнерго» (ИНН 1435028701) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на предмет закупки: Лот №88201-ЭКСП ПРОД-2023-ЯЭ: «ОКПД2 19.20.29.160 Масло турбинное AeroShell Turbine Oil 560 для нужд станции Якутской ГРЭС Новая» (извещение № 32312581759) необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...> <...>