

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-4435/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**10.04.2023 г. Москва**

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

**Председательствующего Комиссии:**

**<...>**

**при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ССГ», ГБУ «Жилищник района Строгино»,**

**рассмотрев жалобу ООО «ССГ» (далее - Заявитель) на действия ГБУ «Жилищник района Строгино» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение строительных работ на объектах по адресам: г. Москва, СЗАО, Строгинский б-р, д. 4, к. 1 и Строгинский б-р, д. 4, к. 2 (реестровый № 3231214451, далее — Закупка),**

**в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),**

### **УСТАНОВИЛА:**

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки,

закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

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

Согласно доводам жалобы, в результате подведения итогов закупки был неверно определен победитель, поскольку ООО «СТРОЙГАРАНТ» не имеет суммарный объем выполненных работ сопоставимого характера и объема, что подтверждается данными о бухгалтерской отчетности.

Также Заявителем было заявлено ходатайство о переносе рассмотрения жалобы (вх. от 10.04.2023 № 22322-ЭП/23), в ответ на которое Комиссия указывает, что не находит оснований для его удовлетворения.

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

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами

равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 22.02.2023 в ЕИС была размещена информация о проведении Закупки.

Цена договора: 39 980 161,40 руб.

Комиссия установила, что согласно протоколу подведения итогов от 15.03.2023 ООО «СТРОЙГАРАНТ» было присвоено 1 место.

Также Комиссией было установлено, что ООО «СТРОЙГАРАНТ» является лидером коллективного участника на основании соглашения о создании консорциума от 06.03.2023, представленного в составе заявки.

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.

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.

Согласно пункту 26 Информационной карты порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке осуществляется в соответствии с Приложением 2 к информационной карте (Порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке).

В соответствии с пунктом 1 раздела 2 порядка оценки оценке подлежит опыт участника закупки по успешному выполнению работ (оказанию услуг) сопоставимого характера и объема (указываются исполненные контракты (договоры) за три года до даты окончания срока подачи заявок на участие в настоящей закупке, определяемый на основании сведений, представленных в заявке участника.

Оцениваются сведения о стоимости (в рублях) выполненных работ/оказанных услуг, которые были выполнены/оказаны на основании контрактов (договоров), заключенных по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», по итогам закупок в порядке, установленном Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», при этом сумма каждого такого исполненного контракта (договора) должна быть не менее 20% от НМЦД закупки.

В качестве сведений, подтверждающих опыт участника, предоставляются (по каждому контракту (договору)): номер и дата заключения контракта (договора); предмет контракта (договора); цена контракта (договора), руб.; номер реестровой записи контракта (договора) в «Реестре контрактов, заключенных заказчиками» или «Реестре договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки» в Единой информационной системе, номер извещения в ЕИС, по результатам которого был заключен договор (контракт)

Сведения об опыте участника могут предоставляться с использованием формы ПЕРЕДЛОЖЕНИЕ ПО ОПЫТУ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПОК или в любой форме по усмотрению участника с содержанием необходимых сведений.

В случае если опыт участника подтверждается договорами, заключенными по итогам закупок в порядке, установленном Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», дополнительно участником должны быть представлены следующие документы:

- копии актов сдачи-приемки выполненных работ, содержащих сведения о стоимости выполненных работ;

- копии исполненных контрактов (договоров).

Копии указанных документов должны быть представлены в полном объеме со всеми приложениями и дополнениями, являющимися их неотъемлемой частью. При этом представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полно читаемых копий, на которых видны необходимые сведения, подписи и печати.

Непредоставление в составе второй части заявки на участие в конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в открытом конкурсе, однако при оценке заявок по настоящему показателю комиссией будут учитываться сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе второй части заявки на участие в конкурсе.

Заказчик вправе запросить у соответствующих органов и организаций информацию по исполнению участником контрактов (договоров).

Под работами сопоставимого характера и объема понимаются контракты (договоры) выполнение работ по капитальному ремонту или строительству жилых, общественных и административных помещений/зданий.

При оценке заявки не будут приняты:

- сведения и документы подтверждают наличие опыта выполнения работ/оказания услуг, не соответствующих установленному виду (видам) работ/услуг, объему и периоду времени;

- сведения о контрактах (договорах), которые были расторгнуты заказчиками в одностороннем порядке в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств по контракту (договору).

Для заказчика лучшим условием исполнения контракта по показателю оценки является наибольшее значение показателя.

Порядок оценки заявок по показателю:

Оценка в 0 баллов по показателю присваивается участнику, не имеющему опыта выполнения работ сопоставимого характера и объема за требуемый период, либо в составе заявки которого отсутствуют сведения об опыте выполнения работ, подтвержденном приложенными документами (копиями контрактов (договоров) и актами сдачи-приемки выполненных работ).

Количество баллов, присуждаемых по показателю ( ), определяется по формуле:

,

где:

КЗ - коэффициент значимости показателя.

- предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

- максимальное предложение из предложений по показателю оценки, сделанных участниками закупки.

Рейтинг заявки по критерию оценки «Квалификация участников закупки, принадлежащих» равен оценке в баллах, полученной участником закупки по результатам оценки по показателю данного критерия оценки, с учетом коэффициента значимости критерия оценки.

Итоговый рейтинг заявки (предложения) вычисляется как сумма рейтингов по каждому критерию оценки заявки (предложения). Победителем признается участник закупки, заявке (предложению) которого присвоен самый высокий итоговый рейтинг. Заявке (предложению) такого участника закупки присваивается первый порядковый номер.

На заседание Комиссии Заказчик предоставил материалы Заявки победителя, согласно которым им было представлено к оценке 65 договоров.

Также Заказчик пояснил, что согласно критериям оценки по основаниям заключения, сроку и сумме фактического исполнения комиссией Заказчика принято решение включить в предложение участника 27 контрактов/договоров на сумму 856 562 327,99 рублей

Комиссия, изучив представленные документы, установила, что победителем была подана коллективная заявка в составе <...>

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

При подаче заявки несколькими физическими лицами, несколькими юридическими лицами, несколькими индивидуальными предпринимателями, объединившимися на стороне одного участника закупки, участником закупки выступает несколько лиц в совокупности.

Согласно пункту 14 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) если участником закупки выступает несколько лиц (группа лиц), требования, указанные в документации о закупке, должны предъявляться к такой группе лиц в совокупности, а не к отдельно взятому ее участнику.

Таким образом, в случае подачи заявки группой лиц требованиям, указанным в документации о закупке, должна отвечать такая группа лиц, а не отдельно взятые лица, входящие в ее состав.

Комиссией было установлено, что в составе заявки не представлено договоров, заключенных с ООО «СТРОЙГАРАНТ». Документы для оценки по критерию «Квалификация участников закупки» были заключены с остальными участниками коллективной заявки.

Таким образом, Заявителем не было учтено, что победителем была подана коллективная заявка, в связи с чем аналогичный опыт представляется всеми участниками консорциума.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что победитель в оспариваемой закупке определен в соответствии с установленным порядком оценки, а доводы жалобы не нашли своего фактического подтверждения.

Доказательств обратного Заявителем не предоставлено, а Комиссией не установлено.

В свою очередь, 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, 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 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).

Комиссия также отмечает, что согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Доводы о содержании итогового протокола, заявленные Заявителем на заседании Комиссии, были рассмотрены в рамках рассмотрения жалобы по делу №077/07/00-3693/2023.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

Кроме того, Комиссия отмечает, что ответ на ходатайство Заявителя об ознакомлении с материалами дела №077/07/00-4435/2023 (вх. от 05.04.2023 № 21707-ЭП/23) будет дан отдельным письмом в установленный законом срок.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ССГ» <...> на действия ГБУ «Жилищник района Строгино» <...> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 05.04.2023 № НП/14720/23.

**Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.**