

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/07/00-13227/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.09.2022

г. Москва

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

Председательствующего:

«...»,

членов Комиссии:

«...»,

«...»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ПАРК ИНВЕСТ» и ООО «СЗ ДОМ.РФ Девелопмент»,

рассмотрев жалобу (далее — Жалоба) ООО «ПАРК ИНВЕСТ» (далее - Заявитель) на действия ООО «СЗ ДОМ.РФ Девелопмент» Д.У. логистическим комплексом «Логопарк Биек Тау» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение комплекса работ по вырубке деревьев и выполнению земляных работ на объекте строительства в г. Владивосток (реестровый № 32211594121, далее — Закупка),

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



2022-51010

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 допущены нарушения при оценке

заявки Заявителя, а именно оценка произведена с нарушением установленных критериев закупочной документации и законодательства Российской Федерации, в том числе не было учтено наличие опыта и материально-технических средств Заявителя.

Заказчик 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).

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Комиссией установлено, что 02.08.2022 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение комплекса работ по вырубке деревьев и выполнению земляных работ на объекте строительства в г. Владивосток с реестровым № 32211594121.

Начальная (максимальная) цена договора составляет: 529 055 972 (Пятьсот двадцать девять миллионов пятьдесят пять тысяч девятьсот семьдесят два) рубля 24 копейки.

Документацией о Закупке Заказчиком установлены 3 критерия для оценки заявок:

- 1 Цена – значимость 50%.
- 2 Наличие у участника закупки необходимого для исполнения договора

опыта выполнения соответствующих работ» - значимость 30%.

3 Наличие на праве собственности или ином законном основании оборудования и иных материальных ресурсов, необходимых для исполнения договора - значимость 20%.

В соответствии с протоколом от 22.08.2022 № 18/189-ОК01-17-22/2 рассмотрения и оценки заявок на участие в Закупке заявке № 6637, поданной Заявителем, присвоен 3 номер с итоговым баллом 49,73.

Согласно имеющимся материалам, а также доводам Жалобы Заявителем в качестве подтверждения о наличии необходимого для исполнения договора опыта выполнения соответствующих работ были представлены договоры на выполнение работ по разработке скального грунта (в том числе: субподрядный договор от 22.10.21 № ТГД-10.2021, от 23.04.2019 № 10/СМАРТ, от 25.10.2018 № 18/292 и иные договоры).

Общая стоимость работ по указанным договорам в части разработки скального грунта значительно, как указано Заявителем, превышает 100 000 000 рублей.

Изучив доводы Заявителя, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с требованиями закупочной документации при оценке по критерию опыта к учету принимаются договоры и акты на выполнение работ о подготовке строительной площадки в части выполнения земляных работ, а именно разработка грунта (Скального грунта средней прочности), заключенные участником закупки не ранее 01.01.2019 года, суммарная стоимость которых составляет не менее 100 000 000 рублей.

При этом в закупочной документации Заказчиком установлено, что в случае наличия у участника Закупки такого опыта в составе общих договоров на выполнение строительных работ, данный опыт учитывается заказчиком в случае **наличия полной информации в актах выполненных работ** и в договоре о стоимости таких работ по подготовке строительной площадки в части выполнения земляных работ, **а именно разработка грунта (Скального грунта средней прочности) и при условии соответствия условиям критерия.**

Кроме того, пунктом 19.1 закупочной документацией установлено условие при оценке опыта – участник в подтверждение предоставляет иные документы, подтверждающие выполнение земляных работ (разработка скального грунта средней прочности). Из представленных документов **однозначно** должен быть определен опыт выполнения земляных работ, а именно разработка грунта (Скального грунта

средней прочности).

В соответствии с Техническим отчетом по результатам инженерно-геологических изысканий для подготовки документации по планировке территории, являющегося приложением № 5 к техническому заданию (далее — Технический отчет) земляные работы осуществляются со скальным грунтом средней прочности, что соответствует по классификации стандарта и единичным расценкам скальному грунту средней прочности сложности разработки по расценке по работе с грунтом не ниже группы 4.

Исходя из Технического отчета, тип грунта, относительно которого участники должны предоставить опыт - ИГЭ-3в - Скальный грунт средней прочности очень плотный слабопористый слабовыветрелый неразмягчаемый (песчаник), группа по трудности разработки – 30б.

Изучив представленные Заявителем в составе заявки на участие в Закупке договоры, подтверждающие наличие опыта выполнения работ, предусмотренных предметом Закупки, Комиссией установлено отсутствие в данных договорах указание на проведение Заявителем работ по разработке вышеописанного типа грунта (Скального грунта средней прочности).

Ввиду изложенного у закупочной комиссии Заказчика отсутствовала возможность однозначно установить соответствие вышеуказанных договоров требованиям закупочной документации в части оценки заявки по критерию «Опыт» ввиду несоответствия заявки Заявителя положениям пункта 19.1 закупочной документации.

При этом, как установлено Комиссией, запросов на разъяснение положений закупочной документации относительно порядка оценки заявок по критерию «Опыт» в части требования к группе грунта в адрес Заказчика не поступало.

Вместе с тем, как указано ранее, пунктом 19.1 закупочной документации установлено, что из представленных документов **однозначно** должен быть определен опыт выполнения земляных работ, а именно разработка грунта (Скального грунта средней прочности).

Принимая во внимание вышеизложенные, а также представленные доказательства, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства.

Доказательств обратного Заявителем не представлено, а Комиссией не установлено.

Относительно довода относительно неправомерного отклонения Заказчиком представленных Заявителем в подтверждение обеспеченности

ресурсов договоров Комиссия считает необходимым отметить следующее.

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

Пунктом 19.1 закупочной документации установлено что оценка осуществляется Заказчиком на основании копий документов, подтверждающих соответствие требованиям критерия (копий инвентарных карточек учета объекта основных средств (по форме ОС-6), принадлежащих участнику закупки на праве собственности) и копия оборотно-сальдовой ведомости по счету 01 «Основные средства» или копии документов, подтверждающих иное право пользования с приложением полно читаемой копии договора, **заключенного участником закупки не позднее чем за полгода до даты публикации закупки.**

Как указано ранее, извещение о проведении Закупки размещено Заказчиком в ЕИС 02.08.2022.

Вместе с тем Комиссией установлено, что представленные Заявителем в составе Заявки договоры, подтверждающие наличие обеспеченности ресурсов, были заключены Заявителем в период с 05.03.2022 по 26.03.2022.

Таким образом, при оценке заявки Заявителя по критерию обеспеченности ресурсов у Заказчика также отсутствовали основания для принятия вышеуказанных договоров к оценке ввиду несоответствия данных договоров требованиям пункта 19.1 закупочной документации.

В связи с изложенным Комиссия считает решение закупочной комиссии Заказчика при оценке заявки Заявителя по критерию обеспечения материальных ресурсов правомерным, принятым в соответствии с требованиями закупочной документации и требованиями Закона о закупках.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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.

Вместе с тем запросов о разъяснения положений закупочной документации относительно порядка оценки заявок по критерию обеспечения материальных

ресурсов в части сроков исчисления представляемых участниками договоров в адрес Заказчика также не поступало.

В свою очередь Комиссия отмечает, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Из приведенных норм права в их взаимосвязи следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

При этом Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми и необходимыми для выполнения соответствующих функций, равно как и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

Заявитель доказательств, опровергающих установленные обстоятельства не представил, равно как и не представил действительных доказательств нарушения своих прав оспариваемыми действиями 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, 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).

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

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПАРК ИНВЕСТ» (ИНН: 7707824189; ОГРН: 1147746039242) на действия ООО «СЗ ДОМ.РФ Девелопмент» (ИНН: 7704412966; ОГРН: 1177746479338) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 31.08.2022 № НП/45495/22.

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