



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

№ _____
На № _____ от _____



РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-551/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

23.01.2023

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 «С», ГБУЗ «Ц»,

в отсутствие представителей ООО «С», извещенного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 18.01.2023 № НП/1785/23,

рассмотрев жалобу ООО «С» (далее - Заявитель) на действия ГБУЗ «Ц» (далее — Заказчик) при проведении Закупки в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по техническому обслуживанию зданий и сооружений, включая внутренние инженерные коммуникации и сети в аптечных подразделениях ГБУЗ «Ц» в 2023-2024 годах (реестровый № 32211994259, 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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

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 установленные Заказчиком требования по нестоимостным критериям оценки заявок участников Закупки приводят к ограничению конкуренции и не позволяют подать заявку на участие в Закупке.

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 заказчика 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 27.12.2022 соответственно 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 Закупки в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по техническому обслуживанию зданий и сооружений, включая внутренние инженерные коммуникации и сети в аптечных подразделениях Заказчика в 2023-2024 годах, с реестровым № 32211994259.

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках целями его регулирования являются, в частности, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств.

В соответствии с положениям закупочной документации критерий оценки заявок участников Закупки: «Опыт оказания аналогичных предмету Закупки услуг».

Содержание: Оценивается суммарная стоимость контрактов/договоров на оказание аналогичных предмету Закупки услуг, заключенных по итогам закупочных процедур в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»/Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и исполненных без нарушения сроков и иных условий договора/ контракта по вине участника за последние 3 (три) года до даты подачи заявки на участие в конкурсе, каждый стоимостью не менее 50 % от начальной (максимальной) цены договора, указанной в пункте 4 Информационной карты закупочной документации.

Аналогичными услугами по предмету Закупки будут считаться услуги, связанные с оказанием услуг по плановому техническому обслуживанию инженерных систем, электрооборудования, подготовке объектов недвижимости к отопительному сезону, техническому обслуживанию объектов недвижимости по заявкам Заказчика в соответствии с видами услуг, отраженными в сметной документации Заказчика.

Документы и сведения, подтверждающие предложение участника Закупки:

В случае наличия опыта оказания аналогичных предмету Закупки услуг, в составе заявки предоставляются «Сводные сведения о наличии у участника опыта по успешному оказанию аналогичных услуг» по форме 4 раздела III «Образцы форм и документов для заполнения участниками процедуры закупки» и установленные заказчиком в закупочной документации подтверждающие документы.

Предоставленные сведения подтверждаются копиями контрактов/договоров, копиями акта (актов) оказанных услуг, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона от 06.12.2011 № 402 ФЗ «О бухгалтерском учете», и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта/договора. Информация о таких контрактах/договорах должна быть размещена на сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru.

Копии указанных документов должны быть представлены в полном объеме со всеми приложениями, являющимися их неотъемлемой частью.

При этом представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полночитаемых копий, на которых видны необходимые сведения, позволяющие определить стороны контракта/ договора, дату заключения контракта/ договора, предмет контракта/ договора, стоимость услуг, подписи и печати.

Датой исполнения контракта/договора считается дата акта приемки услуг или итогового акта приемки услуг, подтверждающего приемку услуг по исполнению контракта/договора.

Порядок оценки:

Максимальное количество баллов: 100 баллов (коэффициент значимости $KЗ = 1$).

Заявка участника с большей суммарной стоимостью контрактов/договоров на оказание аналогичных предмету Закупки услуг оценивается большим количеством баллов.

Заявки других участников Закупки оцениваются пропорционально значению их показателей относительно показателя заявки, которой присвоено максимальное количество баллов (K_{\max}) в случае, если $K_{\max} < K_{\text{пред}}$, либо относительно предельно необходимого максимального значения суммарной стоимости контрактов/договоров на оказание аналогичных предмету Закупки услуг ($K_{\text{пред}}$) в случае, если $K_{\max} > K_{\text{пред}}$.

Для оценки предложений по данному показателю заказчиком установлено предельно необходимое максимальное значение суммарной стоимости

контрактов/договоров на оказание аналогичных предмету Закупки услуг ($K_{пред}$), равное $3 * H(M)ЦК$ (руб).

При оценке предложений по данному подкритерию участникам закупки, сделавшим предложение, равное либо превышающее такое значение, присваивается максимальное количество баллов ($HЦБ_i = HЦБ_{max}$).

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

а) в случае если $K_{max} < K_{пред}$ - по формуле:

$$HЦБ_i = KЗ \times 100 \times (K_i / K_{max})$$

б) в случае если $K_{max} \geq K_{пред}$ - по

формуле: $HЦБ_i = KЗ \times 100 \times (K_i / K_{пред})$ при

этом $HЦБ_{max} = KЗ \times 100$, где:

$KЗ$ - коэффициент значимости показателя;

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

K_{max} - максимальное предложение из предложений по показателю оценки, сделанных участниками закупки.

$K_{пред}$ - предельно необходимое максимальное значение показателя;

$HЦБ_{max}$ - количество баллов по показателю, присуждаемых участникам, предложение которых равно либо превышает предельно необходимое максимальное значение, установленное заказчиком.

Как указано Заявителем, в соответствии с закупочной документацией по вышеуказанному критерию Заказчиком неправомерно установлен период, за который Участник Закупки может представить аналогичный предмету Закупки опыт.

По мнению Заявителя, указанный срок на основании подпункта «г» пункта 28 постановления Правительства Российской Федерации от 31.12.2021 № 2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 постановления Правительства Российской Федерации от 20.12.2021 № 2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее — Постановление № 2604) должен составлять 5 лет, а не 3 года, как установлено закупочной документацией.

Изучив данный довод, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Размещенная Заказчиком Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках. Вместе с тем Постановление № 2604 устанавливает порядок оценки заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и

муниципальных нужд, то есть порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсах проводимых в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Также в соответствии с позицией Заявителем положение закупочной документации о минимальной стоимости контрактов/договоров, представляемых к оценке по вышеуказанному критерию участниками Закупки, является ненадлежащим, поскольку не позволяет объективно сопоставить предложения участников Закупки.

Кроме того, как указано Заявителем, критерий оценки заявок о наличии у участника Закупки опыта по выполнению аналогичных предмету Закупки договоров (контрактов), размещенных в ЕИС, является неправомерным и необъективным, поскольку включение в документацию такого узкого критерия влечет за собой нарушение принципа равноправия и ограничения конкуренции по отношению ко всем участникам Закупки.

По мнению Заявителя, указанный порядок оценки заявок не способствует определению лучшего условия исполнения контракта, поскольку содержит требования к несоизмеримо высокому объему исполненных обязательств по контрактам, соответствующим объекту Закупки, что является ограничительным фактором для участия в определении поставщика, а также получении высокого балла в рамках вышеуказанного критерия.

Изучив вышеописанные доводы, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

На основании части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчиком осуществляется оценка и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые указаны в документации о закупке, требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, 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, к условиям исполнения договора.

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.

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 (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

Из взаимосвязи положений Закона о закупках 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/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Заявитель не представил обоснований, что спорные положения закупочной документации каким-либо образом способны ограничить доступ к участию в Закупке, а также ущемить его интересы.

Комиссия также отмечает, что толкование вышеописанных положений закупочной документации, основанное на субъективном представлении Заявителя о том, как следует обеспечить порядок оценки заявок участников Закупки по вышеописанным критериям, не свидетельствует о нарушении Заказчиком требований законодательства Российской Федерации.

Использование предусмотренных законом средств защиты только формальным способом, при отсутствии реального интереса в защите права, а также с целью причинить ущерб иным лицам, содержит в себе явные признаки злоупотребления правом. Данное обстоятельство является самостоятельным основанием для отказа в удовлетворении жалобы.

В пункте 6 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» (утвержден Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018) Верховным Судом Российской Федерации указано, что 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.

В материалы дела Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые требования влекут предоставление преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту.

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.

Изучив указанные требования закупочной документации, Комиссией не установлено нарушений законодательства Российской Федерации в части установления критериев оценки заявок на участие в Закупке.

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

Кроме того, 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 доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «С» на действия ГБУЗ «Ц» при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 18.01.2023 № НП/1785/23.

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