



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 066/01/18.1-3418/2022

г. Екатеринбург

20.10.2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 10-00 при участии представителей:

— заказчика в лице МУП «Водоканал», — *

— заявителя в лице ООО «ГРИНЛАЙФ ФЭКТОРИ», — *

рассмотрев жалобу ООО «ГРИНЛАЙФ ФЭКТОРИ» (вх. № 9881-ЭП/22 от 14.10.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице МУП «Водоканал», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры открытого конкурса в электронной форме 406-К (ЭЛ) на поставку флокулянта катионного Русфлок - 578, или флокулянта катионного SPECFLOC C-8100AC, или эквивалента (извещение № 32211685000) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «ГРИНЛАЙФ ФЭКТОРИ» (вх. № 9881-ЭП/22 от 14.10.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице МУП «Водоканал», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры открытого конкурса в электронной форме 406-К (ЭЛ) на поставку флокулянта катионного Русфлок - 578, или флокулянта катионного SPECFLOC C-8100AC, или эквивалента (извещение № 32211685000), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель оспаривает неправомерную, по его мнению, оценку заявки общества «ГРИНЛАЙФ ФЭКТОРИ» по показателю «опыт поставок флокулянта катионного Русфлок или флокулянта катионного SPECFLOC» нестоимостного критерия «квалификация участника». Кроме того, заявитель оспаривает установленный заказчиком в закупочной документации порядок оценки заявок по вышеназванному показателю нестоимостного критерия.

Представитель заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласился; просил признать её необоснованной.

Заслушав доводы представителей заказчика, заявителя, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 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 установленных 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического

лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 ч. 2 ст. 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 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное приказом Генерального директора МУП «Водоканал» № 421 от 30.06.2021г. (в редакции приказа № 422 от 21.06.2022г.) и размещенное в единой информационной системе в редакции № 18 от 28.06.2022г.

12.09.2022г. в Единой информационной системе размещено извещение № 32211685000 и конкурсная документация на поставку флокулянта катионного Русфлок -578, или флокулянта катионного SPECFLOC C-8100AC, или эквивалента.

Начальная (максимальная) цена договора 36 480 000, 00 руб.

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 (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

Согласно п.п. 2, 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- 2) требования к содержанию, к форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;
- 14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Извещение о проведении конкурса и конкурсная документация, разрабатываемые и утверждаемые Заказчиком, должны соответствовать требованиям, установленным разделом 7 Положения (п. 10.2.1.2 Положения о закупках).

В соответствии с пп.п. 2, 13, 14 п. 7.2.1 Положения о закупках в документации о закупке указываются следующие сведения:

- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, в соответствии с Положением о закупке (Приложение № 1 к Положению о закупке);
- 14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, в соответствии с Положением о закупке (Приложение № 1 к Положению о закупке).

В силу требований п. 2 Приложения № 1 к Положению о закупках для применения настоящего порядка Заказчику необходимо включить в документацию о конкурентной закупке конкретные критерии из числа нижеперечисленных, конкретизировать предмет оценки по каждому критерию, установить требования о предоставлении документов и сведений соответственно предмету оценки по каждому критерию, установить значимость критериев.

При этом, значимость критериев в процентах устанавливается в документации о конкурентной закупке в каждом конкретном случае (п. 5 Приложения № 1 к Положению о закупках).

Для оценки заявок могут использоваться следующие критерии с соответствующими предельными значениями (пп. 2 п. 6 Приложения № 1 к Положению о закупках):

№ п/п	Критерии оценки заявок	Для проведения оценки в документации необходимо установить:	Значимость критериев в процентах
2.	Квалификация участника (опыт участника, деловая репутация, отзывы контрагентов, рейтинги, сертификаты, финансовая обеспеченность участника, наличие и (или) размер страхования деятельности участника, размер страховой суммы, наличие персонала определенной квалификации)	Таблица, отражающая квалификацию участника и/или требование о предоставлении документов и сведений, подтверждающих опыт участника, квалификацию персонала, деловую репутацию (копии договоров (контрактов) актов к ним за определенный в документации о закупке период, копии дипломов об образовании, копии трудовых договоров, копии трудовых книжек, копии приказов по предприятию, свидетельств, копии отзывов, копии документов, подтверждающих финансовую обеспеченность, рейтинг, страхование деятельности участника, размер страховой суммы, копии сертификатов)	Не более 70%

На основании п. 10.4 Приложения № 1 к Положению о закупках рейтинг заявки по каждому критерию представляет собой оценку в баллах, получаемую по результатам оценки по критериям.

Для получения рейтинга заявок по критериям «Квалификация участника», «Качество товара», «Наличие производственных мощностей» каждой заявке по каждому из критериев закупочной комиссией выставляется значение от 0 до 100 баллов (п. 10.8 Приложения № 1 к Положению о закупках).

Согласно п. 10.2.2.1 Положения о закупках для участия в конкурсе участник закупки подает заявку на участие в конкурсе. Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в конкурсе указываются в конкурсной документации с учетом положений раздела 11 Положения.

В рамках процедуры рассмотрения заявок на участие в конкурсе Закупочная комиссия проверяет соответствие участников конкурса и заявок на участие в конкурсе требованиям конкурсной документации (п. 10.2.4.2 Положения о закупках).

В силу п. 10.2.5.2 Положения о закупках оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются Закупочной комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, установленными конкурсной документацией на основании Положения (Приложение № 1 к Положению).

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является «поставка флокулянта катионного Русфлок -578, или флокулянта катионного SPECFLOC C-8100AC, или эквивалента (количество – 80000 кг)» (абз. 2 раздела II извещения).

В соответствии с п. 10.10 конкурсной документации оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе в электронной форме осуществляются Закупочной комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, установленными конкурсной документацией на основании Положения.

Таблицей критериев оценки и сопоставления заявки на участие в конкурсе закупочной документации установлено, что заказчиком для целей проведения указанной закупочной процедуры используются, в том числе, следующий нестоимостной критерий оценки и показатели по нему:

2.	Квалификация участника		Средняя арифметическая оценка членов Закупочной комиссии (по шкале оценки)	Критерии оценки, в % 50	
	Подкритерии				Максимальная оценка подкритерия
	2.1.	<p>Опыт поставок флокулянта катионного Русфлок или флокулянта катионного SPECFLOC: наличие 3х заключенных договоров/контрактов в соответствии с Федеральными законами № 223-ФЗ и/или № 44-ФЗ (с указанием реестрового номера реестра договоров ЕИС) с объемом поставок не менее 50 тонн по каждому договору/контракту, и исполненных в полном объеме, без нарушений и применений штрафных санкций за последние 3 (Три) года до даты подачи заявки на участие в закупке (с учетом правопреемства).</p> <p>Подтверждающие документы в составе заявки: копии не менее 3 (трех) договоров (контрактов) с количеством поставляемого по каждому договору/контракту товара не менее 50 тонн, исполненных за последние 3 (три) года до даты подачи заявки на участие в закупке со всеми приложениями, изменениями, дополнениями и расторжениями, а также копиями документов подтверждающих фактическое исполнение обязательств, содержащие все обязательные реквизиты, установленные ч. 2 ст. 9 ФЗ «О бухгалтерском учете», и подтверждающих стоимость исполнения договоров (контрактов). (с указанием реестрового номера реестра договора/контракта ЕИС)</p>			65
2.2.	<p>Опыт участника</p> <p>Присутствие участника закупки на рынке не менее 5 лет (подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ)</p>	35			

Расчет баллов по показателю 2.1 «опыт поставок флокулянта катионного Русфлок или флокулянта катионного SPECFLOC» нестоимостного критерия «квалификация участника» производится следующим образом:

По подкритерию «Опыт поставок» по критерию «Квалификация» при оценке учитывается:		Количество баллов	
<p>Баллы по показателю присваиваются в зависимости от совокупности признаков, которые позволяют выявить лучшие по сравнению с другими участниками закупки предложения.</p>	<p>Опыт поставок флокулянта катионного Русфлок или флокулянта катионного SPECFLOC: наличие 3х заключенных договоров/контрактов в соответствии с Федеральными законами № 223-ФЗ и/или № 44-ФЗ (с указанием реестрового номера реестра договоров/контрактов ЕИС) с объемом поставок не менее 50 тонн по каждому договору/контракту, и исполненных в полном объеме, без нарушений и применений штрафных санкций за последние 3 (Три) года до даты подачи заявки на участие в закупке (с учетом правопреемства).</p>	наличие всех документов в целом	65
	<p><i>Подтверждающие документы в составе заявки: копии не менее 3 (трех) договоров (контрактов) с количеством поставляемого по</i></p>	отсутствие хотя бы одного документа	0

	<p>каждому договору/контракту товара не менее 50 тонн, исполненных за последние 3 (три) года до даты подачи заявки на участие в закупке со всеми приложениями, изменениями, дополнениями и расторжениями, а также копиями документов, подтверждающих фактическое исполнение обязательств, содержащие все обязательные реквизиты, установленные ч. 2 ст. 9 ФЗ «О бухгалтерскому учете», и подтверждающих стоимость исполнения договоров (контрактов). (с указанием реестрового номера реестра договора/контракта ЕИС)</p>		
--	--	--	--

04.10.2022г. закупочной комиссией была проведена процедура оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, по итогам которой составлен Протокол № 406-К (ЭЛ)/2 от 04.10.2022г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте единой информационной системы в сфере закупок 06.10.2022г.

Согласно Протоколу № 406-К (ЭЛ)/2 от 04.10.2022г. заявка общества «ГРИНЛАЙФ ФЭКТОРИ» была оценена по критериям, установленным в конкурсной документации, членами закупочной комиссии следующим образом:

Наименование критерия оценки	ООО «ГРИНЛАЙФ ФЭКТОРИ»	ООО «ОЧИСТНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ»
	22 640 000, 00 с НДС	35 840 000, 00 с НДС
Итоговый рейтинг заявки с учетом значимости		
Цена коммерческого предложения значимость 30 %	11,38	0,53
Квалификация, значимость 50 %	17,50	50,00
Качество товара 20 %	20,00	20,00
Результат открытого конкурса (с учетом значимости)	48,88	70,53
Номер, присвоенный конкурсной заявке	2	1

Представитель заявителя указал, что не согласен с выставленной заявке общества по нестоимостному критерию «квалификация участника» оценке равной 17,50 баллам, поскольку считает, что участником были предоставлены все требуемые документацией документы.

Представитель заказчика пояснил, что предоставленные заявителем для целей оценки его заявки по нестоимостному критерию «квалификация участника» документы не соответствовали требованиям закупочной документации, а именно: предоставленные договоры были на поставку иного флокулянта (Гринлайф), отличного от требуемого по рассматриваемой закупочной процедуре (Русфлок или SPECFLOC). В связи с чем, по данному критерию заявитель получил баллы лишь за показатель «опыт участника».

Возражая относительно установленного порядка оценки заявок по указанному критерию, заявитель пояснил, что заказчиком в таком случае неправомерно не включена возможность предоставления для целей оценки заявок по указанному показателю копий договоров (контрактов), предметом которых являлась поставка эквивалента флокулянтам Русфлок или SPECFLOC, которым и является флокулянт Гринлайф.

Вместе с тем, Комиссия поясняет, что по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия

(бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

При этом, в силу ч. 2 ст. 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 законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

Также необходимо учитывать, что согласно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Комиссия также отмечает, что заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 Гражданского кодекса Российской Федерации) (далее — ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в закупке.

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 и оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в части обжалования положений закупочной документации.

Комиссия также отмечает, что оспариваемые заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 28.09.2022г.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником закупки положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Таким образом, заявитель не может обжаловать указанные действия заказчика при проведении закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы заявителя в части оспаривания положений документации.

Проанализировав информацию, предоставленную на заседание Комиссии представителем заказчика, следует, что в составе своей заявки заявитель предоставил копии договоров (контрактов) и копии документов, подтверждающих фактическое исполнение обязательств по указанным договорам (контрактам), предметом которых являлась поставка флокулянта Гринлайф.

Вместе с тем, порядком оценки конкурсной документации прямо предусмотрено, что к учету для выставления баллов закупочной комиссией принимаются во внимание только те договоры (контракты),

предметом которых являлась поставка флокулянтов Русфлок или SPECFLOC, а не иных эквивалентных этим двум.

В связи с чем, нарушений в действиях закупочной комиссии не установлено.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «ГРИНЛАЙФ ФЭКТОРИ» признать необоснованной.
2. В действиях закупочной комиссии заказчика в лице МУП «Водоканал» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице МУП «Водоканал», закупочной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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

*