



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-1101/2023

г. Екатеринбург

11.04.2023 г.

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 Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 8 им. А. Г. Махнева» Асбестовского городского округа» – *

– заявителя в лице ООО «Мирокон» – *

рассмотрев жалобу ООО «Мирокон» (вх. № 7074-ЭП/23 от 03.04.2023 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 8 им. А. Г. Махнева» Асбестовского городского округа» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на установку оконных блоков в здании МАОУ СОШ № 8 им. А.Г. Махнёва (извещение № 32312107794), в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – 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 «Мирокон» (вх. № 7074-ЭП/23 от 03.04.2023 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 8 им. А. Г. Махнева» Асбестовского городского округа» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – Закон о закупках) при осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на установку оконных блоков в здании МАОУ СОШ № 8 им. А.Г. Махнёва (извещение № 32312107794), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что заказчиком нарушены нормы действующего законодательства в части рассмотрения заявок, поданных на участие в закупочной процедуре. Кроме того, заявитель оспаривает положения закупочной документации.

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

Относительно доводов заявителя на положения извещения, Комиссия сообщает следующее.

По правилам 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 г. № 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 соответствии с частью 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, порядок 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.

При этом 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 извещении 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 извещение 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 ГК РФ) на все условия извещения в момент подачи им заявки на участие в закупке.

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 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 в части обжалования положений извещения.

Комиссия также отмечает, что оспариваемые заявителем положения извещения подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 20.02.2023 г. 12:00 (МСК+2).

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 извещения.

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 извещения 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 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 извещения 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 извещения.

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 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; 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 по тексту – 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 решением Наблюдательного Совета МАОУ СОШ № 8 им. А.Г. Махнева (протокол № 2 от «17» января 2022 г.) и размещенное в единой информационной системе в редакции № 14 от 15.03.2022 г.

10.02.2023 г. в Единой информационной системе размещено извещение № 32312107794 и закупочная документация на установку оконных блоков в здании МАОУ СОШ № 8 им. А.Г. Махнёва.

Начальная (максимальная) цена договора 2 926 592.80 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).

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

- 13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;
- 14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

На основании п. 3 статьи 16 «Состав извещения и документации» Положения о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе:

- 13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;
- 14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно п. 13 статьи 25 «Порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе» Положения о закупках, для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в открытом конкурсе, Комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки по критериям, указанным в конкурсной документации. При этом критериями оценки заявок на участие в открытом конкурсе могут быть критерии:

- 1) цена договора, цена единицы продукции;
- 2) срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;
- 3) условия оплаты товара, работ, услуг;
- 4) функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара;
- 5) качество технического предложения участника процедуры закупки при осуществлении закупки работ, услуг;
- 6) квалификация участника процедуры закупки при осуществлении закупок товара, работ, услуг, в том числе:
 - а) обеспеченность материально-техническими ресурсами при осуществлении закупок работ, услуг;
 - б) обеспеченность кадровыми ресурсами при осуществлении закупок работ, услуг;
 - в) опыт и репутация участника процедуры закупки при осуществлении закупок товара, работ, услуг;
 - г) наличие, степень внедрения действующей системы менеджмента качества (управления, обеспечения и контроля);
 - д) дополнительные подкритерии, установленные при осуществлении закупок работ, услуг (данный критерий применяется при проведении запроса предложений и конкурентных переговоров);
 - 7) срок предоставляемых гарантий качества товара, работ, услуг.
 - 8) иные критерии, установленные в документации.

Приложением к закупочной документации, являющимся неотъемлемой частью извещения открытого конкурса в электронной форме, определены критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений, а именно:

1. Цена Договора – 60 баллов (значимость критерия 0,60) (ЦБ_i).

Баллы присуждаются заявкам участников в соответствии с формулой:

$$ЦБ_i = \frac{Ц_{\min}}{Ц_i} \times 100$$

где:

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

C_{\min} - минимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки.

2. Опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупки – 20 баллов (значимость критерия 0,20) (НЦБ₁).

Учитывается стоимость (в рублях РФ) работ, аналогичных предмету настоящей закупки, выполненных по договорам (контрактам), заключенным и исполненным за период с 01.01.2019 г. по дату подачи заявки.

Максимальный балл присуждается заявке участника, представившего сведения о наибольшей стоимости выполненных работ, аналогичных предмету закупки. Под работами, аналогичными предмету закупки, заказчик понимает работы по текущему ремонту, капитальному ремонту зданий, помещений.

При оценке по данному критерию учитывается стоимость выполненных участником работ, подтвержденных соответствующими документами (копиями документов (договора (контракта), актов выполненных работ, предусмотренных в пункте «Формы документов, входящих в состав заявки на участие в запросе предложений в электронной форме», Форма «Опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупки»).

Оценка заявок остальных участников конкурса рассчитывается исходя из пропорционального соотношения к заявке, получившей наибольший балл по данному критерию в соответствии с формулой:

$$\text{НЦБ}_1 = K_3 \times 100 \times (K_i / K_{\max}),$$

где:

K_3 – коэффициент значимости показателя.

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

K_{\max} – максимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки.

При отсутствии копий подтверждающих документов, предусмотренных в Форме «Опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупки», или несоответствия сведений в Форме «Опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупки» приложенным документам, либо если заявленные Участником работы не являются аналогичными предмету закупки, указанные работы не будут учитываться при оценке заявок.

3. Наличие квалифицированного персонала – 20 баллов (значимость критерия 0,20) (НЦБ₂);

Под квалифицированным персоналом заказчик понимает состоящих в штате предприятия или привлеченных на основании гражданско-правовых договоров специалистов.

Баллы по данному критерию присваиваются в следующей зависимости от количества квалифицированного персонала:

10 баллов – 5 и более специалистов,

8 баллов – 4 специалиста,

6 баллов – 3 специалиста,

4 балла – 2 специалиста,

2 балла – 1 специалист.

Для подтверждения указанных сведений участник должен в составе заявки предоставить сведения по форме, предусмотренной пунктом 4 раздела 3. «Формы документов, входящих в состав заявки на участие в конкурсе в электронной форме», Форма «Наличие квалифицированного персонала»), а также представить заверенные печатью организации копии:

– трудовых книжек, приказов о назначении на должность, выписки из штатного расписания, заверенных работодателем, гражданско-правовых договоров, заключенных участником с соответствующими специалистами.

– дипломов, сертификатов, или иных документов, подтверждающих наличие соответствующих компетенций, прохождения соответствующего обучения специалистов.

При отсутствии в составе заявки вышеуказанной информации и документов, заявке участника по данному критерию присваивается 0 баллов.

Итоговый рейтинг заявок каждого участника рассчитывается как сумма баллов, присуждаемая заявке по указанным критериям в соответствии с формулой:

$$K_i = ЦБ_1 + \text{НЦБ}_1 + \text{НЦБ}_2,$$

где:

K_i – итоговый рейтинг заявки участника;

ЦБ_i – рейтинг участника по критерию «Цена договора»;

НЦБ₁ – рейтинг участника по критерию «Опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупки»;

НЦБ₂ – рейтинг участника по критерию «Наличие квалифицированного персонала»;

Победителем запроса предложений в электронной форме признается участник закупки, который предложил лучшие условия исполнения договора и набрал наибольшее количество баллов. В случае, если несколько заявок на участие в закупке набрали наибольшее количество баллов, победителем запроса предложений в электронной форме признается участник, заявка на участие в закупке которого поступила раньше остальных.

Проанализировав представленные к материалам дела документы и сведения, информацию, размещенную на официальном сайте единой информационной системы, а также заслушав пояснения представителя заказчика, Комиссией установлено, что участнику закупки с идентификационным номером 5694 (порядковый номер заявки – 2) по критерию «Наличие квалифицированного персонала» начислено 20 баллов, что противоречит порядку оценки, установленному в закупочной документации по соответствующему критерию, так как баллы присваиваются в следующей зависимости от количества квалифицированного персонала:

10 баллов – 5 и более специалистов,

8 баллов – 4 специалиста,

6 баллов – 3 специалиста,

4 балла – 2 специалиста,

2 балла – 1 специалист.

В Управлении Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области рассматривалась жалоба ООО «Мирокон» (вх. № 4368-ЭП/23 от 02.03.2023 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 8 им. А. Г. Махнева» Асбестовского городского округа» Закона о закупках при осуществлении закупочной процедуры путем проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на установку оконных блоков в здании МАОУ СОШ № 8 им. А.Г. Махнёва (извещение № 32312107794), в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

По итогам рассмотрения данных обращений в действия заказчика в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 8 им. А. Г. Махнева» Асбестовского городского округа» выявлено нарушение ч. 6 ст. 3 Закона о закупках и выдано предписание № 066/01/18.1-665/2023 от 10.03.2023 г.: «заказчику в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 8 им. А. Г. Махнева» Асбестовского городского округа» в срок до 30 марта 2023 года устранить нарушения Закона о закупках, установленные решением № 066/01/18.1-665/2023 от 10.03.2023 г., путем отзыва карточки договора (в случае ее направления), отмены составленного в ходе проведения закупки итогового протокола (извещение № 32312107794), повторного рассмотрения заявок и завершения процедуры проведения закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках».

Предписание № 066/01/18.1-665/2023 от 10.03.2023 г. содержит указание на совершение конкретных действий со стороны субъектов контроля (отзыв карточки договора (в случае ее направления), отмена составленного в ходе проведения закупки итогового протокола (извещение № 32312107794), повторное рассмотрение заявок и завершение процедуры проведения закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках).

Комиссией в ходе рассмотрения доводов жалобы установлено, что повторное рассмотрение заявок осуществлено заказчиком в соответствии с порядком, установленным в закупочной документации, что свидетельствует об исполнении требований контрольного органа в части устранения ранее выявленных нарушений законодательства о закупках.

На основании вышеуказанного, Комиссия не находит в оспариваемых действиях заявителя нарушений Закона о закупках, доводы представителя ООО «Мирокон» признаны несостоятельными.

Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Мирокон» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 8 им. А. Г. Махнева» Асбестовского городского округа» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 8 им. А. Г. Махнева» Асбестовского городского округа», оператору электронной торговой площадки 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.

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*

