



**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

штамп
регистрации

№ _____

На № _____ от _____



РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-4322/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

06.04.2023

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ВЕГА», ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье»,

рассмотрев жалобу (далее - Жалоба) ООО «ВЕГА» (далее - Заявитель) на действия ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание комплекса услуг по летней внешней уборке зданий и сооружений, расположенных

на территории ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье», и объекта «Старый Гостиный двор» (реестровый № 32312212936, 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.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 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.

Частью 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.

В соответствии с доводами Жалобы при описании предмета Закупки Заказчиком установлены требования, нарушающие принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам Закупки в части установленного закупочной документацией порядка оценки Заказчиком заявок на участие в Закупке по неценовым критериям.

Так, в ответе от 24.03.2023 № 6 на соответствующий запрос разъяснений Заказчиком указано, что при оценке заявок на участие в Закупке по критерию «Обеспеченность кадровыми ресурсами» учреждением будут учитываться как работники участников Закупки по специальности альпинист, так и машинист подъемной вышки.

Вместе с тем, как указано Заявителем, в силу требований закупочной документации относительно порядка оценки заявок на участие в Закупке по критерию «Обеспеченность кадровыми ресурсами» к оценке по данному критерию будут приниматься лишь сведения о работниках участников Закупки машинист подъемной вышки.

Заказчик с доводами Жалобы не согласился, и на заседании Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

Комиссией установлено, что 21.03.2023 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание комплекса услуг по летней внешней уборке зданий и сооружений, расположенных на территории ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье», и объекта «Старый Гостинный двор» с реестровым № 32312212936.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 28 690 138,93 рублей.

Согласно пункту 2.1 Порядка оценки заявок на участие в Закупке, установленного закупочной документацией, Заказчиком установлен неценовой критерий «Обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация)».

Коэффициент значимости (КЗ) = 0.4

Максимальная оценка по показателю – 40.0 баллов.

Содержание: оценивается наличие у участника закупки квалифицированных специалистов (штатные, привлеченные), которые будут задействованы при исполнении контракта, заключенного по результатам настоящего конкурса, прошедших обучение по одной из областей из данного перечня:

№ п/п	Наименование должности профильного сотрудника (специалиста, работника), требования к опыту работы по специальности и к уровню квалификации	Количество специалистов	Количество баллов	Максимальное количество баллов
1	1 машинист подъёмной вышки (НЦБ 1)			
Итого:				100

Вместе с тем, как указано ранее, в соответствии с разъяснениями положений закупочной документации от 24.03.2023 № 6 Заказчиком указано, что при оценке заявок на участие в Закупке по критерию «Обеспеченность кадровыми ресурсами» учреждением с учетом предмета Закупки будут учитываться как работники участников Закупки по специальности альпинист, так и машинист подъемной вышки.

Исходя из изложенного, в требованиях закупочной документации и позиции Заказчика, изложенной в разъяснений положений закупочной документации от 24.03.2023 № 6, содержатся противоречащие друг другу параметры оценки по вышеуказанному критерию, что, по мнению Комиссии, вводит в заблуждение лиц, намеревающихся принять участие в Закупке, и, как следствие, позволяет Заказчику в дальнейшем вольно трактовать и оценивать предложения участников Закупки.

В соответствии с пояснениями Заказчика отсутствие в закупочной документации требований о принятии к оценке по критерию «Обеспеченность кадровыми ресурсами» сведений о работниках участников Закупки по специальности альпинист связано с технической ошибкой, допущенной учреждением при формировании закупочной документации.

Вместе с тем, как указано Заказчиком, сведения о работниках участников Закупки по специальности альпинист также будут приниматься учреждением при оценке заявок по вышеуказанному критерию.

Изучив данную позицию, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Комиссией установлено, что положениями закупочной документации не определено, какие именно специальности работников участников Закупки, за исключением специальности «Машинист подъемной вышки» будут учитываться Заказчиком при оценке заявок по оспариваемому критерию. В закупочной документации отсутствуют положения, через которые возможно установить то, что к оценке Заказчиком будут приняты иные специальности, в том числе, такие, как альпинист.

Названное обстоятельство, в свою очередь, лишает участников Закупки возможности получить информацию о причинах начисления того или иного количества баллов и, при несогласии с решением Заказчика, оспорить его действия в установленном порядке, а у контролирующего органа, в свою очередь, отсутствует возможность проверить объективность начисления баллов и правильность определения победителя закупки.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом, в частности, информационной открытости закупки.

В соответствии с частью 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.

Установленный Заказчиком порядок присвоения баллов является субъективным и не позволяет получить достоверную информацию о порядке присвоения баллов поданным заявкам, что, в свою очередь, не обеспечивает равные права и возможности для участников Закупки и равные условия для участия.

Так, отсутствие надлежащего порядка присвоения и начисления баллов по оспариваемому критерию объективно приводит к нарушению принципа информационной открытости Закупки, поскольку лишает ее участников существенной информации о порядке проведения такой закупки, что, в свою очередь, ведет к нарушению принципа равенства участников гражданских правоотношений (пункт 1 статьи 1 ГК РФ) и оставляет разрешение данного вопроса исключительно на субъективное усмотрение Заказчика.

Кроме того, отсутствие сведений относительно того, какие конкретно специальности работников участников Закупки оцениваются Заказчиком по оспариваемому критерию, не позволяет участникам Закупки формулировать либо корректировать свои заявки в указанной части в сторону потребностей Заказчика с тем, чтобы повысить предпочтительность этих заявок. Данное обстоятельство, в свою очередь, ведет к недостижению таких целей закупочной процедуры, как расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки.

Более того, отсутствие названных сведений оставляет оценку заявок и выбор победителя Закупки на субъективное усмотрение Заказчика, что влечет за собой не

только нарушение принципов равноправия и справедливости (часть 1 статьи 3 Закона о закупках), но и принципа недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Следует обратить внимание, что закупочная документация являющаяся по своей сути офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования, каких-либо неточностей и разночтений, приводящих к искажению ее смысла.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в процедуре, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком. В этой связи представляется возможным сделать вывод о том, что в целях исключения какого-либо субъективного усмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также исходя из недопустимости злоупотребления правом, Заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования к участникам. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений или отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Кроме того, наличие любых равновесных противоречий, возникающих при работе с закупочной документацией, является следствием действий Заказчика, а следовательно, возникшие противоречия должны трактоваться в пользу более слабой стороны правоотношений (участника закупки). Заказчики принимают на себя риски иного толкования.

Таким образом, Комиссией установлено, что утвержденная Заказчиком закупочная документация имеет разночтения, что вводит участников Закупки в заблуждение относительно реальной возможности участия коллективных участников, что в свою очередь, повлекло отклонение заявки Заявителя от участия в Закупке.

В свою очередь, данная позиция подтверждается Определением ВС РФ от 23.09.2021 года № 308-ЭС21-16894 по делу № А32-36609/2020, в котором указано, что часть 5 статьи 3 Закона о закупках юридических лиц не ограничивает возможность участия в закупке на стороне коллективного участника одновременно юридических и физических лиц (индивидуальных предпринимателей), в связи с чем

сочли соответствующие выводы антимонопольного органа правомерными. Толкование закона, приводящее к ограничению и ухудшению прав хозяйствующих субъектов, может быть основано лишь на положениях закона, указывающих на невозможность такого участия.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии требованиям, установленным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, действий Заказчика по отклонению заявки Заявителя по результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в Закупке.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности Жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ВЕГА» (ИНН: 7730247733, ОГРН: 1187746952470) на действия ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье» (ИНН: 7702403412, ОГРН: 1167746646044) при проведении Закупки частично обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.