



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

06.10.2021 № 25007/05

На № _____ от _____

Заявитель:
ООО «РОСС-ПРОФИТ»
Проспект Шереметевский, д.153 А,
пом.1001
г.Иваново, 153037
ross-profit@yandex.ru

Заказчик:
АО «Донэнерго»
344006, г. Ростов-на-Дону,
ул. Пушкинская, 162

РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена: «1 октября 2021 г.»

В полном объеме решение изготовлено: «6 октября 2021 г.»

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – **Комиссия**) по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – **Закон о закупках**), в составе:

Председатель Комиссии:

Кожемяко Н.А. – заместитель руководителя Ростовского УФАС России – начальник отдела по борьбе с картелями

Члены Комиссии:

Иваненко И.С. – заместитель начальника отдела по борьбе с картелями Ростовского УФАС России;

Такидзе Э.Г. – старший специалист 3 разряда отдела по борьбе с картелями, рассмотрев в присутствии представителей АО «Донэнерго» (Заказчика), с участием представителей ООО «РОСС-ПРОФИТ» (Заявителя) посредством использования видеоконференц-связи (Заявителя), дело №061/07/3-2138/2021, возбужденное по жалобе ООО «РОСС-ПРОФИТ» о нарушении АО «Донэнерго» Закона о закупках при проведении конкурса в электронной форме № 32110632226 на право заключения договора «Поставка спецодежды и спецобуви для защиты от общих производственных загрязнений»,

УСТАНОВИЛА:

Жалоба ООО «РОСС-ПРОФИТ» поступила в Ростовское УФАС России 17.09.2021 г. В поданной жалобе Заявитель ссылается на неправомерные, по его мнению, критерии оценки заявок, установленные в закупочной документации. Так, Заявитель полагает, что Заказчик неправомерно указал в закупочной документации критерии оценки «Наличие у участника опыта выполнения аналогичных работ» и «Наличие опыта работы с АО «Донэнерго». По мнению Заявителя, данные критерии противоречат Положению о закупках Заказчика.

Заказчик представил письменные пояснения на жалобу, в которых указал на то, что рассматриваемый конкурс был проведен в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Донэнерго» и закупочной документацией. Критерии оценки заявок соответствуют нормам действующего законодательства и Положению о закупках.

На рассмотрении настоящего дела представители Заявителя поддержали доводы жалобы.

Представители Заказчика, присутствовавшие на рассмотрении данного дела, возражали против доводов жалобы.

Рассмотрение дела было отложено на 11 часов 15 минут 01.10.2021 г., после чего продолжено с участием представителей сторон.

Комиссия, заслушав представителей сторон, по результатам рассмотрения жалобы установила следующее.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках предусмотрено, что 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).

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. Положение о закупке утверждается: высшим органом управления государственной корпорации или государственной компании в случае, если заказчиком выступает государственная корпорация или государственная компания.

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 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, 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 следующих случаях:

1) 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;

2) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 N 505-ФЗ;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с ч.13 ст.3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом ограничивается доводами.

Установлено, что 15.09.2021 г. АО «Донэнерго» разместило извещение о проведении конкурса в электронной форме № 32110632226 на право заключения договора «Поставка спецодежды и спецобуви для защиты от общих производственных загрязнений».

В срок, установленный конкурсной документацией, на участие в закупке подано 5 заявок, из них 3 допущены. ООО «РОСС-ПРОФИТ» заявку на участие в конкурсе не подавало.

Победителем признано ООО «НОРД-Спецодежда».

Требования к участникам определены в закупочной документации, которая в установленном законом порядке была размещена на официальном сайте закупок.

Порядок оценки поданных заявок установлен в разделе 14 закупочной документации «Порядок и критерии оценки предложений».

В разделе 14 конкурсной документации установлены три критерия оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе:

Критерий оценки	Максимальная оценка по критерию	Значимость критерия	Коэффициент значимости	Максимальный рейтинг по критерию	Максимальный итоговый рейтинг
Критерий № 1 «Цена договора»	100 баллов	10%	0,1	10 баллов	100 баллов
Критерий № 2 «Квалификация и деловая репутация»	100 баллов	80%	0,8	80 баллов	
Критерий № 3 «Срок поставки товаров»	100 баллов	10%	0,1	10 баллов	

14.3. Оценка заявок по критерию № 2 «Квалификация и деловая репутация» осуществляется по следующим показателям:

Показатели критерия № 2	Максимальная оценка по показателю	Значимость показателя	Коэффициент значимости	Максимальная оценка с учетом значимости показателя
Показатель № 1 «Опыт поставки аналогичных предмету закупки товаров за последние два календарных года, предшествующих закупке»	100 баллов	30%	0,3	30 баллов
Показатель № 2 «Среднегодовой объем выручки за три отчетных года»	100 баллов	20%	0,2	20 баллов
Показатель № 3 «Участник является производителем или официальным дилером/представителем производителя товара»	100 баллов	20%	0,2	20 баллов
Показатель № 4 «Фактический опыт работы с Заказчиком при поставке аналогичных предмету закупки товаров»	100 баллов	30%	0,3	30 баллов

Таким образом, оценка заявок по критерию «Квалификация и деловая репутация» осуществлялась по четырем показателям, одним из которых является опыт поставки аналогичных предмету закупки товаров за последние два календарных года, предшествующих закупке.

По данному показателю оцениваются успешно исполненные (завершенные в полном объеме) договоры/контракты на поставку аналогичных предмету закупки товаров за 2019г. и 2020г., заключенные между участником закупки с контрагентами за исключением Заказчика.

Также, в числе подкритериев оценки АО «Донэнерго» указан следующий: «Фактический опыт работы с Заказчиком при поставке аналогичных предмету закупки товаров».

Согласно части 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Таким образом, такой способ закупки как конкурс предполагает, что в приоритете будет не ценовое предложение участника, а соответствие участника всем квалификационным требованиям, то есть именно его квалификация и предложенные им условия исполнения договора.

В соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке. Заказчиком, в целях определения лучших условий исполнения договора, в разделе 14 конкурсной документации установлены критерии оценки и

сопоставления заявок на участие в конкурсе, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

Заказчиком, в целях определения уровня надежности участника конкурса, его опыта и способности поставить товар, в конкурсной документации установлен один из четырех неценовых оценочных показателей по критерию № 2 «Квалификация и деловая репутация» о фактическом опыте работы с Заказчиком при поставке аналогичных предмету закупки товаров. Оценка заявок участников конкурса осуществляется бальным методом по совокупности показателей критерия № 2 «Квалификация и деловая репутация», и показатели об опыте работы являются двумя из составляющих критерия.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что критерий «фактический опыт работы с АО «Донэнерго» не является определяющим, учитывается только при оценке заявок и в совокупности с другими критериями, в равной степени применяется ко всем участникам и не может являться основанием для отклонения участника.

Как указано в определении Верховного Суда РФ по экономическим спорам от 31 июля 2017 г. N 305-КГ17-2243 требования к участникам закупки могут рассматриваться как нарушающие действующее законодательство, это условие включено в документацию о закупках специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует целям и потребностям проводимых заказчиком процедур.

Целесообразность установления Заказчиком данного показателя обусловлена необходимостью поставки товара надлежащим образом и в порядке, предусмотренном договором, предупреждения и исключения рисков поставки (несвоевременной поставки) средств защиты для работников занятых как организацией, так и непосредственно участвующих в техническом обслуживании и при выполнении ремонтных работ, в том числе аварийных, электросетевого оборудования классом напряжения 0,4-110 кВ.

Несоблюдение требований Заказчиком по обеспечению работников средствами индивидуальной защиты (неукомплектование в установленный срок (нарушение периодичности), выдача средств защиты неудовлетворительного качества и т.д.) может повлечь за собой угрозу жизни и здоровья работников при выполнении должностных обязанностей, так как работы связаны с непосредственным выполнением работ в действующих электроустановках, производством оперативных переключений, выполнении аварийных работ и т.д., влечет также невозможность осуществления работниками профессиональной деятельности, что влияет на производственную деятельность Заказчика, и, как следствие, на качественное и бесперебойное энергоснабжение населения и социально значимых объектов.

Довод подателя жалобы о том, что «участник закупки, не имеющий опыта работы с Заказчиком, не сможет набрать высокий проходной балл и стать победителем закупки» Комиссия отклоняет как необоснованный.

Наличие у участника фактического опыта работы с Заказчиком при поставке аналогичных предмету закупки товаров не обеспечивает участнику однозначную победу в конкурсе, так как не является определяющим.

Так, по результатам рассмотрения настоящей закупки победителем признано ООО «НОРД-Спецодежда», ранее не имеющее опыта работы с АО «Донэнерго».

Также, Заказчиком представлены в материалы копии протоколов по ранее проведенным закупкам (№ 32110221776 - протокол подведения итогов от 14.05.2021; № 32110228459 - протокол подведения итогов от 24.05.2021; № 32110240881 - протокол подведения итогов от 25.05.2021; № 32110455674 - протокол подведения итогов от 27.06.2021), в которых победителями были признаны участники, которые ранее не имели договорных отношений с Заказчиком, и, как следствие, у которых отсутствовал

фактический опыт работы с Заказчиком при поставке аналогичных предмету закупки товаров. При этом в числе участников указанных закупок были хозяйствующие субъекты, имеющие фактический опыт работы с Заказчиком.

Таким образом, установление указанного критерия не нарушает нормы Закона о закупках, что подтверждается в том числе судебной практикой: Постановление 15 ААС от 03.09.2021 по делу № А53-13256/2021.

Также, подлежат отклонению доводы подателя жалобы о том, что «закупочная документация составлена с нарушением Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Донэнерго».

Требования к участникам конкурса установлены в пункте 3.2 раздела 3 конкурсной документации, которые соответствуют требованиям к участникам конкурентной закупки, закрепленным в пункте 15.1 раздела 15 Положения о закупках Заказчика.

Так, согласно пункту 15.3 раздела 15 Положения о закупках, к участникам закупки Заказчик **вправе** предъявить измеряемые требования к квалификации, в том числе требования о наличии за последние два года, предшествующих конкурентной закупке, опыта не менее 2 (двух) успешно исполненных (завершенных в полном объеме) договоров/контрактов на поставку аналогичных предмету закупки товаров, выполнение аналогичных предмету закупки работ, услуг общей стоимостью каждый не менее 50% (пятидесяти процентов) НМЦД либо максимальной цены договора, установленной документацией о конкурентной закупке.

Заказчиком, при проведении рассматриваемой закупки, дополнительные требования к квалификации участников закупки не устанавливались, а предъявлялись только обязательные требования, предусмотренные пунктом 15.1 раздела 15 Положения, в число которых не входило наличие у участника опыта выполнения аналогичных работ. Как уже указывалось, данный критерий относится к оценочным, а не к критериям допуска.

При этом, согласно пункту 27.8 раздела 27 Положения, в целях определения лучших условий исполнения договора, Заказчик оценивает заявки на участие в конкурсе по критериям, установленным в конкурсной документации. Порядок оценки заявок на участие в конкурсе устанавливается в конкурсной документации. Критериями оценки заявок на участие в конкурсе могут быть:

- цена договора (цена единицы товара, работы, услуги);
- расходы на эксплуатацию и ремонт товара;
- качественные и (или) функциональные характеристики (потребительские свойства) товара, качество работ, услуг;
- квалификация и деловая репутация участника закупки, в том числе опыт поставки аналогичных предмету закупки товаров (выполнения аналогичных предмету закупки работ, оказания аналогичных предмету закупки услуг), деловая репутация (как количественный показатель), обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация), наличие финансовых ресурсов, наличие на праве собственности или ином праве оборудования и других материальных ресурсов, является ли участник закупки производителем или официальным дилером/представителем производителя товара;
- сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;
- срок, на который предоставляются гарантии качества товара, работ, услуг.

Следовательно, Заказчиком соответствии с Положением о закупках, в разделе 14 конкурсной документации установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе одним из которых является критерий № 2 «Квалификация и деловая репутация», включающий четыре неценовых оценочных показателя.

При этом Положение о закупках является общим документом, регламентирующим

основы и порядок осуществления хозяйствующим субъектом закупочных процедур, в то время как документация разрабатывается под конкретную закупку, в которой Заказчик указывает условия, требования к участникам и критерии оценки заявок, в том числе с уточненными формулировками.

Противоречия в критериях, указанных в закупочной документации, и в Положении о закупках, отсутствуют.

Нарушений в действиях АО «Донэнерго» норм Закона о закупках при проведении конкурса в электронной форме № 32110632226 на право заключения договора «Поставка спецодежды и спецобуви для защиты от общих производственных загрязнений» не установлено. Доводы Заявителя признаются необоснованными.

В связи с вышеуказанным и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «РОСС-ПРОФИТ» необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Н.А. Кожемяко

Члены комиссии

И.С. Иваненко

Э.Г. Такидзе