

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

РЕШЕНИЕ

от 28 сентября 2022 г. N 223ФЗ-384/22

**ПО РЕЗУЛЬТАТАМ РАССМОТРЕНИЯ ЖАЛОБЫ <...> НА ДЕЙСТВИЯ
(БЕЗДЕЙСТВИЕ) ЗАКАЗЧИКА ПРИ ЗАКУПКЕ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ
В СООТВЕТСТВИИ С ФЕДЕРАЛЬНЫМ ЗАКОНОМ ОТ 18.07.2011 N 223-ФЗ
"О ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ОТДЕЛЬНЫМИ ВИДАМИ
ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ"**

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>,

представители <...> (далее - Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 14.09.2022 N 17-П на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию и текущему ремонту модульных туалетных комплексов на объектах дирекций пассажирских обустройств (извещение N 992/ОКЭ-ЦДПО/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

установила:

В ФАС России поступила жалоба <...> от 14.09.2022 N 17-П (далее - Заявитель) на действия (бездействие) заказчика <...> (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию и текущему ремонту модульных туалетных комплексов на объектах дирекций пассажирских обустройств (извещение N 992/ОКЭ-ЦДПО/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) (далее - Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации,

осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> (редакция от 30.06.2022 N 20) (далее - Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее - Извещение), конкурсной документацией (далее - Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Конкурса размещено на официальном сайте Оператора (<https://www.rts-tender.ru>) - 30.06.2022;

2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту N 1 - 304 224 061,86 руб., по лоту N 2 - 96 749 956,20 руб., по лоту N 3 - 29 338 315,20 руб., по лоту N 4 - 52 769 088 руб., по лоту N 5 - 91 495 228,32 руб., по лоту N 6 - 112 154 414,72 руб., по лоту N 7 - 342 240 891,48 руб., по лоту N 8 - 252 425 255,35 руб., по лоту N 9 - 125 384 847,40 руб., по лоту N 10 - 54 142 533,44 руб., по лоту N 11 - 142 358 835,24 руб., по лоту N 12 - 69 517 979,64 руб.;

3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе - 18.07.2022;

4. Дата рассмотрения первых частей заявок - 22.08.2022;

5. На участие в Конкурсе подано: по лоту N 1 - 2 заявки, по лоту N 2 - 4 заявки, по лоту N 3 - 2 заявки, по лоту N 4 - 2 заявки, по лоту N 5 - 3 заявки, по лоту N 6 - 4 заявки, по лоту N 7 - 4 заявки, по лоту N 8 - 3 заявки, по лоту N 9 - 3 заявки, по лоту N 10 - 1 заявка, по лоту N 11-1 заявка, по лоту N 12 - 2 заявки;

6. По результатам рассмотрения первых частей заявок к участию в Конкурсе допущены все заявки, поданные на участие в Конкурсе;

7. Дата рассмотрения вторых частей заявок - 01.09.2022;

8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок к участию в Конкурсе соответствующими требованиям Документации признаны все допущенные участники закупки, подавшие заявки на участие в Конкурсе.

9. Дата подведения итогов Конкурса - 01.09.2022;

10. По результатам подведения итогов Конкурса победителем по лотам NN 1, 3, 4, 12 является участник закупки с идентификационным номером заявки "2", по лотам NN 5, 8, 9 является участник закупки с идентификационным номером заявки "3", по лотам NN 2, 6, 7 является участник закупки с идентификационным номером заявки "4";

11. По лотам NN 10, 11 Заказчиком принято решение признать закупку несостоявшейся в связи с тем, что по на участие Конкурсе по вышеуказанным лотам подана одна заявка.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 26.09.2022 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 28.09.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том

числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, ненадлежащим образом применившего порядок оценки по подкритерию "Опыт участника" критерия "Квалификация участника" (далее - Подкритерий) при расчете баллов заявкам Заявителя, поданным на участие в Конкурсе по лотам NN 1, 5, 6, 7.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Согласно части 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом понимается форма торгов, при которой победителем 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.

В силу положений пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 2.1 приложения N 1.4 к Документации установлен порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию, согласно которому оценка заявок участников закупки осуществляется следующим образом:

"Оценивается путем деления стоимости оказанных услуг каждым (j-ым) участником по комплексному обслуживанию и ремонту модульных туалетных комплексов и/или комплексному обслуживанию и ремонту туалетных кабин и/или комплексному обслуживанию и ремонту стационарных модульных туалетных кабин (без учета НДС) на максимальную из предложенных участниками стоимость опыта в требуемой области (без учета НДС), по формуле:

$$B_j = \frac{\Pi_{\text{жопыт}}}{\Pi_{\text{max}}} * 20$$

где:

J = 1...n, n - количество участников;

A_j - количество баллов j-ого участника;

Ц_jопыт - стоимость оказанных j-ым участником по комплексному обслуживанию и ремонту модульных туалетных комплексов и/или комплексному обслуживанию и ремонту туалетных кабин и/или комплексному обслуживанию и ремонту стационарных модульных туалетных кабин (без учета НДС);

Ц_{max} - максимальная из предложенных участниками стоимость опыта в требуемой области (без учета НДС);

20 - максимально возможное количество баллов.

В случае непредставления документов, предусмотренных подпунктом 2.1 пункта 2 приложения N 1.4 к Документации, баллы не начисляются.

Подпунктом 2.1 пункта 2 приложения N 1.4 к Документации оценка заявок участников закупки осуществляется, в том числе, на основании следующих документов, подтверждающих наличие у участника закупки опыта оказания услуг по комплексному обслуживанию и ремонту модульных туалетных комплексов и/или комплексному обслуживанию и ремонту туалетных кабин и/или комплексному обслуживанию и ремонту стационарных модульных туалетных кабин:

- документ, подготовленный в соответствии с формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении N 1.3 к Документации о наличии требуемого опыта;

- акты об оказании услуг;

- договоры на оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

- документы, подтверждающие оплату по договорам, а именно:

- выписка с расчетного счета банка участника (получателя платежа), содержащая информацию о наличии платежей по договору, заявленному участником в форме сведений о наличии соответствующего опыта, заверенная печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка;

- платежное поручение о переводе денежных средств в банк участника (получателя платежа), содержащее информацию о платежах по договору, заявленному участником в форме сведений о наличии соответствующего опыта, заверенное печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка.

- документы, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе по лотам NN 1, 5, 6, 7, от 01.09.2022 б/н Заказчиком при расчете баллов заявкам Заявителя (по лоту N 1 - идентификационный номер заявки "1", по лоту N 5 - идентификационный номер заявки "2", по лоту N 6 - идентификационный номер заявки "3", по лоту N 7 - идентификационный номер заявки "3") по Подкритерию принято решение не учитывать договоры, представленные Заявителем в составе заявок в качестве подтверждения наличия опыта по Подкритерию, ввиду отсутствия в составе заявок Заявителя платежных поручений, заверенных печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком неправомерно не учтены договоры, представленные Заявителем в качестве подтверждения наличия опыта по Подкритерию, поскольку документы, подтверждающие оплату по договорам, не свидетельствуют об отсутствии опыта оказания услуг по предмету Конкурса, а следовательно требование об их предоставлении в рамках Подкритерия является избыточными и ограничивающими количество участников закупки.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что в составе заявок Заявителя в качестве документов, подтверждающих оплату по договорам, представленным с целью подтверждения наличия опыта по Подкритерию, представлены платежные поручения, не соответствующие положениям Документации, поскольку не имеют печати банка и подписи уполномоченного сотрудника банка, в связи с чем Заказчиком принято решение не учитывать

договоры, представленные Заявителем в качестве подтверждения наличия опыта по Подкритерию.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено, что требование положения Документации в части предоставления в составе заявок участника закупки документов, подтверждающих оплату по договорам, является избыточным и ограничивающим количество участников закупки, поскольку наличия опыта оказания услуг по предмету Конкурса, а также стоимость оказания таких услуг по договору можно определить на основании акта приемки оказанных услуг.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, не принявшего при расчете баллов по Подкритерию к учету договоры, представленные в составе заявок Заявителя, противоречат положениям пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают положения части 6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

решила:

1. Признать жалобу <...> от 14.09.2022 N 17-П на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию и текущему ремонту модульных туалетных комплексов на объектах дирекций пассажирских обустройств (извещение N 992/ОКЭ-ЦДПО/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) обоснованной.

2. Признать <...> нарушившими часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

3. Выдать <...>, <...> обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 28.09.2022 по делу N 223ФЗ-384/22.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.09.2022 N 223ФЗ-384/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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