



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области

160035, г. Вологда, ул. Пушкинская, 25, тел. (8172) 72-99-70, факс (8172) 72-46-64

e-mail: to35@fas.gov.ru

<http://vologda.fas.gov.ru>

Г

Г

Заявитель:

ООО «ДОРОЖНОЕ УПРАВЛЕНИЕ»

Заказчик:

КАЗЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВОЛОГДСКОЙ ОБЛАСТИ «УПРАВЛЕНИЕ
АВТОМОБИЛЬНЫХ ДОРОГ ВОЛОГДСКОЙ
ОБЛАСТИ»

Уполномоченный орган:

КОМИТЕТ ПО РЕГУЛИРОВАНИЮ
КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЫ
ВОЛОГДСКОЙ ОБЛАСТИ

Оператор электронной площадки:

РТС-тендер
<http://www.rts-tender.ru>

Р Е Ш Е Н И Е № 035/06/32-777/2024

27.09.2024

г. Вологда

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Комиссия УФАС) в утвержденном составе:

Сучков О.Н. – временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, председатель Комиссии УФАС;

Смышляева И.А. – начальник отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии УФАС;

Косоногова Е.А. – старший специалист 1 разряда отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии УФАС,

рассмотрев жалобу ООО «ДОРОЖНОЕ УПРАВЛЕНИЕ» (далее – Заявитель) на действия Заказчика, Уполномоченного органа, комиссии по осуществлению закупки при проведении открытого конкурса в электронной форме № 0130200002424000229 «Ремонт автомобильных дорог Семеновская – Поспеловская (1 этап), Игумновская – Верховский Погост (до с. Красное) в Тарногском муниципальном округе Вологодской области» (далее – закупка, конкурс),

в присутствии представителя Заказчика, Уполномоченного органа и Заявителя,

У С Т А Н О В И Л А:

20.09.2024 жалоба Заявителя размещена в Единой информационной системе в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru>, далее - ЕИС) и зарегистрирована (вх. № 5557-ЭП/24

от 20.09.2024) в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – УФАС).

В соответствии с ч. 2 ст. 105 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ) подача участником закупки жалобы на действия (бездействие) субъекта (субъектов) контроля в контрольный орган в сфере закупок допускается в период определения поставщика (подрядчика, исполнителя), но не позднее пяти дней со дня, следующего за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), подписания такого протокола (при проведении закрытого конкурса, закрытого аукциона).

Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 18.09.2024 № ИЭОК1 размещено в ЕИС 18.09.2024 17:01 (мск).

Таким образом, жалоба Заявителя подана в установленный срок и принята УФАС к рассмотрению в порядке, предусмотренном ст.ст. 99, 105, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок (далее – Правила № 1576), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576.

В жалобе Заявитель указывает на то, что не согласен с действиями Заказчика, Уполномоченного органа и комиссии по осуществлению закупки по оценке его заявки по критерию оценки «Квалификация участников закупки», детализирующий показатель по показателю оценки «Наличие у участников закупки опыта выполнения работы, связанного с предметом контракта» критерия оценки «Квалификация участников закупки»: «Общая цена исполненных участником закупки договоров» (далее – Показатель оценки), так как в таком показателе установлено ограничение «Опыт выполнения участником конкурса работ в качестве субподрядной организации не учитывается».

Опыт Заявителя по договору субподряда, представленного в составе его заявки, не учтен.

Заявитель просит провести внеплановую проверку, признать незаконными действия заказчика по установлению требования о предоставлении договоров исключительно генерального подряда и аннулировать результаты конкурса.

Заказчик, Уполномоченный орган и комиссия по осуществлению закупки (далее – субъекты контроля) не согласились с доводами Заявителя, представлены письменные возражения на жалобу.

Субъекты контроля считают, что извещение о конкурсе и Порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе соответствуют требованиям Закона о контрактной системе и постановления Правительства Российской Федерации от 31.12.2021 № 2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 постановления Правительства Российской Федерации от 20.12.2021 № 2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление № 2604).

По мнению субъектов контроля, фактически, обращаясь с жалобой в антимонопольный орган, Заявитель ставит вопрос о неправомерности произведенной оценки его заявки по Показателю оценки и не учету договора субподряда. Показатель оценки принят и установлен в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 32 Закона о контрактной системе.

В силу ч. 6 ст. 106 Закона № 44-ФЗ рассмотрение жалобы не осуществляется в отношении результатов оценки заявок на участие в конкурсе в соответствии с указанными в п.п. 3 и 4 ч. 1 ст. 32 Закона о контрактной системе критериями оценки этих заявок, окончательных предложений. Субъекты контроля считают, что Заявитель вправе обжаловать их действия только в судебном порядке.

Комиссия УФАС, проанализировав довод Заявителя, возражения субъектов контроля и материалы жалобы в их совокупности, установила следующее.

В соответствии с ч. 6 ст. 106 Закона № 44-ФЗ Комиссия УФАС не рассматривает жалобы в отношении результатов оценки заявок на участие в конкурсе. В связи с чем, довод жалобы в указанной части является необоснованным.

Вместе с тем, Заявитель просит провести внеплановую проверку на предмет законности установления ограничения по Показателю оценки, выразившегося в непринятии опыта выполнения участником конкурса работ в качестве субподрядной организации.

В рамках внеплановой проверки Комиссия УФАС установила, что согласно ч. 1 ст. 32 Закона о контрактной системе для оценки заявок участников закупки заказчик использует следующие критерии:

- 1) цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги;
- 2) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ;
- 3) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;
- 4) квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Частью 8 той же статьи Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что порядок оценки заявок участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации.

В соответствии с ч. 9 ст. 32 Закона о контрактной системе не допускается использование заказчиком не предусмотренных настоящей статьей критериев или их величин значимости, установленных ч. 6 настоящей статьи и в соответствии с ч. 8 настоящей статьи.

Постановлением № 2604 установлен порядок оценки заявок участников открытого конкурса в электронной форме. Так, п. 3 Положения об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Положение), утвержденного Постановлением № 2604, установлены следующие критерии оценки:

- а) цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги;
- б) расходы;
- в) характеристики объекта закупки;
- г) квалификация участников закупки.

В соответствии с п. 24 Положения для оценки заявок по критерию оценки "Квалификация участников закупки" могут применяться, если иное не предусмотрено Положением, один или несколько из следующих показателей оценки:

- а) наличие у участников закупки финансовых ресурсов;
- б) наличие у участников закупки на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов;
- в) наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта;
- г) наличие у участников закупки деловой репутации;
- д) наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

В силу п. 28 Положения установлено, что в случае применения показателя оценки, предусмотренного п.п. «в» п. 24 Положения:

- а) применяются один или несколько из следующих детализирующих показателей оценки:
 - общая цена исполненных участником закупки договоров;
 - общее количество исполненных участником закупки договоров;
 - наибольшая цена одного из исполненных участником закупки договоров;
- б) оценка заявок по детализирующим показателям, предусмотренным подпунктом "а" настоящего пункта, осуществляется в порядке, установленном п.п. 20 и 21 Положения, применение шкалы оценки не допускается;
- в) документом, предусмотренным приложением № 1 к Положению:

устанавливается предмет договора (договоров), оцениваемого по каждому детализирующему показателю, сопоставимый с предметом контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

устанавливается перечень документов, подтверждающих наличие у участника закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта, в том числе исполненный договор (договоры), акт (акты) приемки поставленного товара, выполненных работ, оказанных услуг, составленные при исполнении такого договора (договоров);

может быть установлено положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), при исполнении которого поставщиком (подрядчиком, исполнителем) исполнены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) (в случае начисления неустоек);

г) последний акт, составленный при исполнении договора и предусмотренный абзацем третьим подпункта "в" настоящего пункта, должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок;

д) к оценке принимаются исполненные участником закупки с учетом правопреемства (в случае наличия в заявке подтверждающего документа) гражданско-правовые договоры, в том числе заключенные и исполненные в соответствии с Законом № 44-ФЗ;

е) к оценке принимаются документы, предусмотренные абзацем третьим подпункта "в" настоящего пункта, в случае их представления в заявке в полном объеме и со всеми приложениями, за исключением случаев, предусмотренных п.п. «д» п. 31, п.п. «г» п.32 и п.п. «г» п. 33 Положения. При проведении открытого конкурса в электронной форме или закрытого конкурса в электронной форме такие документы направляются в форме электронных документов или в форме электронных образов бумажных документов. При проведении закрытого конкурса направляются документы или заверенные участником закупки их копии.

Комиссия УФАС установила, что извещение об осуществлении закупки содержит порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе на основании п. 28 Положения:

В частности, п. 2.1.1 раздела III. «Отдельные положения о применении отдельных критериев оценки, показателей оценки и показателей оценки, детализирующих показатели оценки, предусмотренных разделом II настоящего документа» Порядка рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе:

«Детализирующий показатель по показателю оценки «Наличие у участников закупки опыта выполнения работы, связанного с предметом контракта» критерия оценки «Квалификация участников закупки»: «Общая цена исполненных участником закупки договоров»:

К оценке по данному детализирующему показателю принимается исключительно исполненный договор (договоры), предусматривающий выполнение работ по ремонту, содержанию, капитальному ремонту, строительству, реконструкции автомобильной дороги.

К оценке принимаются исполненные участником закупки с учетом правопреемства (в случае наличия в заявке подтверждающего документа) гражданско-правовые договоры, в том числе заключенные и исполненные в соответствии с Федеральным законом.

К оценке принимаются документы в случае их представления в заявке в полном объеме и со всеми приложениями, за исключением случая, если к ним не приложена проектная документация (если проектная документация является приложением к таким документам).

Перечень документов, подтверждающих наличие у участников закупки опыта выполнения работ по ремонту, содержанию, капитальному ремонту автомобильной дороги:

*-исполненный договор (договоры),
-акт (акты) выполненных работ, составленные при исполнении такого договора (договоров).*

Последний акт выполненных работ, составленный при исполнении договора, должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок.

Перечень документов, подтверждающих наличие у участников закупки опыта выполнения работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги:

-исполненный договор (договоры),

-акт (акты) выполненных работ, составленные при исполнении такого договора (договоров),

-разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых такое разрешение не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) или решение о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации.

Последний акт выполненных работ, составленный при исполнении договора, должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок.

Документы направляются в форме электронных документов или в форме электронных образов бумажных документов.

Опыт выполнения участником конкурса работ в качестве субподрядной организации не учитывается.

Лучшим предложением является наибольшее значение детализирующего показателя «Общая цена исполненных участником закупки договоров».»

Таким образом, в соответствии с требованиями извещения к оценке принимаются исключительно договоры, исполненные участником закупки в качестве генерального подрядчика.

Вместе с тем, Постановлением № 2605 не предусмотрено требование о принятии к оценке исключительно только тех договоров, которые исполнены участником закупки в качестве генерального подрядчика.

Так, согласно п.п. «д» п. 28 Положения к оценке принимаются исполненные участником закупки с учетом правопреемства (в случае наличия в заявке подтверждающего документа) гражданско-правовые договоры, в том числе заключенные и исполненные в соответствии с Законом о контрактной системе.

В свою очередь, в соответствии с требованиями извещения, исполненные контракты (договоры) будут приняты исключительно участником закупки в качестве генерального подрядчика.

Субъектами контроля самостоятельно изменены формулировки п. 28 Постановления № 2604, что является нарушением п. 4 ч. 2 ст. 42 Закона о контрактной системе, поскольку действующее законодательство о контрактной системе не предусматривает необходимость предоставления документов, подтверждающих опыт выполнения соответствующих работ исключительно в качестве генерального подрядчика, в связи с чем для определения у участника закупки опыта выполнения соответствующих работ, не имеет значения в каком качестве он являлся их исполнителем, в качестве генерального подрядчика или субподрядчика.

Письмо ФАС России от 29.12.2023 № ПИ/113129/23 "О рассмотрении обращения", на которое ссылаются субъекты контроля, не может быть принято во внимание в данном случае, поскольку вышеуказанное письмо разъясняет применение п. 31 Постановления № 2604, который не применялся при проведении вышеуказанной закупки, то есть не применимо к рассматриваемой ситуации.

Заказчик на заседании Комиссии УФАС подтвердил, что объектом закупки является ремонт, который не относится к строительству, реконструкции и/или капитальному ремонту.

Вывод Комиссии УФАС коррелируется с выводами судебной практикой, в частности, по делам № А43-21355/2018, № А53-12742/2023, № А56-54430/2020.

Суды отмечают, что действующее законодательство о контрактной системе не предусматривает необходимость предоставления документов, подтверждающих опыт выполнения соответствующих работ исключительно в качестве генерального подрядчика, в связи с чем, для определения наличия у участника закупки опыта по выполнению соответствующих работ не имеет значения - в каком качестве он являлся их исполнителем, в качестве генподрядчика или субподрядчика.

Таким образом, Комиссия УФАС приходит к выводу, что, требуя в качестве подтверждения опыта договоры, выполненные участником закупки в качестве генерального подрядчика, Заказчик и Уполномоченный орган ограничил число участников закупки, нарушив требование п. 4 ч. 2 ст. 42 Закона о контрактной системе во взаимосвязи с ч.ч. 8, 9 ст. 32 Закона № 44-ФЗ и п. 28 Положения, утвержденного Постановлением № 2604.

Руководствуясь ст. 106 Закона № 44-ФЗ, Правилами № 1576, Комиссия УФАС

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Дорожное управление» необоснованной.
 2. В рамках внеплановой проверки признать Заказчика, Уполномоченный орган нарушившими п. 4 ч. 2 ст. 42 Закона о контрактной системе.
 3. Выдать субъектам контроля предписание об устранении выявленных нарушений путем отмены протоколов, внесения изменений в извещение об осуществлении закупки.
 4. Передать уполномоченному должностному лицу Вологодского УФАС России материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.
- Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.

Председатель Комиссии УФАС

подпись

О.Н. Сучков

Члены Комиссии УФАС:

подпись

И.А. Смышляева

подпись

Е.А. Косоногова