

**В Управление Федеральной антимонопольной
службы по Красноярскому краю**
660017, г. Красноярск, пр. Мира, 81 «Д»

от **ООО «СибПромСтрой»**
(ИНН 2463216530)

адрес для корреспонденции: 660075, г. Красноярск, ул.
Маерчака, 3, офис 405
Тел. 8 (391) 245-88-28

Дополнения к жалобе
на действия организатора закупки - ООО «КрасКом»
при проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение строительно-
монтажных работ по объекту «Разработка проекта и строительство канализационных
сетей по ул. Взлетная» для нужд ООО «КрасКом»»
(Закупка №2379-2020-ИП-КрасКом)

Обществом с ограниченной ответственностью «КрасКом» (далее по тексту – ООО «КрасКом», Заказчик) проведен запрос предложений в электронной форме (Закупка №2379-2020-ИП-КрасКом) на выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Разработка проекта и строительство канализационных сетей по ул. Взлетная» для нужд ООО «КрасКом».

По результатам подписан протокол № 68/КрасКом от 13.05.2020 (дата подписания протокола – 13.05.2020, дата публикации 14.05.2020 07:34 (МСК)), согласно которого у участника с порядковым номером № 369550 (ООО «СибПромСтрой») в графе рейтинга критериев оценки «Опыт выполнения аналогичных договоров» указано значение – 0 (ноль), что не соответствует действительности и представленным документам.

Действия Заказчика направлены на ограничение конкуренции путем необоснованного снижения вышеуказанного коэффициента рейтинга критериев оценки, что привело к нарушению прав и законных интересов ООО «СибПромСтрой» (далее по тексту - ООО «СибПромСтрой», Участник), выразившегося в искажении результатов торгов.

ООО «Сибпромстрой» в адрес УФАС по Красноярскому краю подана жалоба на действия организатора закупки по данному факту. В дополнение к поданной жалобе, рассмотрение которой назначено на 16-30 04.06.2020, ООО «Сибпромстрой» сообщает следующее:

По мнению заявителя, Методика оценки предложений участников закупки, указанная в Положении «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд Общества с ограниченной ответственностью «Красноярский жилищно-коммунальный комплекс», а так же таблица 2 раздела 9 документации о конкурентной закупке для проведения запроса предложений в электронной форме на право заключения договора подряда на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Разработка проекта и строительство канализационных сетей по ул. Взлетная» для нужд ООО «КрасКом» (Закупка №2379-2020-ИП-КрасКом), в части установления критерия оценки «Опыт выполнения аналогичных договоров» «0 баллов – отсутствие опыта и/или наличие негативного опыта работы с ООО «КрасКом» (наличие негативного опыта подтверждается предъявленными претензионными письмами в адрес контрагента)», а именно подтверждения негативного опыта предъявленными претензионными письмами в адрес контрагента, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают требования часть 1 статьи 2 Закона о закупках, в частности принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а так же нарушают ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, и п. 4 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках в части установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Обоснованность указанных нарушений со стороны Заказчика подтверждается следующим:

1.

Положения Закона о закупках не регламентируют процедуры осуществления юридическими лицами закупочной деятельности, а определяют основные принципы и требования, направленные на обеспечение прозрачности закупочной деятельности, которыми должны руководствоваться заказчики.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом N 223-ФЗ, 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 N 223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 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.

Положением «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд Общества с ограниченной ответственностью «Красноярский жилищно-коммунальный комплекс» устанавливаются аналогичные принципы, в частности:

- п. 1.4. При проведении закупки конкурентным способом Организатору закупки запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в частности, нарушение порядка определения победителя (или победителей) закупки;

- п. 1.6. при осуществлении закупок Общество, организаторы процедуры закупки руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

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

Согласно части 7 статьи 3 Закона о закупках при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Закона о закупках, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Ведение данных реестров подразумевает под собой, в том числе, возможность любого участника отследить включение организации (участника закупки) в данные реестры, и, в зависимости от этого, принимать или не принимать решение об участии в конкретной закупке.

ООО «СибПромСтрой» в указанных реестрах не состоит.

ООО «Краском» реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей) не ведется.

Указывая на наличие негативного опыта работы ООО «Краском» с ООО «СибПромСтрой», ООО «Краском» ссылается на наличие направленных претензионных писем в адрес ООО «СибПромСтрой», соответственно ООО «Краском» фактически ведется отслеживание исполняемых контрактов, и своего рода у ООО «Краском» имеется реестр поставщиков (исполнителей), которым направлены претензии по ранее исполненным договорам, и у которых, при рассмотрении заявки, будет указан негативный опыт работы с ООО «Краском».

В соответствии с ч. 6 ст. 3 Закона о закупках 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.*

Как указано выше, сведения о направленных ООО «Краском» претензиях в адрес контрагентов не доступны для общего использования иными участниками, данными сведениями располагает только сторона заказчика, таким образом, заказчик, по своему усмотрению, может снизить рейтинг участника путем указания на наличие претензии в адрес конкретного участника, но при этом может и не снижать рейтинг, путем не указания на факт направления претензии.

Установить факт направления претензий в адреса иных участников закупки не представляется возможным, в связи с чем формулировка заказчиком требования об отсутствии негативного опыта работы, подтверждаемого направленными претензиями, не может быть применена в равной степени ко всем участникам закупки, что противоречит требованию ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

Кроме того, исходя из имеющейся судебной практики, требование Заказчика об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, *который формируется заказчиком самостоятельно, не основано на положениях Закона о закупках и ограничивает количество потенциальных участников.* Данная правовая позиция изложена, в том числе, в Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 13.07.2017 по делу № А40-184283/2016.

В указанном деле судом дана правовая оценка положениям документации, предусматривающей отсутствие участника в реестре недобросовестных поставщиков, который формируется заказчиком самостоятельно. В рамках же рассматриваемой жалобы на проведенную закупку, по мнению заявителя, имеет значение тот факт, что ООО «Краском» снижен рейтинг ООО «Сибпромстрой» даже не на имеющемся реестре недобросовестных поставщиков ООО «Краском» (в случае его ведения), а на факте направления претензионного письма из списка всех договоров на выполнение работ, заключенных с ООО «Краском».

2.

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в частности, отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

На основании изложенных выше сведений, требование заказчика об отсутствии негативного опыта работы с заказчиком, подтверждаемого направленными в адрес участника претензионными письмами со стороны заказчика, является неизмеряемым требованием, что является, в дополнение к изложенным в тексте документа нарушениям, нарушением п. 4 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

3.

В апреле 2019 года ООО «КрасКом» проведена закупка №1862-2019-КрасКом на право заключения договора подряда на выполнение работ по капитальному ремонту водопроводных сетей по адресу г. Красноярск, ул. Щорса, 69 для нужд ООО «КрасКом».

Документация к данной закупке, в частности, в части формулировки раздела критериев оценки заявок участников на наличие или отсутствие негативного опыта работы сформулирована аналогично (дословно) критериям оценки закупки, в рамках которой подана настоящая жалоба (закупка №2379-2020-ИП-КрасКом).

Победителем закупки (№1862-2019-КрасКом) признано ООО «Сибпромстрой».

Таким образом, на момент апреля 2019 года, по мнению ООО «КрасКом», у ООО «СибПромСтрой» отсутствовал негативный опыта работы с ООО «КрасКом», однако, на момент проведения закупки № 2379-2020-ИП-КрасКом, данный негативный опыт имеется.

Данный факт, по мнению заявителя, достоверно указывает на то, что формулировка требования об отсутствии негативного опыта работы с заказчиком, подтверждаемого направленными претензионными письмами, нарушает положения Закона о закупках и Закона о конкуренции, предполагает выборочный характер определения соответствия или не соответствия участника данному критерию только исходя из намерений заказчика.

Кроме того, правовой факт направления претензии в адрес участника, не является достоверно установленным подтверждением факта некачественного выполнения работ со стороны участника закупки и является лишь мнением адресата претензии о возможном некачественном выполнении работ стороной контрагента.

На основании изложенного, просим:

1. Принять настоящее дополнение к ранее поданной жалобе по закупке № 2379-2020-ИП-КрасКом и учесть при рассмотрении жалобы по существу.

2. Отменить протокол № 68/КрасКом от 13.05.2020 г., составленный в ходе рассмотрения заявок.

3. Признать формулировку раздела методики оценки предложений участников закупки Положения «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд Общества с ограниченной ответственностью «Красноярский жилищно-коммунальный комплекс», в части установления критерия оценки «Опыт выполнения аналогичных договоров» «0 баллов – отсутствие опыта и/или наличие негативного опыта работы с ООО «КрасКом» (наличие негативного опыта подтверждается предъявленными претензионными письмами в адрес контрагента)», а именно подтверждения негативного опыта предъявленными претензионными письмами в адрес контрагента, противоречащий положениям закона о Закупках.

4. Признать формулировку таблицы 2 раздела 9 документации о конкурентной закупке для проведения запроса предложений в электронной форме на право заключения договора подряда на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Разработка проекта и строительство канализационных сетей по ул. Взлетная» для нужд ООО «КрасКом» (Закупка №2379-2020-ИП-КрасКом), в части установления критерия оценки «Опыт выполнения аналогичных договоров» «0 баллов – отсутствие опыта и/или наличие негативного опыта работы с ООО «КрасКом» (наличие негативного опыта подтверждается предъявленными претензионными письмами в адрес контрагента)», а именно подтверждения негативного опыта предъявленными претензионными письмами в адрес контрагента, противоречащий положениям закона о Закупках.

5. В случае, если УФАС по Красноярскому краю не примет настоящее дополнение к ранее поданной жалобе по закупке № 2379-2020-ИП-КрасКом, просим считать доводы, изложенные в тексте настоящего дополнения, в качестве письменных пояснения по существу рассматриваемой жалобы.

Приложение:

1. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 13.07.2017 по делу № А40-184283/2016 – бл.

Генеральный директор
ООО «СибПромСтрой»
03 июня 2020 года



В.И. Прокопенко