

РЕШЕНИЕ

по делу №1-00-1340/77-14 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.09.2014 г. Москва

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

рассмотрев **жалобу** ООО «Зарубежстрой» (**далее — Заявитель**) на **действия заказчика** — ОАО «Аэропорт Внуково» (**далее — Заказчик**) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по строительству «Производственно-технической зоны № 1» Корпус № 4 (реестровый № 31401439469) (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**.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов выразилось в необоснованной оценке по критерию «Срок гарантии качества».

Заказчик с доводами жалобы не согласился представил письменные возражения, на жалобу.

В соответствии с частью 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, 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам.

Согласно части 1 статьи 2 Закона 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно 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.

Согласно данным Официального сайта Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) Положение о закупках товаров, работ, услуг Заказчика размещено 18.08.2014 (далее — Положение о закупке).

Согласно извещению о проведении Закупки дата окончания подачи

заявок — 27.08.2014, дата рассмотрения заявок — 28.08.2014, дата подведения итогов — 28.08.2014.

В соответствии с протоколом вскрытия заявок на участие в Закупке от 28.08.2014 № 5595 на участие в Закупке было подано две заявки от следующих организаций: ОАО «Зарубежстрой», ООО «Транстройинвест».

Согласно доводам жалобы, Заявителю было неправомерно присвоено 0 баллов по подкритерию «срок гарантии качества».

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

Согласно части 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. 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.

В соответствии с пунктом 23 раздела I «Информационная карта запроса предложений» Закупочной документации для оценки заявок по критериям, каждой заявке выставляется значение по 100-бальной шкале.

Согласно подпункту 1 пункта 23 раздела I «Информационная карта запроса предложений» Закупочной документации подкритерий «Срок гарантии качества» оценивается по формуле:

$R = \frac{G_i - G_{min}}{G_{max} - G_{min}} * 20$, где

G_{min}

R – количество баллов;

G_i – срок гарантии предложенный участником;

G_{min} - минимальный срок гарантии - 3 года, единица измерения год.

При этом, согласно пункту 24 раздела I «Информационная карта запроса предложений» Закупочной документации для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в закупке, Закупочная комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки по критериям, указанным в закупочной документации. Оценка и сопоставление критериев заявок на участие в Закупке осуществляется с использованием рейтингового метода, учитывая следующее:

1. присвоение рейтинговых мест осуществляется по каждому критерию

отдельно по мере убывания выгоды предложений;

2. первое рейтинговое место присваивается лучшему показателю по критерию, последнее — худшему. Максимальное количество рейтинговых мест равно количеству оцениваемых заявок на участие в Закупке. В случае равенства показателей по критерию заявок, на участие в запросе предложений присваиваются одинаковые рейтинговые места, при этом количество рейтинговых мест соответственно уменьшается. Предложению участника по критерию: «срок гарантии качества», превышающему в более чем 2 раза минимальный срок гарантии присваивается 0 баллов.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок, сопоставление заявок по подкритерий «срок гарантии качества» Заявителю было присвоено 0 баллов, поскольку предложенный им срок гарантии качества составил 10 лет, что в более чем 2 раза превышает минимальный срок гарантии качества в 3 года, установленный Заказчиком.

В соответствии с пунктом 23 раздела I «Информационная карта запроса предложений» Закупочной документации «срок гарантии качества» является не обязательным требованием к участникам Закупки, а критерием оценки, которое для Заказчика является желательным (предпочтительным) требованием.

Согласно методике расчета данного подкритерия указанной в пунктах 23, 24 раздела I «Информационная карта запроса предложений» Закупочной документации 0 баллов присваивается заявке участника, в которой «срок гарантии качества» на выполняемые работы и поставляемые материалы менее установленного минимального срока гарантии качества в 3 года, при единице измерения год, а так же в случае если срок гарантии качества превышает минимальный срок гарантии более чем в 2 раза.

На заседании, Комиссия установила следующее, что участнику Закупки ООО «Транстройинвест», предложившему срок гарантии качества 1 год, Закупочной комиссией присвоено 0 баллов, Заявителю, предложившему срок гарантии качества 10 лет, Закупочной комиссией присвоено так же 0 баллов.

Комиссии Заказчик пояснил, что установление такого порядка оценки подкритерия «срок гарантии качества» обусловлен, тем что при превышении срока гарантии качества более чем в 2 раза от установленного минимального значения, такое предложения будет носить «демпинговый характер», так как на рынке строительных услуг срок гарантии качества составляет от 1 до 5 лет.

Комиссии не находит данное возражение приемлемым, поскольку такой подход оценки не позволяет участнику с лучшим предложением получить более высокий балл по сравнению с участником, предложившим менее выгодное предложение.

По мнению Комиссии, в целях оценки и сопоставления заявок по критерию «срок гарантии качества» заявкам, с предложениями по сроку гарантии качества товара, работ, услуг, превышающим более чем на половину минимальный срок предоставления гарантии качества товаров, работ, услуг, установленный в закупочной документации, таким заявкам присваивается рейтинг (или количество баллов) равный максимальному по данному критерию.

При этом договор будет подлежать заключению на условиях по данному критерию, указанных в заявке.

Такой порядок оценки позволит с одной стороны избежать злоупотреблений со стороны участников, предлагающих заранее невыполнимые условия, получающих за них наиболее высокие баллы (рейтинг) и в итоге набирающие более высокие баллы (рейтинг) за счет одного критерия, с другой стороны обеспечивает права и законные интересы участников, предложивших лучшие условия исполнения договора.

Уравнение по данному критерию заявок участников, предлагающих срок предоставления гарантии качества товара, работ, услуг, превышающий более чем наполовину минимальный срок предоставления гарантии качества товара, работ, услуг установленный в Закупочной документации, направлено на предотвращение злоупотреблений со стороны участников Закупки, связанных с намеренным указанием в заявке заведомо неисполнимых условий (в данном случае приближенных к бесконечности сроков предоставления гарантии качества товаров, работ, услуг) с целью необоснованного получения максимального рейтинга или баллов по данному критерию.

Поскольку итоговый рейтинг определяется математическим сложением рейтингов заявок участников по отдельным критериям (с учетом их значимости), необоснованное завышение рейтинга по одному из критериев способно привести к получению максимального итогового рейтинга участником исключительно за счет предложения наилучших (но неисполнимых) условий по одному из критериев.

При указанных обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что уравнивание заявок участников, предлагающих срок предоставления гарантии качества товара, работ, услуг, превышающий более чем наполовину минимальный срок предоставления гарантии качества товара, работ, услуг, установленный в закупочной документации, не противоречит целям выявления лучших условий исполнения договора.

Таким образом, жалоба является обоснованной.

Заявителем на заседании Комиссии был представлен протокол о рассмотрении результатов проверки, проведенной Контрольно-ревизионным управлением ОАО «Аэропорт Внуково» в отношении участников Закупки от 19.09.2014 № 5919, согласно которому Закупочная комиссия приняла решение об отстранении Заявителя от дальнейшего участия в Закупке, на основании не соответствия Заявителя требованиям указанным в Закупочной документации.

В соответствии с пунктом 3 статьи 12 Положения о закупке Заказчик вправе по своему усмотрению организовывать выездную или не выездную проверку участника силами и за счет сотрудников контрольно-ревизионного управления (далее — КРУ) ОАО «Аэропорт Внуково». Проверка организовывается и проводится с целью определения благонадежности участника и с целью проверки достоверности сведений и документов, предоставленных участником в заявке на участие в закупке в соответствии с требованиями настоящего раздела Положения. Проверка носит исключительно добровольный характер со стороны участника, но ее результаты учитываются при рассмотрении заявок на закупку на заседании закупочной комиссии и могут быть включены в критерии оценки участников.

Выявленные несоответствия сведений или документов представленных в заявке на закупку сведениям или документам при проверке участника, могут быть основанием для оформления отрицательного заключения КРУ о возможности сотрудничества с участником. Отрицательное заключение КРУ составленное по результатам проверки участника, может являться основанием для отклонения заявки такого участника.

Согласно пункту 5 статьи 13 Положения о закупке Заказчик вправе отстранить участника закупочной процедуры от участия в соответствующей процедуре закупки в любой момент до заключения договора, если обнаружит, что участник закупки не соответствует требованиям, указанным в статье 12 или представил недостоверную или неполную, противоречивую информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

Согласно пункту 2.1.6 статьи 2 «Требование к участникам процедуры Закупки» раздела 1 «Общие положения» Закупочной документации совокупный размер имущественных требований к участнику Закупки, предъявляемых в судебном порядке, не должен превышать 20% балансовой стоимости активов участника Закупки, определяемой по данным бухгалтерской отчетности за последний заверченный период.

Согласно данным письма КРУ от 19.09.2014 совокупный размер имущественных требований к участнику Закупки, предъявляемых в судебном порядке составляет более 20% балансовой стоимости активов участника Закупки, кроме того согласно данным проверки КРУ Заявитель предоставил недостоверную и неполную информацию о своем соответствии требованиям Закупочной документации.

Вместе с тем Комиссия отмечает следующее, данный протокол был составлен в период после проведения отборочной стадии рассмотрения заявки.

Согласно подпункту 9.2 пункта 9 «Порядок рассмотрения и оценки заявок» раздела 1 «Общие положения» Закупочной документации рассмотрение и оценка заявок на участие в запросе предложений осуществляется в следующем порядке:

- проведение отборочной стадии;
- проведение оценочной стадии.

При этом согласно подпункту 9.3 пункта 9 «Порядок рассмотрения и оценки заявок» раздела 1 «Общие положения» Закупочной документации проверка заявок на соблюдение требований закупочной документации и отклонение заявок на участие в Закупке производится на отборочной стадии.

Согласно подпункту 9.6 пункта 9 «Порядок рассмотрения и оценки заявок» раздела 1 «Общие положения» Закупочной документации на оценочной стадии Закупочная комиссия оценивает и сопоставляет заявки на участие в Закупке, которые не были отклонены на отборочной стадии, а так же в ходе проведения процедуры проведения улучшения предложений (при ее проведении). Цель оценки и сопоставления заявок заключается в их ранжировании по степени предпочтительности для Заказчика с целью определения победителя.

Таким образом, в Закупочной документации не содержится положений, согласно которым Заказчик может отклонить заявку участника после окончания отборочной

стадии рассмотрения заявок.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком были нарушены требования Закупочной документации в части порядка рассмотрения и оценки заявок участников Закупки, и его действия по отклонению заявки Заявителя являются неправомерными.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. **Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.**

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