

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-66/2022

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

26 января 2022г.
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Члены Комиссии:

при участии, путем систем ВКС, И.К.Э. (далее – Заявитель) и представителя ФГБОУ ВО «Государственный морской университет им. адмирала Ф.Ф. Ушакова» (далее – Организатор торгов), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ на объектах ФГБОУ ВО «ГМУ им. адмирала Ф.Ф. Ушакова» расположенного по адресу г. Новороссийск, пр. Ленина, 93, капитальный ремонт фасада учебно-лабораторного корпуса № 1 блок «Б» (извещение № 32110985224 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ на объектах ФГБОУ ВО «ГМУ им. адмирала Ф.Ф.Ушакова»

расположенного по адресу г. Новороссийск, пр. Ленина, 93, капитальный ремонт фасада учебно-лабораторного корпуса № 1 блок «Б» (извещение № 32110985224 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 26.01.2022г. в 11:30.

Заявитель считает, что Организатор торгов неправомерно отклонил его заявку, в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия по делу № 023/07/3-66/2022, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупке товаров, работ, услуг ФГБОУ ВО «Государственный морской университет им. адмирала Ф.Ф. Ушакова» (далее – Положение), утвержденным исполняющим обязанности руководителя Федерального агентства морского и речного транспорта Тарасенко А.В. 28.12.2018г.

28.12.2021г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32110985224 о проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ на объектах ФГБОУ ВО «ГМУ им. адмирала Ф.Ф. Ушакова», расположенного по адресу: г. Новороссийск, пр. Ленина, д. 93, капитальный ремонт фасада учебно-лабораторного корпуса № 1 блок «Б».

Начальная (максимальная) цена договора – 18 184 130,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 24.12.2021г.

Дата и время окончания подачи заявок – 10.01.2022г. в 12:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 Федеральным законом от 18.07.2011г. № 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.

Согласно пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

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 настоящей статьи 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.

В соответствии с частью 6 статьи 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Согласно доводу жалобы Заявителя, в Документации отсутствует необходимая информация о времени и месте вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе.

В соответствии с пунктом 16 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Документация, помимо сведений, указанных в части 10 статьи 4 Закона о закупках, должна содержать иные сведения, определенные положением о закупке.

В соответствии с пунктом 89 раздела 1 главы 3 Положения, не позднее рабочего дня, следующего за днем окончания срока подачи заявок комиссией во время и в месте, указанные в конкурсной документации, осуществляется вскрытие конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе.

Вместе с тем, Документация о закупке не содержит указание на дату, время и место вскрытия конвертов с заявками.

Согласно доводу жалобы Заявителя, описание предмета закупки противоречит требованиям проектной документации.

В соответствии с Техническим заданием, в отношении позиций «Блок оконный» установлено требование в части способа открывания створок: с распашным открытием; поворотнo-откидным; откидным. На створку оконного блока может быть установлено устройство поворотное; откидное; поворотнo-откидное.

При этом, согласно Техническому заданию, все работы по капитальному ремонту фасада учебно-лабораторного корпуса № 1 блок «Б» должны выполняться в соответствии с Чертежами, которые являются Приложением к данному описанию объекта закупки.

Вместе с тем, в соответствии с Чертежами, блоки оконные должны иметь поворотнo-распашной способ открывания.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны

требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 1 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018г.), для целей информационного обеспечения закупки в документации о закупке должны содержаться достаточные сведения в том числе об объекте закупки, позволяющие потенциальному участнику сформировать свое предложение.

Вместе с тем, указанные разночтения вводят потенциальных участников в заблуждение относительно требований Организатора торгов и не позволяют сформировать предложение, полностью отвечающее установленным параметрам.

Согласно доводу жалобы Заявителя, положения Технического задания в части описания позиции «Блоки дверные» не позволяют потенциальному участнику сформировать свое предложение.

В соответствии с Техническим заданием, на нелицевых поверхностях изделий допускаются незначительные дефекты экструзии: полосы,

риски, разнотонность цвета и т.д., не влияющие на эксплуатационные и механические характеристики профилей.

Согласно инструкции по заполнению таблицы «Описание объекта закупки» (далее – Инструкция), при описании участником закупки значений показателей товаров, используемых при выполнении закупаемых работ, не допускается использование слов «не более», «не менее», «может быть», «могут быть», «должно», «должно быть», «необходимо», «нужно», «следует», «требуется», «желательно», «надлежит», «допустимо», «допускается», «не допускается», «возможно» (в том числе всех форм указанных слов с аналогичным лексическим значением).

Характеристики или показатели (значения характеристик или показателей) сопровождающиеся словами «может быть», «могут быть», «допускается» носят предположительный, а не требовательный характер, участник при формировании предложения по такому показателю (характеристике) должен руководствоваться фактическими параметрами предполагаемого к поставке товара, при отсутствии у предполагаемого к поставке товара таких характеристик или показателей (и их значений) участник в явной форме должен указать на их отсутствие у товара, в противном случае отсутствие какой либо информации по таким характеристикам и показателям будет восприниматься как не предоставление необходимой информации.

На основании изложенного, при заполнении заявки, участнику закупки необходимо указать на наличие или отсутствие указанных незначительных дефектов.

Однако, на момент подачи заявки участник/потенциальный участник конкурса может не иметь в наличии все указанные в Техническом задании товары. Таким образом, установленные Организатором торгов требования обременяют участника закупки заблаговременно приобрести указанные в Техническом задании оборудование и продукцию, а также налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в аукционе и ставит возможность подачи заявки в зависимость от действий третьих лиц (производителя/дилера продукции), что ограничивает возможность участия в аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при осуществлении закупочной процедуры, Заказчики должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости

отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС приходит к выводу об обоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы Заявителя, описание объекта закупки противоречит требованиям Инструкции.

В соответствии с Техническим заданием, установлены следующие требования: уголки стальные горячекатаные равнополочные по ГОСТ 8509-93, шириной полок 110 мм; 100 мм, толщиной 6,5мм; 7мм; 8мм.

Согласно инструкции, в случае, если значения или диапазоны значений показателя указаны с использованием символа «запятая», союза «и», - участнику закупки необходимо предоставить все значения показателя или все диапазоны значений, указанных через данные символ, союз.

Символ «.» в числовом значении отделяет целую часть от дробной части.

Исходя из приведённых положений инструкции, по мнению Заявителя, значение показателя толщина уголков может быть 5 мм; 6 мм; 7 мм; 8 мм.

При этом, положениями ГОСТ 8509-93 предусмотрены следующие возможные значения толщины уголков стальных горячекатаных равнополочных: 6,5 мм; 7 мм; 8 мм; 10 мм; 12 мм; 14 мм; 16 мм.

Вместе с тем, в соответствии с Инструкцией, в случае, если значения или диапазоны значений показателя указаны с использованием символа «точка с запятой», союза «или», - участнику закупки необходимо предоставить одно из указанных значений или диапазонов значений, указанных через данный символ.

На основании изложенного, участнику закупки при заполнении заявки необходимо указать один из показателей, разделенных знаком «точка с запятой».

Таким образом, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы, Организатором торгов неправомерно установлены требования к подтверждению участниками закупки квалификации по критерию «Опыт участников по успешному

выполнению работ сопоставимого характера и объема».

В соответствии с Приложением № 6 к Документации, сведения об успешном опыте участника закупки подтверждаются представленными в составе заявки номерами реестровых записей контрактов (договоров) по 44-ФЗ и/или по 223-ФЗ, за 2021 год, на сумму не менее 5 млн. рублей, с участником закупки, предметом которых являются выполнение работ по капитальному ремонту. Такие контракты (договоры) должны быть исполнены участником закупки в полном объеме в соответствии с условиями, установленными в контракте (договоре), без применения к такому участнику закупки неустоек, штрафов, пеней),

Предоставление номера реестровой записи контракта (договора), с применением к участнику закупки неустоек, штрафов, пеней, оценивается в 0 баллов.

По мнению Заявителя, наличие штрафов и пеней не влечет нивелирование опыта участника закупки, таким образом, Заявитель полагает, что Организатором торгов необоснованно ограничен круг участников закупки, путем установления указанных критериев оценки.

В соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением в том числе, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и Положением, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

Согласно Приложению № 2 к Положению, Организатор торгов вправе установить критерий оценки заявок участников «Квалификация участника и (или) коллектива его сотрудников» (в том числе опыт, образование, квалификация персонала, деловая репутация).

Таким образом, установленные особенности оценки заявок отражают репутацию участника и являются показателем успешности исполнения представляемых к оценке контрактов и договоров.

Вместе с тем, все участники закупки поставлены в равные условия, а

субъективный фактор (при оценке заявок) исключается посредством установления критериев объективности (обоснованности), описанных в закупочной документации.

Кроме того, отсутствие у участника/потенциального участника закупки контрактов и договоров, указанных в Приложении № 6 к Документации не влечет отклонение его заявки и не ограничивает в возможности подачи заявки всех заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

В силу части 10 статьи 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 № 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;

2.1) 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 05.04.2013г. № 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 Закона о закупках, включая нарушение порядка применения указанных положений;

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

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, в действиях Организатора торгов установлено нарушение требований пункта 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП И.К.Э. на действия Организатора торгов – ФГБОУ ВО Государственный морской университет им. адмирала Ф.Ф. Ушакова» при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ на объектах ФГБОУ ВО «ГМУ им. адм. Ф.Ф. Ушакова» расположенного по адресу г. Новороссийск, пр.

Ленина, д. 93 капитальный ремонт фасада учебно-лабораторного корпуса № 1 блок «Б» (извещение № 32110985224 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.

2. Выдать Организатору торгов – ФГБОУ ВО Государственный морской университет им. адмирала Ф.Ф. Ушакова» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения конкурса.

3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по нарушению, установленному решением, в отношении ФГБОУ ВО Государственный морской университет им. адмирала Ф.Ф. Ушакова».

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

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