

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-21232/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.12.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «...», ГБУ «Ритуал»;

в отсутствие представителей АО «АГЗРТ», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 29.11.2021 № ЕО/72480/21,

рассмотрев жалобу «...» (далее — Заявитель) на действия ГБУ «Ритуал» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора разработки проектно-сметной документации на выполнение работ по ремонту и модернизации котельной с заменой оборудования на Перепечинском кладбище (реестровый № 32110810443, далее - Закупка) (далее - Жалоба),

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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает оценку заявки по итогам закупочной процедуры.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 части 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, закупочной 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), 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 части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

12.11.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32110810443 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на разработку проектно-сметной документации на выполнение работ по ремонту и модернизации котельной с заменой оборудования на Перепечинском кладбище.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 (далее - положение о закупке).

В силу 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке ГБУ «Ритуал» (далее – Положение).

В соответствии с протоколом от 23.11.2021 № 32110810443-03 (вх.№ 229521) итоги оспариваемой Закупки выглядят следующим образом.

п/п Участник	Дата и время регистрации заявки	Решение	Ценовое предложение	Ценовое предложение с НДС	Результат оценки по критериям	Занятое место
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ ПРОМЫШЛЕННАЯ						

2	ГРУППА "ФИДЕМ" 620135, ОБЛ СВЕРДЛОВСКАЯ, Г ЕКАТЕРИНБУРГ, УЛ ЯРОСЛАВСКАЯ, ДОМ 21, КВАРТИРА 98 ИНН: 6686079683	21.11.2021 21:27:14 (+03:00)	Соответствует требованиям	815 800,00	Да	67,80	1
1	«...»	19.11.2021 16:45:11 (+03:00)	Соответствует требованиям	650 000,00	Нет	60,53	2

Заявитель указывает, что Заказчиком неправомерно проведена оценка заявок по нестоимостному критерию.

В соответствии с закупочной документацией критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке выглядят следующим образом.

Сумма величин значимости всех критериев оценки составляет 100 %. Оценка заявок осуществляется по совокупности критериев:

1. Значимость критерия «Цена договора» - 60% (стоимостной критерий);

2. Значимость критерия «Квалификация участника закупки» - 40% (не стоимостной критерий).

Относительно критерия «Квалификация участника закупки» (НЦК 1) Комиссия отмечает следующее.

Значимость критерия - 40 %. Коэффициент значимости критерия оценки – 0,4.

Перечень показателей по данному критерию:

Показатель № 1 (НЦП1): Сведения об опыте выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров.

Коэффициент значимости показателя критерия – 0,5.

Оценивается предложение участника об общей сумме исполненных контрактов (договоров) по аналогичному предмету закупки.

(Аналогичными признаются договоры, заключенные по следующим предметам:

- _____;

- _____;

- ...). (указываются предметы договоров, которые принимаются к рассмотрению по показателю в качестве аналогичного предмету договора).

Оценивается суммарный объем выполненных работ или оказанных услуг, поставки товара, исчисляемый в рублях, исполненных участником контрактов/договоров за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке, исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней) без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта/договора по вине участника.

Сведения о наличии опыта участника должны подтверждаться копиями государственных контрактов (гражданско-правовых договоров), заключенных в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ, гражданско-правовых договоров, заключенных в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ, а также договоров, заключенных в рамках гражданского законодательства Российской Федерации, содержащих сведения о стоимости оказанных услуг, выполненных работ, поставленного товара, совместно с копиями актов сдачи-приемки поставленного товара (выполненных работ, оказанных услуг), товарных накладных и /или иных документов, подтверждающих факт поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Под успешным опытом поставки товара (выполнения работ, оказания услуг) понимается отсутствие

внесенных в акты сдачи-приемки поставленного товара (выполненных работ, оказанных услуг) по контрактам (договорам), на основании которых производилась поставка (выполнялись работы, оказывались услуги), сведений о применении к участнику закупки, являющемуся исполнителем, штрафных санкций за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по таким контрактам (договорам). Заказчик оставляет за собой право выборочно проверить достоверность сведений, указанных в таких контрактах (договорах), сделать соответствующие запросы в государственные органы.

В случае отсутствия подтверждающих документов в составе заявки контракта (договора) такой контракт (договор) не учитывается при оценке заявки по данному показателю критерия.

Отсутствие в заявке на участие информации по показателю «Сведения об опыте выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» не будет основанием для признания заявки не соответствующей требованиям конкурсной документации и не влечет принятия решения об отклонении заявки. Такой участник конкурса получает 0 баллов по данному показателю.

K_i

$(НЦП1) = \frac{K_i}{K_{max}} \times 100 \times 0,5$ баллов,

K_{max}

K_i – предложение участника закупки, заявка которого оценивается;

K_{max} - максимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки.

В своих возражениях Заказчик указал, что в заявке победителя в составе второй части заявок представлены документы, подтверждающие квалификацию участника закупки по оспариваемому показателю на сумму 110 249 000 руб. 00 коп.

Комиссия вновь подчеркивает, что предметом оспариваемой Закупки является разработка проектно-сметной документации на выполнение работ по ремонту и модернизации котельной с заменой оборудования.

Вместе с тем, Комиссия также обращает внимание, что в Порядке оценки и сопоставления заявок на участие в закупке отсутствуют предметы договоров, которые признаются аналогичными. Данные положения остались незаполненными.

Исходя из изложенного, Комиссия делает вывод, что в рассматриваемом случае под аналогичными работами подразумевается именно разработка проектно-сметной документации на выполнение работ по ремонту и модернизации котельной с заменой оборудования.

В свою очередь, Комиссия проанализировала представленные победителем договоры.

1. Договор от 05.01.2021 № 05-01/2021 на оказание услуг по подготовке проектной документации и производству строительных работ.
2. Договор от 15.03.2021 № 15-03/21 на оказание услуг по подготовке проектной документации.
3. Договор от 18.04.2021 № 18-04/21 на оказание услуг по подготовке проектной документации.
4. Договор от 15.12.2021 № 15-12/20 на оказание услуг по подготовке проектной документации.

Комиссия обращает внимание, что предметы принятых Заказчиком договоров отличаются от предмета оспариваемой Закупки.

Учет контрактов/договоров на услуги, не являющиеся аналогичными предмету Закупки, нарушает принципы равноправия и справедливости, представляет необоснованные преимущества конкретному участнику, а также не соответствует порядку оценки и сопоставления заявок, установленного в закупочной документации.

Соблюдая установленный порядок оценки Заказчик вправе принимать к оценке контракты/договоры только соответствующие положениям закупочной документации, а в случае представление контрактов/договоров по комплексным услугам только в той части (сумме), которая касается закупаемых услуг.

В случае, когда из контракта/договора и/или представленных актов не представляется возможным администрировать стоимость услуг согласно установленному порядку оценки, такие контракты/договоры не подлежат оценке.

Таким образом, Комиссией установлено, что Заказчик нарушил положение собственной закупочной документации относительно оценки заявки победителя установленным требованиям.

Комиссия также отмечает, что наличие любых противоречий, возникающих при работе с Закупочной документацией, является следствием действий Заказчика, а следовательно, возникшие противоречия должны трактоваться в пользу более слабой стороны правоотношений (участника закупки). Заказчик принимают на себя риск иного толкования.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности данного довода жалобы.

Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

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.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным частью 6 статьи 3, а также пунктом 2 части 1 статьи 3 закона о закупках.

В свою очередь, статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) установлены пределы осуществления гражданских прав.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Оценивая поведение Заказчика, Комиссия исходит из того, что в допустимых ли пределах Заказчиком осуществляются его полномочия, либо имеют место необоснованные и неразумные ограничения или условия реализации участниками их прав.

Также Комиссия приходит к выводу о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении нарушений.

В этой связи, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение положений Закона о защите

конкуренции и признает жалобу Заявителя обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «...» на действия ГБУ «Ритуал» (ОГРН: 1157746320555, ИНН: 7743096224) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях ГБУ «Ритуал» (ОГРН: 1157746320555, ИНН: 7743096224) нарушения части 6 статьи 3, а также пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.