

ФГАУ ВО «НИУ ВШЭ»

101000, г. Москва, ул. Мясницкая, д. 20

ФАУ «РОСДОРНИИ»

125493, г. Москва, ул. Смольная, д. 2

ООО «РТС-тендер»

Набережная Тараса Шевченко, дом 23, корпус А, г. Москва, 121151

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4038/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.06.2019

г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

рассмотрев в открытом заседании жалобу жалобы ФГАУ ВО «НИУ ВШЭ» на действия заказчика ФАУ «РОСДОРНИИ», при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение научно-исследовательской работы по теме: «Подготовка оптимальных форматов и методических форм реализации контрактов жизненного цикла, ориентированных на повышение качества и снижение совокупной стоимости дорожных работ, с учетом необходимого нормативно-правового регулирования, а также формирование организационно правовых схем и финансовых моделей для расширения практики применения контрактов жизненного цикла, включая сферу отраслевого ценообразования» (реестровый № 31907892938) (далее — Конкурс) в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении

закупки.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Частью 10 ст. 3 Закона о закупках предусмотрены основания, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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.

Заявитель в жалобе ссылается на неправомерность действий заказчика по ненадлежащему формированию документации, которая затронула права заявителя при участии в торгах, что выразилось в допущении заказчиком разночтений при определении порядка оценки заявок участников закупки в документации, которые не позволили участнику закупки сформировать надлежащую конкурентоспособную заявку на участие в торгах.

Как следует из материалов дела, заказчиком в единой информационной системе закупок опубликовано извещение о проведении указанного конкурса.

Заявитель в жалобе ссылается на следующие противоречия, допущенные заказчиком при формировании документации.

В соответствии с п. 3.1 приложения № 1 к Информационной карте в составе документации о проведении конкурса в электронной форме указаны квалификационные требования к участникам закупки о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение аналогичных работ/оказание услуг сопоставимого характера.

Сведения должны быть подтверждены копиями государственного контракта (с приложением актов выполненных работ/оказанных услуг), заключенного в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ или копией гражданско-правового договора (с приложением актов выполненных работ/оказанных услуг), заключенного в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ. В качестве документов, подтверждающих приемку выполненных работ/оказанных услуг могут быть представлены итоговые акты о приемке, акты сверки взаиморасчетов, подтверждающие исполнение участником закупки обязательств по контракту/договору в полном объеме. При этом цена такого исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 20 000 000,00 (Двадцати миллионов) рублей. Контракт (договор) должен быть представлен со всеми дополнительными соглашениями и приложениями.

Далее в документации указано, что предоставление несколько контрактов/договоров, общая сумма которых составляет 20 000 000,00 рублей, не допускается. Контракт (договор) должен быть исполнен без нарушений со стороны участника закупки.

В тоже время заказчиком в приложении № 2 к информационной карте закупки, определены критерии порядка оценки заявок участников закупки, а именно наличие у участника закупки опыта по успешному выполнению работ/оказанию услуг сопоставимого характера и объема. В рамках подкритерия оценивается опыт участника по исполнению участником закупки контрактов (договоров) сопоставимого характера (под аналогичными работами/услугами понимаются работы/услуги, указанные в Техническом задании (Раздел б):

Сведения, указываемые участниками закупки в по указанному подкритерию, должны быть подтверждены копиями государственных или муниципальных контрактов (с актами об исполнении), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, копиями гражданско-правовых договоров (с актами об исполнении), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ, содержащих сведения о выполнении работ сопоставимого характера (см. раздел «Содержание критерия»). Контракты (договоры) должны быть заключены и исполнены в полном объеме в период с 01.01.2016 и до даты подачи заявки на участие в закупке. Все контракты (договоры) должны быть исполнены без нарушений со стороны участника закупки. В качестве документов, подтверждающих приемку выполненных работ, могут быть представлены итоговые акты о приемке, акты сверки взаиморасчетов, подтверждающие исполнение участником закупки обязательств по контракту/договору в полном объеме.

При этом цена одного принимаемого к оценке контракта (договора) должна составлять не менее 1 000 000 (одного миллиона) рублей 00 копеек.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что на этапе рассмотрения заявок участников закупки выявилась техническая ошибка в установлении требований к участникам закупки о наличии опыта

(квалификации) в большем размере (в денежном выражении), чем установлено в порядке оценки заявок по аналогичному критерию. При этом запросов на разъяснение положений Конкурсной документации в части оценки и сопоставления заявок от участников закупки по квалификационным требованиям не поступало. Внести уточнения в порядок оценки и сопоставления заявок участников закупки квалификационным требованиям на этапе рассмотрения вторых частей заявок было невозможно. Оценка заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме проводилась Комиссией по закупкам на основании критериев, установленных в информационной карте конкурсной документации, и Приложением №2 к Информационной карте Конкурсной документации по критерию оценки «Квалификация участника закупки», предусмотренного Конкурсной документацией.

Комиссией по закупкам принято решение провести оценку и сопоставление заявок участников закупки квалификационным требованиям по формуле п. 2.1 Приложения № 2 к Информационной карте.

Кроме того, на заседании Комиссии представитель заявителя сослался на необоснованность в действиях заказчика по установления в документации квалификационного требования к участникам закупки о наличии у него опыта исполнения обязательств не менее 20 000 000,00 (Двадцати миллионов) рублей.

Признавая жалобу заявителя обоснованной, Комиссия Управления исходит из следующего.

Закупочная документация заказчика предусматривает квалификационные требования к участникам закупки, которые подлежали представлению в составе второй части заявки.

В соответствии с п. 3.2 документации помимо обязательных и дополнительных требований к участникам закупки, в пункте 16 информационной карты могут быть установлены квалификационные требования, связанные с предметом закупки, которым должны соответствовать участники закупки.

Предоставленное заказчику право на самостоятельное определение критериев допуска заявок к участию в закупочной процедуре направлено на предоставление ему возможности выбора потенциального контрагента, наиболее полно отвечающего предъявляемым требованиям, а потому способного в наиболее короткие сроки обеспечить заказчика необходимыми ему качественными товарами, работами или услугами. В то же самое время такое право заказчика не является безусловным и безграничным и оканчивается тогда, когда вместо выбора наилучшего контрагента по объективным показателям такое право используется для целей искусственного сокращения количества участников закупки с тем, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту. В этом случае действия организатора закупки приобретают характер злоупотребления правом, не подлежащего судебной защите в силу ч. 2 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Требование заказчика в качестве допуска на участие в закупке о наличии у участника закупки договора по исполнению обязательств на сумму не менее 20 000 000 рублей существенным образом ограничивает возможность участия в рассматриваемой закупке, поскольку исключает возможность участия в закупке лиц, не отвечающих таким требованиям.

Вместе с тем заказчик не учитывает, что подобного рода требования не могут быть установлены без соблюдения баланса частных интересов заказчика и публичных интересов расширения количества участников торгов, предотвращения различных злоупотреблений и недопущения ограничения конкуренции на торгах, что установлено законодательством о защите конкуренции, в том числе Законом о закупках. При этом, рассматривая установленные в закупочной документации требования, признать их соответствующими указанным принципам закупочной деятельности не представляется возможным.

В настоящем случае заказчик посчитал возможным рассматривать указанное требование и как критерий допуска до участия в торгах, и как критерий оценки заявок (с учетом признанной заказчиком технической ошибки) что, в свою очередь, не может считаться надлежащим исполнением требований Закона о закупках.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что наличие у участников закупки опыта выполнения договоров (кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов) не может являться критерием допуска к участию в закупке в установленном заказчиком виде, так как соответствие указанным требованиям не является гарантией надлежащего исполнения будущего обязательства по договору.

Установление данного требования в качестве допуска к дальнейшему участию в процедуре влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участнику закупочной процедуры, не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно. Следовательно, требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре.

Таким образом, с учетом признания заказчиком факта технической ошибки, допущенное при формировании документации, с учетом доводов заявителя, следует признать, что в нарушение п.п. 9, 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о

закупках, заказчиком в конкурсной документации не установлены надлежащим образом требования к участникам закупки, порядок оценки заявок участников закупки, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (с учетом позиции заказчика о технической ошибке), а указанная их редакция влечет нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ФГАУ ВО «НИУ ВШЭ» (ИНН 7714030726) на действия ФАУ «РОСДОРНИИ» (ИНН 7743937082) при проведении закупки обоснованной в части.
2. Признать в действиях заказчика нарушение п.п. 9, 13, 14 ч. 10 ст. 4, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Выдать ФАУ «РОСДОРНИИ» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.