

ООО «Группа компаний «ДЕКАРТ»

Фурманский пер., 9/12, Москва, 105062

ФГАУ «Оборонлес» Минобороны России

ул. Пироговская Б., д. 21,

стр. 1, Москва, 119435

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-485/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.03.2018 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Группа компаний «ДЕКАРТ» (далее также - Заявитель) на действия заказчика — ФГАУ «Оборонлес» Минобороны России (далее также - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению оценки рыночной стоимости объекта оценки имущества, подлежащего реализации (реестровый № 31806218471) (далее - Закупка), в соответствии со ст. 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.

Жалоба предъявлена со ссылками на положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и мотивирована тем, что при проведении Закупки Заказчиком допущены нарушения, выразившиеся в утверждении в Закупочной документации необоснованных требований, которые

сужают круг возможных участников Закупки.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных приведенной 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 упомянутого Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика; 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 названным 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 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных ч. 8.1 приведенной статьи, ч. 5 ст. 8 названного закона, включая нарушение порядка применения указанных положений; 6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Жалоба содержит доводы о наличии нарушений в документации, что охватывается пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

При этом, с учетом изменения законодательства, определения Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592 и от 02.10.2017 по делу № 309-КГ17-7502 к порядку рассмотрения жалоб, поданных после 01.01.2018, не применяются. Срок, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, заявителем не пропущен.

Из жалобы Заявителя следует, что обязательные требования, предъявляемые к участникам Закупки в соответствии с пунктами 2.1.9, 2.1.10 Закупочной документации, а также критерии оценки, установленные в пункте 6.3.6 Закупочной документации, необоснованно сужают круг возможных участников Закупки.

Представители Заказчика по жалобе возражали, представили документы по оспариваемой процедуре.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия признала жалобу обоснованной.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ,

услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным 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 Закон 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Заказчиком 06.03.2018 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки. Начальная (максимальная) цена договора — 2 100 000 руб.

В соответствии с пунктами 2, 9, 12 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям; критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Так, пунктами 2.1.9, 2.1.10 Закупочной документации установлены обязательные требования к участникам Закупки, а именно: осуществление участником деятельности на рынке оценочных услуг не менее 10 лет на дату подачи заявки; наличие не менее чем у 2-х оценщиков добровольной сертификации по исследованию промышленных товаров.

Подпунктом 6.3.6 Закупочной документации установлены следующие критерии и порядок оценки заявок участников Закупки.

| № | Критерии оценки заявок на участие | Порядок определения рейтинга, присуждаемого критерию по соответствующей заявке | Коэффициент значимости критерия оценки |
|---|-----------------------------------|---|--|
| | | При оценке Участнику, давшему наилучшее (наименьшее) предложение по данному критерию выставляется максимально возможный балл (30), а баллы, полученные другими Участниками, рассчитываются, как | |

| | | | | |
|------|--|--|------|------|
| 1. | Цена договора | <p>относительные наилучшему (наименьшему) предложению по следующей формуле:</p> <p>,</p> <p>где:</p> <p>R_{ai} - рейтинг, присуждаемый i-й заявке по указанному критерию;</p> <p>A_{max} - начальная цена договора. Если в извещении и документации о закупке Заказчиком не установлена начальная цена договора, то за A_{max} принимается максимальная цена из предложенных участниками закупки;</p> <p>A_i - цена договора, предложенная i-м участником.</p> | | 0,20 |
| 2. | | <p>Квалификация участника и (или) коллектива его сотрудников (опыт, образование квалификация персонала, деловая репутация).</p> <p>Итоговая оценка по критерию «Квалификация» представляет сумму баллов i – го Участника по показателям (2.1, 2.2, 2.3).</p> | 0,40 | |
| 2.1. | Численность оценщиков в штате компании | <p>Оценивается общее количество имеющегося у участника оценщиков, способных своевременно и в полной мере удовлетворить запросы ФГАУ «Оборонлес» Минобороны России на проведение оценки. Устанавливается две оценки – максимальная (25) и минимальная (0). Максимальная оценка по показателю присваивается участнику с количеством оценщиков в штате не менее 10 человек, остальным участникам устанавливается оценка 0. Оценка выставляется на основании документов, подтверждающих наличие трудовых договоров с оценщиками.</p> | | |
| | | <p>Предметом оценки является наличие у участника закупки работников по трудовым договорам с общим трудовым стажем по указанному виду</p> | | |

| | | | |
|------|---|---|--|
| 2.2. | Наличие у участника работников (оценщиков) со стажем работы более 10 лет | <p>деятельности более 10 лет. Устанавливается две оценки – максимальная (25) и минимальная (0). Максимальная оценка по показателю присваивается участнику с количеством оценщиков имеющих, общий трудовой стаж в оценочной деятельности которых более 10 лет, не менее 7 человек, участникам, имеющих в штате меньшее количество сотрудников устанавливается оценка 0. Оценка выставляется на основании документов, подтверждающих наличие трудовых договоров с оценщиками и справками об общем трудовом стаже в оценочной деятельности.</p> | |
| 2.3. | Наличие у участника работников (оценщиков), являющихся членами СРО судебных экспертов | <p>Оценивается наличие (отсутствие) у участника работников (оценщиков), являющихся членами СРО судебных экспертов. Устанавливается две оценки – максимальная (50) и минимальная (0). Максимальная оценка по показателю присваивается участникам у которых работают по трудовым договорам оценщики, являющиеся членами СРО судебных экспертов, остальным участникам устанавливается минимальная оценка 0. Оценка выставляется на основании документов, подтверждающих наличие трудовых договоров с оценщиками и копиями свидетельств соответствующих оценщиков, подтверждающими их участие в СРО судебных экспертов.</p> | |
| | | <p>Оценивается опыт участника по успешному оказанию аналогичных услуг за 2013-2017 годы. Аналогичными считаются услуги по оценке рыночной стоимости имущества для государственных учреждений, государственных и муниципальных заказчиков.</p> <p>Заявленный опыт участника по успешному оказанию аналогичных услуг должен быть подтвержден документально.</p> <p>Опыт участника по успешному оказанию</p> | |

| | | | |
|----|--|--|-----|
| 3. | <p>Опыт оказания аналогичных услуг за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие</p> | <p>аналогичных услуг по усмотрению участника закупки может быть подтвержден приложенными в составе заявки на участие в закупке договоров (представляется копия первого и последнего листа контракта/договора, содержащего реквизиты контракта/договора и (или) копия итогового акта об исполнении обязательств по такому контракту/договору). Также сведения могут быть подтверждены в форме реестра исполненных контрактов/договоров с указанием реестрового номера из Единого реестра государственных и муниципальных контрактов.</p> <p>Оценка в 0 баллов по показателю присваивается участнику, в составе заявки которого отсутствуют сведения об оказании аналогичных услуг.</p> <p>Оценка в 50 баллов по показателю присваивается участнику, в составе заявки которого представлены сведения об оказании не менее 10 аналогичных контрактов/договоров.</p> <p>Оценка в 100 баллов по показателю присваивается участнику, в составе заявки которого представлены сведения об оказании не менее 20 аналогичных контрактов/договоров.</p> | 0,4 |
|----|--|--|-----|

Комиссия отмечает, что Заказчик в соответствии с Законом о закупках имел право предъявлять, в том числе требование к опыту, наличию кадровых ресурсов, однако, предоставленное заказчику право самостоятельно определять требования к участникам закупок не освобождают его от обязанности при формировании закупочной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

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

Установление Заказчиком требования об осуществлении участником деятельности на рынке оценочных услуг не менее 10 лет на дату подачи заявки; наличие не менее чем у 2-х оценщиков добровольной сертификации по

исследованию промышленных товаров ничем не обосновано. Заказчиком не представлено сведений и материалов, свидетельствующих об обоснованности установления данных требований.

Комиссия отмечает, что любое отступление от вышеназванных требований действующего законодательства должно иметь под собой объективную документальную подтвержденность.

Оценивая спорные требования документации, Комиссия исходит из того, что явно чрезмерным является требование о наличии опыта на рынке оценочных услуг не менее 10 лет, что свидетельствует о том, что в невыгодное положение могли быть поставлены участники, имеющие опыт на данном рынке менее 10 лет, однако способные надлежащим образом исполнить обязательства по договору, заключаемому по итогам Закупки.

В настоящем случае действия Заказчика, выразившиеся в утверждении Закупочной документации с вышеуказанными спорными положениями, не соответствуют требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках, так как данные квалификационные требования и критерии оценки не учитывают иные требования действующего законодательства, в том числе в части соблюдения принципа отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

Комиссия, признавая в действиях Заказчика, в том числе нарушение требований части 1 статьи 3 Закона о закупках, исходит из того, что к возможному ограничению конкуренции могла привести именно совокупность столь высоких и объективно не подтвержденных требований, в том числе критериев оценки, которые в совокупности с вышеуказанными квалификационными требованиями к участникам создают необоснованные ограничения конкуренции по отношению к участникам закупок.

Учитывая изложенное, Комиссия признает жалобу Заявителя обоснованной.

Одновременно Комиссией установлено, что по итогам Закупки Заказчиком с победителем Закупки (ООО «Риэлстейт») заключен договор от 16.03.2018 № 870. У Комиссии отсутствуют правовые основания для признания данного договора ничтожным, что свидетельствует о невозможности восстановления законных прав и интересов Заявителя путем выдачи Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении выявленных нарушений при проведении Закупки.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 7.2 Положения о закупках договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением о закупке заключается такой договор, по результатам проведения торгов должен быть заключен Заказчиком не позднее двадцати дней, а по результатам неторговых процедур — не позднее 7 (семи) дней со дня подписания итогового протокола.

В свою очередь, из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) Заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

В соответствии с пунктом 3 части 2.3 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупках должно содержать в том числе срок заключения по результатам конкурентной закупки договора, установленный в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается 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).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Таким образом, нормы Положения о закупках и документации о Закупке Заказчика, фактически допускающие возможность заключения договора по итогам закупочной процедуры в течение 10 календарных дней со дня размещения на официальном сайте итогового протокола, исключают возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишают права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлены против прав участников закупки.

Положение о закупках и документация о Закупке ограничения в возможности заключения договора ранее десятидневного срока не содержат.

С учётом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункт 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Группа компаний «ДЕКАРТ» (ИНН: 7736577287; ОГРН: 1087746615857) на действия ФГАУ «Оборонлес» Минобороны России (ИНН: 7718239133; ОГРН: 1037718024046) при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения требований части 1 статьи 3, части 10 статьи 4 Закона о закупках и части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, выразившихся в несоблюдении положений части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. В части устранения нарушений, допущенных при утверждении Закупочной документации — предписание не выдавать, так как по итогам Закупки заключен договор.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано только в судебном порядке в течение трех месяцев.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-485/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.03.2018 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 30.03.2018 по делу № 1-00-485/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГАУ «Оборонлес» Минобороны России (далее - Заказчик) устранить нарушения, при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению оценки рыночной стоимости объекта оценки имущества, подлежащего реализации (реестровый № 31806218471), а именно:

1.

1. Заказчику внести изменения в Положение о закупке товаров, работ, услуг с учетом решения Комиссии от 30.03.2018 по делу № 1-00-485/77-18, а именно установить сроки заключения договора, не ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган в соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 28.08.2018.
4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 31.08.2018 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.