

РЕШЕНИЕ №067/10/18.1-377/2021

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

19 августа 2021 г.
г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

<...>

<...>

<...>

при участии в дистанционном режиме рассмотрения жалобы представителей Заявителя – ООО «Базис»: <...> (паспорт, решение), победителя процедуры – АО «ДЭП-47»: <...> (доверенность от 11.08.2021);

в отсутствие представителей Заказчика – СОГБУ «Смоленскавтодор», извещенного в установленном порядке о дате, времени и месте рассмотрения жалобы – о дистанционном режиме ее рассмотрения,

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров по правилам, предусмотренным статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) полномочий по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров, рассмотрев жалобу ООО «Базис»,

УСТАНОВИЛА:

02.08.2021 в адрес Смоленского УФАС России поступила жалоба ООО «Базис» (далее – Заявитель, Общество), из которой следует, что закупочной комиссией Заказчика нарушен порядок выбора победителя закупки, а именно: победителем закупки признано лицо имеющее негативный опыт работы с Заказчиком и у данного лица отсутствовал необходимый в соответствии с закупочной документацией опыт работ, аналогичный проводимой закупке.

Уведомлением от 04.08.2021 исх. №2765/03 рассмотрение указанной жалобы было назначено на 11.08.2021.

11.08.2021 в ходе рассмотрения жалобы по существу Комиссией Смоленского УФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции было принято решение о продлении срока принятия решения до 19.08.2021. Соответствующее уведомление было направлено сторонам.

Комиссия, изучив жалобу ООО «Базис», рассмотрев представленные документы и пояснения, установила следующее.

16.07.2021 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее по тексту – ЕИС) было опубликовано извещение № 32110478654 и документация о проведении запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по скашиванию травы газонокосилкой моторной полосы отвода, разделительной полосы, барьерного ограждения, знаков, остановок, сигнальных столбиков на участках автомобильной дороги общего пользования федерального значения: - а/д Р-120 Орел-Брянск-Смоленск-граница с Республикой Белоруссия на участке: Северо-Восточный обход г.Смоленск км 0+000 - км 33+500 в Смоленской области; - а/д Р-120 Орел-Брянск-Смоленск-граница с Республикой Белоруссия на участке: Юго-Западный обход г.Смоленск км 0+000-км 23+400 в Смоленской области; - а/д Р-120 Орел-Брянск-Смоленск-граница с республикой Белоруссия км 279+600 – км 310+000; км 346+000 – км 254+630 в Смоленской области.

Начальная (максимальная) цена договора составила 9 886 576,00 руб., в том числе НДС 20%.

Данная закупка Заказчиком осуществляется в порядке, установленном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Положением о закупке товаров, работ, услуг смоленского областного государственного бюджетного учреждения «Управление областных автомобильных дорог» в редакции от 14.07.2021, утвержденным И.о. начальника Департамента Смоленской области по транспорту и дорожному хозяйству (далее – Положение), извещением о проведении запроса предложений, закупочной документацией.

Согласно Протоколу вскрытия конвертов от 28.07.2021 на участие в обжалуемой закупке заявки подали 2 (два) участника: ООО «Базис» (Участник №1), АО «Дорожное эксплуатационное предприятие №47» (Участник №2). Заявки всех участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным закупочной документацией и допущены к участию в закупке.

В соответствии с Протоколом рассмотрения, оценки и сопоставления

предложений от 29.07.2021 победителем процедуры признано АО «Дорожное эксплуатационное предприятие №47».

1. Как указал в своей жалобе Заявитель, закупочная комиссия Заказчика неправомерно допустила АО «ДЭП №47» к участию в рассматриваемой процедуре, ввиду наличия у него негативного опыта работы с Заказчиком, что подтверждается информацией из общедоступных источников (протоколы подведения итогов Предварительного квалификационного отбора №1/2019-пко (31806372227) от 07.06.2019 и №2/2019-пко (31908306090) от 30.09.2019, а также судебные приказы по делам № А62-2888/2021 и № А62-2889/2021, связанные с исполнением договоров №303Д от 19.09.2020 и №324Д от 07.10.2020, заключенных между АО «ДЭП №47» и СОГБУ «Смоленскавтодор»).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 5.8 раздела 5 Положения под запросом предложений понимается способ осуществления закупки без проведения торгов и в сокращенные сроки, при котором информация о потребностях Заказчика в товарах, работах, услугах доводится до неограниченного круга поставщиков (подрядчиков, исполнителей) путем размещения на официальном сайте в единой информационной системе в сфере закупок извещения и документации о проведении запроса предложений. Победителем признается лицо, которое по заключению закупочной комиссии предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с установленными критериями и порядком оценки и сопоставления заявок.

Согласно подпункту 4.1.1 пункта 4.1 раздела 4 Положения перед проведением любой закупки Заказчик обязан определить, в том числе:

- требования к участникам закупки;

- критерии отбора и оценки, а также их значимость (весовые коэффициенты оценок по этим критериям), при необходимости.

В соответствии с подпунктом 2.4.1.7 пункта 2.4 раздела 2 Положения к участнику закупки предъявляются следующие обязательные требования: отсутствие у участника закупки негативного опыта работы с Заказчиком. Под негативным опытом работы понимаются случаи неисполнения или ненадлежащего исполнения договорных обязательств по вине участника закупки, а также оспоренные, неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств поставщика, исполнителя, подрядчика, по которым вынесены судебные решения в пользу Заказчика.

Согласно пункту 11 закупочной документации для подтверждения соответствия участника запросу предложений участник обязан задекларировать свое соответствие следующим обязательным требованиям для участников, установленным пунктом 2.4. Положения о закупках товаров, работ, услуг смоленского областного государственного бюджетного учреждения «Управление областных автомобильных дорог» (форма №2 к Документации), а именно:

- не проведение ликвидации участника закупки – юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки – юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

- отсутствия у участника закупки задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня и государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период (подтверждается соответствующей справкой налогового органа);

- отсутствие в реестрах недобросовестных поставщиков, которые ведутся в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" и Федеральным законом от 18.07.2011 № 223 ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- отсутствие у участника закупки негативного опыта работы с Подрядчиком – СОГБУ «Смоленскавтодор». Под негативным опытом работы понимаются случаи неисполнения или ненадлежащего исполнения договорных обязательств по вине участника закупки, а также оспоренные неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств

поставщика, исполнителя, подрядчика, по которым вынесены судебные решения в пользу Подрядчика;

- имущество Участника не находится под арестом, наложенным по решению суда и (или) экономическая деятельность не приостановлена по основаниям, предусмотренным законодательством.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 5.8.4 Положения пунктом, 17 закупочной документации по результатам проведения рассмотрения предложений комиссия имеет право отклонить предложения Участников, которые:

- не отвечают требованиям к оформлению и составу предложения;

- не отвечают требованиям документации;

- заявка Участника содержит недостоверные сведения;

- подавшие их участники не соответствуют требованиям документации.

Комиссия Смоленского УФАС России, изучив имеющиеся в материалах дела протоколы подведения итогов Предварительного квалификационного отбора №1/2019-пко (31806372227) от 07.06.2019 и №2/2019-пко (31908306090) от 30.09.2019, судебные приказы по делам № А62-2888/2021 и № А62-2889/2021, договоры №303Д от 19.09.2020 и №324Д от 07.10.2020, договор №201к от 27.06.2018 заключенные между АО «ДЭП №47» и СОГБУ «Смоленскавтодор», предписания №204 от 26.01.2019, №581 от 02.09.2018, №748 от 14.04.2018, №810 от 28.11.2019, №843 от 03.12.2018 по договору №201к от 27.06.2018, а также уведомление об одностороннем отказе от исполнения договора №201к от 27.06.2018, установила следующее.

Договор №201к от 27.06.2018 был расторгнут СОГБУ «Смоленскавтодор» в одностороннем порядке на основании пункта 14.6 Договора и пункта 1 статьи 728 Гражданского кодекса Российской Федерации (примеч., данные нормы позволяют заказчику расторгнуть договор возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов).

Все акты выполненных работ в рамках исполнения договора №201к от 27.06.2018 СОГБУ «Смоленскавтодор» подписаны, а также произведена оплата фактически оказанных АО «ДЭП №47» работ на сумму 80 090 408,50 руб. Информация о применении к АО «ДЭП №47» штрафных санкций в связи с ненадлежащим исполнением им условий спорного договора, в материалах дела отсутствует. Предписания, выданные АО «ДЭП №47» по вышеуказанному договору, содержат указания на выполнение мероприятий по восстановлению поврежденных элементов металлических ограждений обслуживаемой автодороги, устранению повреждений дорожных знаков, расчистки снега и устранению

повреждений дорожного полотна и являются способом корректировки его работы.

При этом, по мнению Комиссии Смоленского УФАС России обмен письмами и претензионная работа являются обычной практикой деловых отношений и сами по себе не свидетельствуют о негативном опыте исполнения договора или недобросовестности контрагента – участника закупки.

Судебные приказы по делам № А62-2888/2021 и № А62-2889/2021, связанные с исполнением договоров №303Д от 19.09.2020 и №324Д от 07.10.2020, заключенных между АО «ДЭП №47» и СОГБУ «Смоленскавтодор» не могут учитываться в качестве подтверждения негативного опыта работы участника закупки – АО № «ДЭП №47» с Заказчиком, поскольку в указанных договорах АО «ДЭП №47» выступало в качестве **Заказчика**. При этом согласно пункта 11 закупочной документации «Требования к участникам процедуры закупки» требуется отсутствие у участника закупки негативного опыта работы со СОГБУ «Смоленскавтодор», а также оспоренные, неисполнение или ненадлежащее неисполнение договорных обязательств **поставщика, исполнителя, подрядчика**, по которым вынесены судебные решения в пользу СОГБУ «Смоленскавтодор».

Таким образом, в материалах дела отсутствуют доказательства наличия у участника закупки - АО «ДЭП «47» негативного опыта работы с Заказчиком.

В связи с вышеизложенным, жалоба Заявителя в данной части является необоснованной.

2. По мнению Заявителя, на основании анализа сведений, полученных, через программу электронной отчетности СБИС, АО «ДЭП №47» не имеет опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и подпунктом 2 пункта 3.6 Положения о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 4 подпункта 5.8.4 раздела 5 Положения в рамках оценки и сопоставления предложений закупочная комиссия оценивает и сопоставляет предложения и проводит их ранжирование по степени предпочтительности в соответствии с критериями и порядком оценки, установленными в документации.

В соответствии с пунктом 5 подпункта 5.8.4 раздела 5 Положения по

результатам оценки и сопоставления предложений закупочная комиссия принимает решение о выборе победителя.

Согласно подпункту 2.4.2 пункта 2.4 раздела 2 Положения к участникам закупки Заказчик вправе предъявлять дополнительные квалификационные требования, в том числе, такие как: наличие опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг.

В соответствии с пунктом I «Критерии оценки заявок на участие в запросе предложений и их значимость» закупочной документации, оценка заявок на участие в рассматриваемой закупке осуществлялась на основании двух критериев:

1. Ценовой критерий «Начальная (максимальная) цена Договора – значимость 0,80.
2. Неценовой критерий «Наличие опыта выполнения аналогичных по предмету закупки договоров поставки» - значимость 0,20.

Для оценки по неценовому критерию «Наличие опыта выполнения аналогичных по предмету закупки договоров поставки» рассматривалось наличие опыта выполнения аналогичных по предмету закупки договоров поставки за 2019, 2020 годы и исполненных Участником закупки в полном объеме.

Участник запроса предложений должен был представить информацию о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных по предмету закупки договоров в соответствии с Приложением №7 закупочной документации.

Согласно закупочной документации расчет баллов по неценовому критерию производился по общей стоимости аналогичных по предмету закупки договоров поставки в соответствии с формулой:

$$H = L \times 0,2$$

где:

H - количество баллов, полученное участником запроса предложений по данному критерию с учетом значимости;

L – количество баллов по критерию наличие опыта выполнения аналогичных по предмету закупки договоров поставки, которое присваивается Участнику запроса предложений и, в зависимости от предложения Участника, составляет:

0 баллов – отсутствие опыта;

15 баллов – опыт выполнения на общую стоимость от 20% до 50% от начальной (максимальной) цены данной закупки;

35 баллов – опыт выполнения на общую стоимость от 50% до 100% от начальной (максимальной) цены данной закупки;

50 баллов – опыт выполнения на общую стоимость 100% и более от начальной (максимальной) цены данной закупки.

0,2 – показатель значимости данного критерия оценки.

В соответствии с Протоколом рассмотрения, оценки и сопоставления предложений от 29.07.2021 Закупочная комиссия Заказчика оценила поступившие заявки следующим образом:

Наименование участника запроса предложений	Наименование критерия		Итоговый рейтинг заявки	Порядковый номер заявки по результатам оценки
	Критерий 1	Критерий 2		
	Ценовое предложение Участника запроса предложений <i>Значимость 0,80</i>	Наличие опыта выполнения аналогичных по предмету закупки договоров <i>Значимость 0,20</i>		
ООО «Базис»	2	7	9	2
АО «Дорожное эксплуатационное предприятие №47»	4,74	10	15	1

Комиссией установлено, что АО «ДЭП №47» в составе своей заявки в качестве документов, подтверждающих опыт выполнения аналогичных работ за период 2019, 2020 годы были представлены следующие документы:

а) Заявка на участие в запросе предложений, в пункте 2 которой АО «ДЭП №47» указало о наличии опыта выполнения аналогичных по предмету закупки договоров поставки (копий аналогичных по предмету закупки договоров с подписанными без замечаний актами приема-передачи товара) на сумму 16 953 073,20 руб.;

б) Справка о перечне и объемах выполнения аналогичных договоров, в которой указаны следующие договоры:

- на содержание участков автомобильных дорог общего пользования федерального значения и искусственных сооружений на них: - Р-120 Орел-Брянск-Смоленск-граница с Республикой Белоруссия 0+000-км 23+400 Юго-Западный обход г. Смоленска в Смоленской области; - Р-120 Орел-Брянск-Смоленск-граница с Республикой Белоруссия км 330+000-км 359+060 в Смоленской области; сроки выполнения работ – с 20.07.2018 по

25.04.2019; стоимость оказанных услуг (выполненных работ) по договору – 80 090 408,50 руб.;

- на выполнение работ по ликвидации нежелательной растительности (борщевика Сосновского) на автомобильных дорогах регионального или межмуниципального значения в Московской области; сроки выполнения работ – с 18.06.2021 по 31.07.2021; стоимость оказанных услуг (выполненных работ) по договору - 16 953 073,20 руб.

в) Договор субподряда №ЗП-21 от 18.06.2021 на выполнение работ по ликвидации нежелательной растительности (борщевика Сосновского) на автомобильных дорогах регионального или межмуниципального значения в Московской области на сумму -16 953 073,20 руб.;

г) Договор №201к от 27.06.2018 на оказание услуг по содержанию действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения и искусственных дорожных сооружений на них на сумму выполненных работ - 80 090 408,50 руб.

Как указано выше, в соответствии с Протоколом рассмотрения, оценки и сопоставления предложений от 29.07.2021 АО «ДЭП №47» по рассматриваемому критерию получило максимальное количество баллов - 10 баллов.

Комиссия Смоленского УФАС России, изучив копии договоров, непосредственно представленных АО «ДЭП №47» в составе своей заявки, установила, что договор субподряда №ЗП-21 от 18.06.2021 на выполнение работ по ликвидации нежелательной растительности (борщевика Сосновского) на автомобильных дорогах регионального или межмуниципального значения в Московской области на сумму - 16 953 073,20 руб. не мог быть учтен закупочной комиссией Заказчика, поскольку был заключен и исполнен в 2021 году (требовался опыт аналогичных предмету закупки работ за 2019, 2020 годы). При этом из договора №201к от 27.06.2018 на оказание услуг по содержанию действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения и искусственных дорожных сооружений на них на сумму выполненных работ - 80 090 408,50 рублей и приложенных к нему документов (актов выполненных работ и справок о стоимости оказанных услуг за 2019 год) невозможно определить выполнялись ли в период с января 2019 года по 20 апреля 2019 года (дата расторжения договора) работы аналогичные предмету закупки.

Кроме того, Комиссия Смоленского УФАС России ставит под сомнение, что работы по покосу травы, то есть аналогичные предмету закупки, могли выполняться АО «ДЭП №47» в период с 01.01.2019 по 20.04.2019, доказательств обратного в материалы дела не представлено.

Следовательно, представленные АО «ДЭП №47» в составе своей заявки договоры не подтверждают наличие у Общества требуемого Заказчику в соответствии с условиями закупочной документации, опыта работы (то есть аналогичного предмету закупки за период 2019-2020 годы).

Из изложенного следует, что закупочной комиссией Заказчика - СОГБУ «Смоленскавтодор» при оценке заявки участника закупки – АО «ДЭП №47» были нарушены требования пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктов 4, 5 подпункта 5.8.4 раздела 5 Положения о закупке товаров, работ, услуг смоленского областного государственного бюджетного учреждения «Управление областных автомобильных дорог» в редакции от 14.07.2021, утвержденного и.о. начальника Департамента Смоленской области по транспорту и дорожному хозяйству.

Таким образом, жалоба ООО «Базис» в данной части признана обоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 и пункта 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Базис» на действия закупочной комиссии Заказчика – СОГБУ «Смоленскавтодор» при проведении запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по скашиванию травы газонокосилкой моторной полосы отвода, разделительной полосы, барьерного ограждения, знаков, остановок, сигнальных столбиков на участках автомобильной дороги общего пользования федерального значения: - а/д Р-120 Орел-Брянск-Смоленск-граница с Республикой Белоруссия на участке: Северо-Восточный обход г.Смоленск км 0+000 - км 33+500 в Смоленской области; - а/д Р-120 Орел-Брянск-Смоленск-граница с Республикой Белоруссия на участке: Юго-Западный обход г.Смоленск км 0+000-км 23+400 в Смоленской области; - а/д Р-120 Орел- Брянск- Смоленск-граница с республикой Белоруссия км 279+600 – км 310+000; км 346+000 – км 254+630 в Смоленской области (извещение №32110478654) обоснованной (в части).

2. Признать в действиях закупочной комиссии Заказчика - СОГБУ «Смоленскавтодор» нарушение требований пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктов 4, 5 подпункта

5.8.4 раздела 5 Положения о закупке товаров, работ, услуг смоленского областного государственного бюджетного учреждения «Управление областных автомобильных дорог» в редакции от 14.07.2021, утвержденного и.о. начальника Департамента Смоленской области по транспорту и дорожному хозяйству.

3. Выдать закупочной комиссии, заказчику – СОГБУ «Смоленскавтодор», обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.