

Решение о признании жалобы
обоснованной №052/01/18.1-1015/2023

ООО «ДСК»

603117, г. Нижний Новгород,

ул. Героя Советского Союза Бахтина,
10-1

<...>

МАУ ДО ЦВР «Алиса»

606440, Нижегородская область,

г. Бор, ул. Луначарского, д. 106

<...>

ООО «РТС-тендер»

<...>

РЕШЕНИЕ

№052/01/18.1-1015/2023

12 мая 2023 года

город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в составе:

- <...>

-

<...>,

- <...>.

-

<...>.

- <...>

- <...>,

при участии посредством видеоконференцсвязи:

- Я<...>:-

представителя МАУ ДО ЦВР «Алиса» по доверенности (№1 от 12.05.2023),

директора МАУ ДО ЦВР «Алиса»,

- В<...>:-

без участия представителя заявителя, извещенного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения жалобы (письмо б/н от 11.05.2023 о рассмотрении жалобы в отсутствие), рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Дорожно-строительная компания» (далее — ООО «ДСК», заявитель) на действия муниципального автономного учреждения дополнительного образования Центр внешкольной работы «Алиса» (далее — МАУ ДО ЦВР «Алиса», заказчик) при проведении конкурса, номер извещения 32312305884,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее также - Нижегородское УФАС России, Управление) поступила жалоба ООО «ДСК» на действия МАУ ДО ЦВР «Алиса» при организации конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на капитальный ремонт фасада здания МАУ ДО ЦВР «Алиса» по адресу: Нижегородская область, г.Бор, ул. Луначарского, д.106, номер закупки 32312305884.

В своей жалобе заявитель сообщает о недобросовестных действиях заказчика при организации конкурса.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «ДСК» в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и назначило её рассмотрение на 12.05.2023 (уведомление о поступлении жалобы от 02.05.2023 №ОШ/8877/23).

Дело по существу рассмотрено посредством видеоконференцсвязи 12.05.2023. В материалах дела имеются документы, подтверждающие факт надлежащего уведомления сторон о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей заказчика, исследовав имеющиеся в деле материалы, Комиссия приходит к следующему.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Законом, предоставляющим

заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 06 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган.

Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

- лица, подавшие заявки на участие в торгах;
- иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «ДСК» обладает правом на обжалование действий заказчика.

Из жалобы заявителя следует, что МАУ ДО ЦВР «Алиса» неправомерно установлены требования в Документации и формулировки критериев оценки, что противоречит требованиям Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Комиссия по делу №052/01/18.1-1015/2023, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите

конкуренции, установила следующее.

19.04.2023 Заказчиком на сайте электронной торговой площадки <https://zakupki.gov.ru/> размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на капитальный ремонт фасада здания МАУ ДО ЦВР «Алиса» по адресу: Нижегородская область, г. Бор, ул.Луначарского, д.106, номер закупки 32312305884 и закупочная документация.

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 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Частью 2 статьей 3 Закона о закупках предусмотрено, что порядок осуществления закупок устанавливается положением о закупке.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

При организации и проведении конкурса МАУ ДО ЦВР «Алиса» руководствуется Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд МАУ ДО ЦВР «Алиса», версия 9 от 13.04.2023 (далее - Положение) и иными нормативными правовыми актами, регулирующими закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Согласно первому доводу жалобы Заявителя, Заказчик в Документации не указал минимальное и максимальное количество баллов, которое может быть присвоено по каждому показателю.

Комиссия Нижегородского УФАС России проанализировав Документацию и Положение, установила следующее.

В силу части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

1) 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;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик;

4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

5) сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;

6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;

7) обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей;

8) порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки);

9) требования к участникам такой закупки;

10) требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и

перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии;

11) формы, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений документации о закупке;

12) дата рассмотрения предложений участников такой закупки и подведения итогов такой закупки;

13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

15) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона;

15.1) размер обеспечения заявки на участие в закупке, порядок и срок его предоставления в случае установления требования обеспечения заявки на участие в закупке;

15.2) размер обеспечения исполнения договора, порядок и срок его предоставления, а также основное обязательство, исполнение которого обеспечивается (в случае установления требования обеспечения исполнения договора), и срок его исполнения;

16) иные сведения, определенные положением о закупке.

Пунктом 12.2 Положения установлено, что критериями оценки заявок на участие в конкурсе могут быть:

- цена;

- качественные и (или) функциональные характеристики (потребительские свойства) товара, качество работ, услуг;

- расходы на эксплуатацию товара;

- расходы на техническое обслуживание товара;

- сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;

- срок, на который предоставляются гарантии качества товара, работ, услуг;

- деловая репутация участника закупок;

- наличие у участника закупок производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и иных ресурсов, необходимых для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг;

- квалификация участника закупки;

- квалификация работников участника закупки.

В соответствии с пунктом 12.6 Положения для оценки и сопоставления заявок по критериям, указанным в подпункте 12.2.2, 12.2.7, 12.2.8, 12.2.9, 12.2.10 названного Положения, в конкурсной документации устанавливаются:

- показатели (подкритерии), по которым будет оцениваться каждый критерий;

- минимальное и максимальное количество баллов, которое может быть присвоено по каждому показателю;

- правила присвоения баллов по каждому показателю. Такие правила должны исключать возможность субъективного присвоения баллов;

- значимость каждого из показателей.

Заказчик при формировании Документации в Приложении №2 к Информационной карте (версия №4 от 26.04.2023) указал, что рейтинг заявки по каждому критерию представляет собой оценку в баллах, получаемую по результатам оценки по критериям:

1. Цена договора или цена за единицу продукции (значимость критерия: 30% (коэффициент значимости критерия – 0,3).

2. Квалификация участника закупки (значимость критерия: 70% (коэффициент значимости критерия – 0,7):

а) наличие «Деловой репутации» (значимость показателя: 20% (коэффициент значимости показателя – 0,2);

б) наличие опыта по успешной поставке продукции сопоставимого характера и объема (значимость показателя: 40% (коэффициент значимости показателя – 0,4);

в) наличие трудовых ресурсов, необходимых для исполнения обязательств по договору (значимость показателя: 40% (коэффициент значимости показателя – 0,4).

В Документации отсутствуют указания на минимальные и максимальные значения баллов по каждому критерию оценки.

На основании вышеизложенного, довод жалобы Заявителя, относительно отсутствия минимальных и максимальных значений баллов, признается обоснованным.

Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о нарушении Заказчиком требований пункта 12.6 Положения и части 2 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия Нижегородского УФАС России отмечает, что до рассмотрения жалобы по существу, Заказчиком размещена Документация с изменениями (версия №5 от 04.05.2023) на основании пунктов 11.6 и 11.7 Положения, в которой Заказчик указал минимальное и максимальное количество баллов по каждому критерию (шкала оценки).

Согласно второму, третьему и четвертому доводу жалобы Заявителя, у Заказчика

в критерии «Квалификация участника закупки» содержатся необъективные требования, которые уменьшают ограничивают количество участников закупки и сужают количество документов, возможных к предоставлению и способных повлиять на итоговый рейтинг участника. Кроме того необоснованно стоит ограничение по сумме и периоду опыта предоставляемых договоров к оценке.

Комиссия Нижегородского УФАС России проанализировав Документацию, установила следующее.

В силу части 16 статьи 3.2 Закона о контрактной системе под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

В соответствии с Документацией Заказчика критерий «Квалификация участника закупки» Приложении №2 к Информационной карте (версия №4 от 26.04.2023) делится на подкритерии:

а) наличие «Деловой репутации» (значимость показателя: 20% (коэффициент значимости показателя – 0,2);

Сведения подтверждаются:

– копиями положительных отзывов/благодарственных писем по исполненным договорам (контрактам), которые будут приложены по подкритерию «б» Квалификации участника закупки.

б) наличие опыта по успешной поставке продукции сопоставимого характера и объема (значимость показателя: 40% (коэффициент значимости показателя – 0,4);

Цена каждого заявленного договора (контракта) должна составлять не менее 5 000 000 (пяти миллионов) рублей.

К учету принимается опыт поставки продукции сопоставимого характера и объема за период с 01.01.2020 до даты окончания подачи заявок на участие в закупке (в любой год из заявленного периода).

Отсутствие документов, подтверждающих квалификацию участника не является основанием для отклонения заявки участника.

Сведения подтверждаются:

- справкой о наличии опыта (форма 4), установленной Приложением №1 к настоящей документации;

- копии договоров (контрактов) со всеми необходимыми приложениями и копиями актов выполненных работ, свидетельствующих о выполнении договоров (контрактов).

в) наличие трудовых ресурсов, необходимых для исполнения обязательств по договору (значимость показателя: 40% (коэффициент значимости показателя– 0,4).

Содержание подкритерия: в рамках подкритерия оценивается наличие кадровых ресурсов, необходимых для исполнения обязательств по договору.

Под кадровыми ресурсами понимаются инженерно-технические специалисты, отвечающие совокупности следующих требований:

- наличие высшего образования по одному из направлений подготовки или специальностей в области строительства (перечень направлений подготовки, специальностей в области строительства утвержден приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 06.04.2017 №688/пр.);

- наличие опыта работы инженерно-техническим специалистом не менее 3 лет.

Непредставление сведений по показателям не является основанием для признания заявки на участие в конкурсе не соответствующей требованиям конкурсной документации.

Сведения подтверждаются:

- справкой о наличии кадровых ресурсов (форма 5), установленной приложением № 1 к настоящей документации;

- трудовой книжкой или сведения о трудовой деятельности, предусмотренные статьей 66.1 Трудового кодекса Российской Федерации;

- копией дипломов о высшем профессиональном образовании;

- удостоверением о повышении квалификации или о профессиональной переподготовке в области проведения соответствующих работ.

Комиссия Нижегородского УФАС России установила, что при закупках, осуществляемых субъектами, указанными в нормах Закона о закупках, стороны таких отношений выступают как юридически равноправные, никакая сторона не наделена властными полномочиями по отношению к другой стороне, что также свидетельствует о гражданско-правовом характере отношений.

Законом о закупках Заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление

преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Направленные на обеспечение потребностей отдельных видов юридических лиц в товарах, работах и услугах отношения, регулируемые Законом о закупках, имеют целью повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг.

Целесообразность введения повышенных требований к участникам, включая требования к опыту и квалификации, не может выступать в качестве самостоятельного предмета оценки в отрыве от названных выше обстоятельств.

Между тем, все приведенные суждения свидетельствуют только о несогласии Заявителя с целесообразностью установления заказчиком определенных критериев и порядка оценки заявок участников закупки, но не о нарушении заказчиком требований Закона о закупках. Предлагаемые Заявителем изменения положений закупочной документации нормативно не обоснованы и, по существу, являются следствием собственного усмотрения Заявителя.

Вместе с тем субъективное, не основанное на конкретных нормах права представление Заявителя о возможных, по его мнению, иных критериях и порядке оценки и сопоставления заявок на участие в закупке само по себе не указывает на нарушение заказчиком Закона о закупках.

Кроме того, непредставление документов по данному критерию не повлияет на отклонения участников закупки.

На основании вышеизложенного, доводы заявителя относительно необъективности требований Заказчика признаются необоснованными.

Комиссия Нижегородского УФАС России отмечает, что до рассмотрения жалобы по существу, Заказчиком размещена Документация с изменениями (версия №5 от 04.05.2023) на основании пунктов 11.6 и 11.7 Положения. В которой Заказчик из критерия оценки «Квалификация участника закупки» вынес в документацию три подкритерия, которые стали критериями оценки (изменились коэффициенты).

Новые критерии оценки:

1. Цена договора или цена за единицу продукции (значимость критерия: 30% (коэффициент значимости критерия – 0,3).

2. Деловая репутация участника закупки (значимость критерия: 10% (коэффициент значимости критерия – 0,1).

3. Квалификация участника закупки (значимость критерия: 30% (коэффициент значимости критерия – 0,3).

4. Наличие у участника закупки производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и иных ресурсов, необходимых для поставки товаров, выполнения работ, оказанных услуг (значимость критерия: 30% (коэффициент значимости критерия – 0,3).

Согласно пятому доводу жалобы Заявителя, Заказчик использует код ОКПД2, по

которому можно прикладывать опыт по разным видам работ, не имеющих отношение к предмету конкурса, чем предоставил преимущество победителю конкурса.

Объект закупки - капитальный ремонт фасада здания МАУ ДО ЦВР «Алиса» по адресу: Нижегородская область, г. Бор, ул. Луначарского, д.106.

Код ОКПД2 — 43.99.90.190 (Работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки).

Комиссия Нижегородского УФАС России проанализировав Документацию, пришла к выводу, что код ОКПД2 соответствует объекту закупки. В Документации не указана взаимосвязь ОКПД2 и критерий оценок, что никак не ограничивает участников закупки в предоставлении опыта.

На основании вышеизложенного, довод Заявителя относительно предоставления преимущества победителю конкурса признается необоснованным.

Комиссия антимонопольного органа считает, что отсутствует необходимость в выдаче предписания, так как Заказчиком 04.05.2023 в Документацию внесены изменения, устраняющие выявленные нарушения.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 (частями 17, 20), статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Нижегородского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ДСК» на действия МАУ ДО ЦВР «Алиса» при организации конкурса на право заключения договора на капитальный ремонт фасада здания МАУ ДО ЦВР «Алиса» по адресу: Нижегородская область, г. Бор, ул.Луначарского, д.106, номер закупки 32312305884, обоснованной.

2. Признать МАУ ДО ЦВР «Алиса» нарушившим часть 2 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

<...>