

ФГБОУ ВО «ОргМУ»

460000, г. Оренбург, ул. Советская,
д. 6

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

oks@orgma.ru

УПРАВЛЕНИЕ

ООО «Востокэнергопром»

**Федеральной антимонопольной службы
по Оренбургской области**

462429, г. Орск, ул. Короленко 79

места нахождения: г.Оренбург, ул. Краснознаменная,
22

ver.pto@mail.ru

почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

e-mail: to56@fas.gov.ru

_____ № _____
На № _____ от _____

Решение принято 03 марта 2022 г.

В полном объеме изготовлено 09 марта 2022 г.
Оренбург

г.

Решение по делу № 056/07/3-159/2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по

Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 16 от 15.02.2019 г.), в составе:

Председателя Комиссии – (.....) членов Комиссии:

(.....);

(.....);

(.....);

в присутствии представителя ФГБОУ ВО «ОрГМУ» (.....) (на основании доверенности) дистанционно, посредством видеоконференцсвязи;

в отсутствие представителей ООО «Востокэнергопром», извещены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения, в том числе, о возможности дистанционного участия.

рассмотрев жалобу (вх. № 1678 от 21.02.2022) ООО «Востокэнергопром» на действия заказчика ФГБОУ ВО «ОрГМУ» при проведении конкурса в электронной форме на капитальный ремонт 3-го этажа учебного корпуса № 5 ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава России по адресу: г. Оренбург, Шарлыкское шоссе, 5 (Извещение: № 32211078103),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба (вх. № 1678 от 21.02.2022) ООО «Востокэнергопром» на действия заказчика ФГБОУ ВО «ОрГМУ» при проведении конкурса в электронной форме на капитальный ремонт 3-го этажа учебного корпуса № 5 ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава России по адресу: г. Оренбург, Шарлыкское шоссе, 5 (Извещение: № 32211078103).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите

конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч.11 ст.18.1 Закон о защите конкуренции были направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению заявителю от 25.02.2022 исх. № 1445, заказчику закупки от 25.02.2022 исх. № 1446.

Рассмотрение жалобы было назначено на 02.03.2022 в 15 ч. 00 мин, при рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 03.03.2022 г. 16 ч. 30 мин.

Исходя из доводов жалобы следует, что установленная Заказчиком форма требований конкретных показателей товаров (в формате, затрудняющем целостность восприятия содержащейся информации) для заполнения первой части заявки не только не способствует правильному заполнению заявок, но и делает невозможным для участников закупки подачу заявки в соответствии с требованиями документации. Заказчик описывает правила представления сведений о товаре, которые содержат достаточно двусмысленные условия, что делает невозможным заполнение заявки, в соответствии с требованиями, установленными Заказчиком. По своему содержанию положения инструкции не определяют порядок заполнения заявки, а дают разъяснения относительно тех или иных значений, установленных Заказчиком.

По мнению заявителя, характеристики, установленные в пунктах 60 и 61 приложения к техническому заданию, становятся известными только по результатам испытаний конкретной партии товара, требовать их значения в виде конкретных значений неправомерно. В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Кроме того, заявитель указывает, что требование о предоставлении исполненных контрактов по которым отсутствуют факты взыскания неустойки (штрафа, пени), является ограничивающим, поскольку не позволяет выявить лучшее условие исполнения контракта и объективно сопоставить предложения участников конкурса. По контрактам и договорам может вестись судебная претензионная

работа (например Подрядчик у Заказчика может отсудит неправомерно удержанную неустойку (пени, штрафы) и т.д.). Предоставление исполненных контрактов (договоров) без нарушений условий контракта (договора), представленного участником к оценке, не является надлежащим подтверждением отсутствия у участника закупки опыта, соответствующего объекту закупки и ограничивает возможность таким участникам закупки получить максимальное количество баллов.

В Комиссию от ФГБОУ ВО «ОрГМУ» поступили пояснения и документы, запрашиваемые Оренбургским УФАС России, в которых они не согласились с доводами жалобы. Позиция заказчика сформирована в возражениях от 02.03.2022 года вх. № 2018.

Исследовав материалы дела, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

УФАС России по Оренбургской области в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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.

28.01.2022 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> заказчиком было размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме на капитальный ремонт 3-го этажа учебного корпуса № 5 ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава России по адресу: г. Оренбург, Шарлыкское шоссе, 5 (Извещение: № 32211078103).

Дата начала срока подачи заявок 27.01.2022 г.

Дата окончания срока подачи заявок 21.02.2022 г. в 10:00 (мск +2).

Дата подведения итогов 28.02.2022 г.

ООО «Востокэнергопром» не являлось участником данных торгов, но жалоба подана до окончания срока подачи заявок (поступило 20.02.2022 г., зарегистрирована 21.02.2022 г.).

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного бюджетного образовательного учреждения «Оренбургская государственная медицинская академия» Министерства здравоохранения Российской Федерации (далее - Положение), утверждено 28.02.2018 г. и размещено в ЕИС. Также размещены изменения, утвержденные 01.06.2021 г. и 09.07.2021 г.

Документация о проведении конкурса в электронной форме на капитальный ремонт 3-го этажа учебного корпуса № 5 ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава России по адресу: г. Оренбург, Шарлыкское шоссе, 5 (далее – Документация) размещена в ЕИС в действующей редакции 08.02.2022 г.

Документация состоит, в том числе, из приложений: Приложение № 1 «Техническое задание»; Приложение № 2 «Проектно-сметная документация»; Приложение № 3 «Проект договора»; Приложение № 4 «Формы 1 – 5»; Приложение №5 «Критерии оценки».

Рассматривая доводы жалобы о том, что заказчик описывает правила представления сведений о товаре, которые содержат достаточно двусмысленные условия, Комиссия пришла к следующему.

Согласно ч. 1 ст. 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.

В контексте данной нормы Закона о закупках принцип равноправия означает, что настоящим Федеральным законом и другими законодательными актами всем участникам закупки обеспечиваются равные, одинаковые права и юридические возможности на всех стадиях данного процесса. Избирательный подход к тем или иным участникам закупки недопустим.

Заказчик самостоятельно определяет необходимость приобретения конкретного товара, а также качественные характеристики такого товара, позволяющие максимально удовлетворить имеющиеся у него потребности и достигнуть стоящие перед ним задачи.

В соответствии с пп. 1-3 ч. 10 ст. 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.

Комиссия, изучив Документацию, установила, что требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристики установлены и применяются в равной степени ко всем участникам закупки. Вся информация, размещенная в составе Документации размещена в читаемом формате, обеспечивающем возможность поиска и копирования фрагментов текста. Документация, также, содержит инструкцию по предоставлению сведений в первой части заявки. Сам по себе факт предъявления требований к участникам закупки, не может быть признан нарушением.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Кроме того, согласно ч. 2 ст. 3.2 Закона о закупках, любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

С запросами за разъяснениями положений Документации в адрес заказчика при проведении данной закупки не обращались.

Заявитель при рассмотрении жалобы Комиссией, не участвовал, уточняющие вопросы не могли быть заданы.

Доказательств, свидетельствующих о том, что содержащиеся в Документации требования являются непреодолимыми для заявителя в части формирования предложения, представлено не было.

Довод жалобы необоснованный.

В своей жалобе заявитель также сообщает об избыточности требований к товару, установленных в пунктах 60 и 61 приложения к техническому заданию. Комиссия, рассмотрев данный довод пришла к следующему.

Согласно пункту 60 Приложения к техническому заданию Документации, требуются «Плиты минераловатные» к которым установлены показатели товара: «Вид плит», «Марка по плотности», «Длина», «Ширина», «Толщина», «Группа горючести», «Разность длин диагоналей», «Сжимаемость», «Прочность на отрыв слоев».

В соответствии с пунктом 61 Приложения к техническому заданию Документации, требуются «Плиты из минеральной ваты повышенной жесткости гофрированной структуры на синтетическом связующем», к которым установлены показатели товара: «Марка», «Длина», «Ширина», «Прочность на сжатие при 10%-ной деформации», «Массовая доля органических веществ», «Водопоглощение».

Заказчиком в материалы дела представлены паспорт качества № 2591 и паспорт качества № 5711 плит минераловатных от ООО «Завод Техно» и от ООО «Технониколь Дальни восток» соответственно. В указанных паспортах содержатся такие наименования показателей, как: содержание органических веществ по массе, плотность, влажность по массе, водопоглощение по объему, прочность на сжатие, сжимаемость, разность длин диагоналей, прочность на отрыв слоев, длина, ширина, толщина, группа горючести и др.

Комиссией установлено, что действующий ГОСТ № 22950-95, содержит следующие наименования показателей «Плиты из минеральной ваты повышенной жесткости гофрированной структуры на синтетическом связующем»: длина, ширина, прочность на сжатие при 10%-ной линейной деформации, содержание органических веществ % по массе, водопоглощение, прочность на отрыв слоев и т.д.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что

указанные наименования показателя товара являются общедоступными и могут быть известны без проведения испытаний. Указание конкретного товарного знака при описании предмета закупки заказчиком, Комиссией не установлено. Довод жалобы необоснованный.

Рассматривая довод жалобы о том, что требование о предоставлении исполненных контрактов по которым отсутствуют факты взыскания неустойки является ограничивающим, Комиссия пришла к следующему.

В соответствии с Приложением № 5 Документации «Критерии и порядок оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме», для оценки лучших условий исполнения договора устанавливаются следующие содержание и значимость критериев, порядок оценки заявок на участие в конкурсе:

Наименование критерия	Значимость критерия, %
I. Стоимостные критерии оценки	
Цена договора	40%
II. Нестоимостные критерии оценки	
Квалификация участника закупки	60%

Не стоимостные критерии оценки заявок:

1. Квалификация участника закупки

Значимость критерия: 60%

Коэффициент значимости критерия: 0,60

Для оценки заявок по не стоимостному критерию оценки «квалификация участника закупки» устанавливаются следующие показатели:

- 1) Наибольшая цена одного из исполненных контрактов (договоров);
- 2) Общая стоимость исполненных контрактов (договоров).

Рейтинг по критерию определяется по следующей формуле:

$P_{\text{Бквал}_i} = (P_{\text{Бнаиб}_i} + P_{\text{Бобщ}_i}) \times K_3$, где:

$P_{\text{Бквал}_i}$ –рейтинг i-й Заявки по критерию «Квалификация участника

закупки»;

ПБнаиб_i – рейтинг, присуждаемый заявке *i*-го участника, по показателю «Наибольшая цена одного из исполненных контрактов (договоров)»;

ПБобщ_i – рейтинг, присуждаемый заявке *i*-го участника, по показателю «Общая стоимость исполненных контрактов (договоров)».

КЗ - Коэффициент значимости критерия.

При этом представленные контракты (договоры) должны быть сопоставимого характера и объема и успешно исполненным.

Под успешным исполнением контракта (договора) понимается исполнение участником закупки контракта (договора) в полном объеме в соответствии с условиями, установленными в контракте (договоре), по которым отсутствуют факты взыскания неустойки (штрафа, пени), судебных разбирательств, по которым участник выступает ответчиком.

Согласно п.2 ч.2 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, следующими принципом:

-равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с ч. 16 ст. 3.2 Закона о закупках, 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.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, о том, что, «контракты (договоры) на выполнение работ по строительству и (или) реконструкции и (или) капитальному ремонту объекта капитального строительства (за исключением линейных объектов) по которым имеются факты

взыскания неустойки (штрафа, пени), судебных разбирательств, по которым участник выступает ответчиком», могут свидетельствовать о наличии опыта участника по успешному выполнению работ, сопоставимого характера и объема.

Наличие либо отсутствие указанных договоров, не позволяет определить то, что участник предлагает лучшие условия исполнения договора, а лишь свидетельствует о положительном либо отрицательном опыте работы в соответствующей сфере.

Учитывая, что величина не стоимостного критерия по данным торгам составляет 60%, не учет указанных договоров, практически не оставляет шансов на победу в торгах и на возможность заключения договора с заказчиком, что может привести к необоснованному ограничению прав участников. Довод жалобы обоснованный.

В соответствии с п. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что для участия в данных торгах была подана одна заявка, которая допущена к участию.

В обжалуемом положении Документации, требования к контрактам договорам установлены на стадии оценки заявок. Отсутствие в составе заявки участников контрактов (договоров) по которым не имеются фактов взыскания неустойки (штрафа, пени), судебных разбирательств по которым участник выступает ответчиком, не является основанием для ее отклонения.

Учитывая изложенное, в целях соблюдения баланса интересов сторон, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (вх. № 1678 от 21.02.2022) ООО «Востокэнергопром» на действия заказчика ФГБОУ ВО «ОрГМУ» при проведении конкурса в электронной форме на капитальный ремонт 3-го этажа учебного корпуса № 5 ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава России по адресу: г. Оренбург, Шарлыкское шоссе, 5 (Извещение: № 32211078103), частично обоснованной, без выдачи предписания.

2. Снять ограничения, наложенные на закупку (Извещение: № 32211078103) уведомлением Оренбургского УФАС России от 25.02.2022 исх. № 1446.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Председатель Комиссии

(.....)

Члены Комиссии

(.....)

(.....)

(.....)