

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-866/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.05.2019 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ООО «Евротех-Инжиниринг»: <...>

от АО «Концерн Росэнергоатом»: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Евротех-Инжиниринг» (далее также — Заявитель) на действия АО «Концерн Росэнергоатом» (далее также — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку установок контроля радиоактивного загрязнения (реестровый № 31907587241) (далее — Конкурс),

в соответствии со статьей 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 Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в нарушении порядка оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС — 22.02.2019.

Извещение о проведении Конкурса с начальной (максимальной) ценой договора в размере 29 947 184,26 руб. размещено на Официальном сайте 28.02.2019.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 09.04.2019 № УЗ-25/595 участникам присвоены следующие баллы:

1. ЗАО «НПЦ «Аспект» - 99,96;
2. ООО «Евротех-инжиниринг» - 95,00;
3. ООО НПП «Радико» - 91,94.

В результате рассмотрения жалобы Заявителя, поданной в Арбитражный комитет АО «Концерн «Росэнергоатом», Заказчиком был произведен перерасчет баллов по подкритерию «Опыт участника закупки» (оценка по критерию — 50, оценка с учетом значимости — 2,50), и итоговая сумма баллов ООО «Евротех-инжиниринг» составила 97,5, что отражено в протоколе рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 16.04.2019 № УЗ-25/651.

Заявитель оспаривает начисление баллов по подкритерию «Опыт участника закупки», считая, что Заказчик нарушил порядок оценки заявок, установленный в Конкурсной документации.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в

документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Во исполнение указанных нормоположений Заказчиком в пункте 4.2.2 Тома 1 части 1 Конкурсной документации установлен следующий порядок оценки по подкритерию «Опыт участника закупки» (критерий «Квалификация участника»):

При оценке по данному подкритерию учитывается соответствующий опыт участника, подтвержденный копиями документов, оформленных в соответствии с правилами бухгалтерского учета.

Оценивается опыт только участника закупки (опыт привлекаемых участником закупки для исполнения договора иных юридических или физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, не учитывается), по следующей формуле:

Опыт				Баллы
у участника закупки отсутствуют в рамках заключенных договоров завершённые в 2016-2019 поставки приборов и/или аппаратуры для измерения и/или обнаружения ионизирующих излучений 1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности по ОПБ-88/97 (НП-001-97) и/или НП-001-15				0
БО _{yi}	=	О _{y i}	* 100	
		О _{y max}		
О _{y max}				100

где:

О_{yi} – суммарная стоимость завершённых в 2016-2019 г.г. поставок приборов и/или аппаратуры для измерения и/или обнаружения ионизирующих излучений 1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности по ОПБ-88/97 (НП-001-97) и/или НП-001-15 i-го участника, руб. без НДС.

О_{y max} – максимальный опыт (стоимость завершённых в 2016-2019 г.г. поставок приборов и/или аппаратуры для измерения и/или обнаружения ионизирующих излучений 1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности по ОПБ-88/97 (НП-001-97) и/или НП-001-15) из представленного опыта всех допущенных участников, но не более чем предельного значения, руб. без НДС.

Предельное значение опыта участника: 49 900 000,00 рублей без НДС.

В случае если О_{yi} более чем предельное значение, то О_{yi} принимается равным такому предельному значению.

При оценке участника закупки по данному подкритерию общее количество начисленных в соответствии с вышеуказанным порядком баллов за наличие опыта

(Б_{О_{yi}}) уменьшается в соответствии с таблицей, приведенной ниже, в зависимости от общей суммы санкций по всем судебным решениям, в том числе мировым соглашениям, опубликованным в течение двух лет, предшествующих дате размещения извещения о проведении закупки на официальном сайте, вынесенным не в пользу участника закупки, выступавшего в качестве ответчика, которыми установлены обстоятельства неисполнения или ненадлежащего исполнения участником закупки обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), возникших из договоров на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией товаров, выполнением работ, оказанием услуг, заключенных с Госкорпорацией «Росатом» или ее организациями (предприятиями атомной отрасли). Суммы санкций по судебным решениям, внесенным в систему «Рейтинг деловой репутации» (<http://rdr.rosatom.ru/>), при данном расчете итоговой оценки (балла) Б_{О_i} не учитываются.

Под суммой санкций понимается совокупность взысканных, либо подлежащих взысканию, с участника закупки денежных средств по судебным решениям, в том числе мировым соглашениям (задолженность, неустойки, пени, штрафы, проценты за пользование чужими денежными средствами, расходы по уплате госпошлин). При расчете суммы санкций по судебным решениям учитываются опубликованные решения вышестоящих инстанций.

Наличие санкций	Баллы (Б _{С_i})
Санкции не применялись	$B_{Ci} = B_{Oyi}$ Количество баллов, присвоенное по опыту участника закупки, засчитывается в 100% размере
Размер санкции, примененных к участнику закупки, составляет менее 10% от НМЦ данной закупки	$B_{Ci} = B_{Oyi} / 2$ Количество баллов, присвоенное по опыту участника закупки уменьшается на 50 %
Размер санкций, примененных к участнику закупки, составляет 10 % от НМЦ или более	$B_{Ci} = 0$ Участнику по данному подкритерию присваивается 0 баллов

Итоговая оценка (балл) подкритерия «опыт» принимается равной соответствующему значению (Б_{С_i}), полученному с учетом наличия указанных санкций (Б_{О_i} = Б_{С_i}).

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в картотеке арбитражных дел (адрес в сети «Интернет» - www.kad.arbitr.ru) размещено решение Арбитражного суда Московской области от 30.11.2018 по делу № А41-61022/2018. Как следует из данного решения с Заявителя, выступающего в качестве ответчика по делу, взыскана неустойка в размере 858 998,00 руб. в связи с ненадлежащим исполнением договорных обязательств, в том числе вследствие нарушения сроков поставки товара ПАО «ЗиО-Подольск». Постановлением

Десятого арбитражного апелляционного суда от 15.03.2019 указанное решение оставлено в силе.

В соответствии с разделом «Термины и определения» Положения о закупках организации атомной отрасли — это организации, в отношении которых Госкорпорация «Росатом» осуществляет полномочия управления в соответствии с действующим законодательством и распорядительными документами Госкорпорации «Росатом», и/или присоединившиеся к Положению о закупках в установленном порядке.

Как следует из размещенного на официальном сайте перечня организаций, присоединившихся к Положению о закупках, ПАО «ЗиО-Подольск» включено в данный перечень, что является подтверждением относимости ПАО «ЗиО-Подольск» к организациям атомной отрасли. Следовательно, Заказчик учел наличие ненадлежащего исполнения договора со стороны Заявителя и в соответствии с вышеуказанным порядком оценки снизил количество баллов по опыту участника на 50 %.

По мнению Заявителя, Заказчик неправоммерно учел при оценке названный гражданско-правовой спор, так как на дату публикации извещения о проведении Конкурса, то есть 28.02.2019, в картотеке арбитражных дела отсутствовали опубликованные акты вышестоящих инстанций.

Комиссия оценивает доводы Заявителя как неосновательные в связи с тем, что из порядка оценки заявок, установленного в Конкурсной документации, прямо следует, что учету подлежат все судебные решения, опубликованные в течение двух лет, предшествующих дате размещения извещения о проведении закупки. Положения об учете актов вышестоящих инстанций содержатся в документации с целью наиболее объективной оценки опыта участников (например, если решением вышестоящей инстанции отменены судебные акты не в пользу участника).

Также Заявитель оспаривает установление порядка оценки ввиду того, что такой порядок не может быть применен в равной степени ко всем участникам закупки, поскольку участник закупки, имеющий судебные разбирательства с иным хозяйствующим субъектом (например, ОАО «РЖД», ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком» и др.), будет оценен без применения соответствующей санкции в вышеуказанной таблице.

Кроме того, по мнению Заявителя, не представляется возможным прийти к выводу об объективности вышеуказанного порядка оценки заявок, поскольку участникам закупки, обладающим одинаковым в денежном выражении опытом выполнения работ, при этом обладающим вышеупомянутыми санкциями в размере 1% и 9% соответственно, будет присвоено одинаковое количество баллов по критерию «Опыт участника конкурса», что не позволяет Заказчику выявить лучшее предложение среди участников закупки.

Комиссия считает необходимым отметить, что вышеуказанные доводы Заявителя направлены на оспаривание положений Конкурсной документации, что по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции не допускается после окончания срока подачи заявок.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации,

не допускаются 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).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Фактически доводы Заявителя об оспаривании порядка оценки и сопоставления заявок направлены на внесение изменений в Конкурсную документацию, на основании положений которой Общество не сумело стать победителем Конкурса, то есть продиктовано не реальным стремлением к защите прав и законных интересов, а, по сути, несогласием с результатами процедуры.

Заявитель, подавая заявку на участие в закупочной процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с положениями Конкурсной документации, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Конкурса положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Резюмируя изложенное, Комиссия, с учетом конкретных фактических обстоятельств, проверив обоснованность доводов жалобы, заслушав возражения Заказчика, приходит к выводу о правомерности действий Заказчика и признает жалобу необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Евротех-Инжиниринг» (ОГРН: 1135030000577, ИНН: 5030079550) на действия АО «Концерн Росэнергоатом» (ОГРН: 5087746119951, ИНН: 7721632827) при проведении Конкурса необоснованной.
2. Снять ограничение на размещение Конкурса, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.05.2019 № ПО/21997/19.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).