

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22220/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
21.12.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе: рассмотрев жалобы ООО «Анвира» (далее также — Заявитель) на действия ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (далее также — Заказчик) при проведении конкурса (Положение от 29.06.18) на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию зданий для нужд ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (Сеченовский Университет) в 2021 году (реестровый № 32009736360), а также при проведении конкурса на выполнение работ по техническому обслуживанию вентиляции и кондиционирования воздуха в зданиях ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (Сеченовский Университет) в 2021 году (реестровый № 32009736759),

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 поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении закупочных процедур.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащем формировании Закупочных документов.

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.

Заявитель не согласился с Закупочными документациями по процедурам 32009736360, 32009736759, при этом Комиссия отмечает, что Закупочные документации являются идентичными в части первого довода, в связи с чем, могут быть рассмотрены на примере закупочной процедуры № 32009736759.

Заявитель в жалобе указывает, что Заказчиком в Закупочной документации установлено неправомерное требование о том, что при заключении договора в случае, если участник, с которым заключается договор, не является плательщиком НДС, а в документации о закупке в структуре цены выделен НДС, договор заключается по цене, предложенной участником, за вычетом НДС выделенного из цены предложенной участником (в том числе окончательного ценового предложения).

Данное требование установлено в пункте 8 Информационной карты.

Комиссия выслушав доводы сторон, изучив представленные документы и сведения отмечает следующее.

Законом о закупках определены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принципы: информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

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

При определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС, либо в достаточной степени определено отразить структуру цены (смету), на которую ссылается, но не размещает в Документации.

Согласно ч. 6 ст. 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

При этом Заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

В свою очередь, Закон о закупках не содержит норм указывающих на возможность при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложений участником без учета НДС.

Предпринимательская деятельность в силу положений статьи 2 ГК РФ, является самостоятельной, осуществляемой на свой риск, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Участники закупки, принимая решение об участии в закупке, самостоятельно формируют предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей, с учетом интереса одержать победу. Предлагая определенную цену, участник несет риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего предложения другого участника закупки, что в конечном итоге определяет конкуренцию при проведении закупки.

Комиссия, проанализировав положения Закона о закупках, Налогового кодекса Российской Федерации, указывает на отсутствие положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками НДС, преимуществ при участии в закупках. Применение при оценке заявок вычета НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками указанного налога, может привести к созданию данным участникам преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими

упрощенную систему налогообложения, то есть к созданию неравных условий и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия признает довод Заявителя обоснованным.

Заявитель в жалобе также указывает, что в Закупочной документации по закупочной процедуре № 32009736759 установлено требование о предоставлении участниками закупок Форма 3 СВЕДЕНИЯ О ФУНКЦИОНАЛЬНЫХ ХАРАКТЕРИСТИКАХ (ПОТРЕБИТЕЛЬСКИХ СВОЙСТВАХ) И КАЧЕСТВЕННЫХ ХАРАКТЕРИСТИКАХ ТОВАРА, РАБОТ, УСЛУГ И ИНЫЕ ПРЕДЛОЖЕНИЯ ОБ УСЛОВИЯХ ИСПОЛНЕНИЯ ДОГОВОРА* в инструкции по заполнению формы указано: «Представляемые сведения заполняются с учетом требований пункта 15 Информационной карты настоящей документации». При это Заявитель указывает, что ссылка на приложение документации, с указанием требования к характеристикам товаров отсутствует.

Заказчик пояснил, что согласно пункту 15 Информационной карты определяется размер обеспечения заявки на участие в конкурсе, срок и порядок предоставления обеспечения заявки (устанавливается в случае, если НМЦК больше 5 миллионов рублей), что по смысловому содержанию не соответствует сведениям, которые требуется указать по форме 3. При том, что согласно п. 13 информационной карты, данная форма является обязательной для предоставления участниками в заявке.

Также Заказчик отметил, что была допущена техническая ошибка: данный пункт не имеет никакой смысловой нагрузки, так как подразумевался п.13 информационной карты и идет просто дублирование, что данная форма 3 должна входить в состав заявки на участие в конкурсе. Данная форма заполняется в произвольной форме. Заявка отклоняется не за содержание в этой форме, а за ее отсутствие. Так как она предусмотрена Положением заказчика и должна входить в состав заявки.

Таким образом, Комиссия учитывая фактические обстоятельства дела признает данный довод жалобы обоснованным, так как Закупочная документация должна формироваться таким образом, чтобы не вводить участников процедуры в заблуждение.

Заявитель в жалобе также указывает на несогласие с установление критерия оценки Rb2 «Квалификация работников участника закупки» по обеим процедурам.

Значимость 10%, максимальное значение 100 баллов.

$$R_{bi2} = B_{i2}/B_{2max} \times 100,$$

где R_{bi2} – количество баллов по показателю «Обеспеченность участника закупки кадровыми ресурсами (квалификация)»;

B_{i2} – предложение участника закупки по количеству специалистов;

B_{2max} – максимальное предложение из предложений по показателю критерия оценки заявок, сделанных участниками закупки.

При оценке по данному показателю анализируется информация о наличии и по

количеству специалистов, привлекаемых участником закупки для выполнения работ с допуском к работам на электроустановках с напряжением до 1000 В в качестве административно-технического персонала и оперативно-ремонтного персонала.

Наличие специалистов, привлекаемых участником закупки для выполнения работ, подтверждается наличием всех нижеперечисленных документов:

1. В случае если квалифицированные специалисты, привлекаемые для выполнения работ, сведения о которых содержатся в заявке участника закупки, состоят в штате участника закупки, то необходимо предоставить следующие документы:

- копию трудовой книжки, копию штатного расписания или выписки из штатного расписания;

- копию документа, подтверждающего прохождение специалистом аттестации соответствующей аттестационной комиссией и присвоение соответствующей квалификационной категории (копия протокола аттестационной комиссией и(или) копия приказа о присвоении специалисту соответствующего допуска.

2. В случае если специалисты, привлекаемые для выполнения работ, сведения о которых содержатся в заявке участника закупки, не состоят в штате участника закупки, то необходимо представить следующие документы:

- копию действующего гражданско-правового договора, на основании которого привлекается специалист для выполнения работ;

- копию документа, подтверждающего прохождение специалистом аттестации соответствующей аттестационной комиссией и присвоение соответствующей квалификационной категории (копия протокола аттестационной комиссией и(или) копия приказа о присвоении специалисту соответствующего допуска.

В случае отсутствия в составе заявки участника закупки документов, подтверждающих наличие у специалистов допусков к работам на электроустановках с напряжением до 1000В в качестве административно-технического персонала и оперативно-ремонтного персонала заявке участника закупки по настоящему показателю критерия оценки заявок будет присуждено «0» (ноль) баллов.

При этом Заявитель отметил, что подтверждение прохождение специалистом аттестации путем предоставления копия протокола аттестационной комиссией и(или) копия приказа о присвоении специалисту соответствующего допуска не является подтверждающих наличие у специалистов допусков к работам на электроустановках с напряжением до 1000В в качестве административно-технического персонала и оперативно-ремонтного персонала.

Также участник отметил, что по процедуре № 32009736360 приведенный перечень документов, подтверждающих соответствие сотрудниками советуемой квалификации не является исчерпывающим.

В Приложение № 4 установлены специалисты, требуемые к оказанию услуг:

№ п.п.

Кол-во единиц З/плата/месяц ФОТ/месяц

1	Слесарь-сантехник(ВК)	12	31 087,00	373 044,00
2	Слесарь-сантехник(ЦТП)	4	31 087,00	124 348,00
3	Электрогазосварщик	4	31 087,00	124 348,00
4	Электромонтер (провод)	12	31 087,00	373 044,00
5	Электромонтер (сила)	4	31 087,00	124 348,00
6	Плотник-столяр	8	31 087,00	248 696,00
7	Кровельщики	2	31 087,00	62 174,00
8	Маляры-штукатуры	6	31 087,00	186 522,00
9	Электромонтер (суточные)	15	19 101,00	286 515,00
10	Слесарь-сантехник (суточные)	15	19 101,00	286 515,00
	ИТОГО:	82		2 189 554,00

Таким образом требования к наличию у специалистов участника закупки с допуском к работам по эксплуатации, ремонту и наладке ТЭУ в качестве управленческого персонала и в качестве ремонтного персонала, а также допусков к работам на электроустановках с напряжением до 1000В в качестве административно-технического персонала и оперативно-ремонтного персонала носит фиктивный характер и не отражает реального требования к квалификации сотрудников участника закупок.

5) В случае если специалисты, привлекаемые для выполнения работ, сведения о которых содержатся в заявке участника закупки, не состоят в штате участника закупки, то необходимо представить следующие документы:

- копию действующего гражданско-правового договора, на основании которого привлекается специалист для выполнения работ;

- копию документа, подтверждающего прохождение специалистом аттестации соответствующей аттестационной комиссией и присвоение соответствующей квалификационной категории (копия протокола аттестационной комиссией и(или) копия приказа о присвоении специалисту соответствующего допуска.

Подтверждение прохождение специалистом аттестации путем предоставления копия протокола аттестационной комиссией и(или) копия приказа о присвоении специалисту соответствующего допуска не является подтверждением наличие у специалиста допуска к работам по эксплуатации, ремонту и наладке ТЭУ, с допуска к работам на электроустановках с напряжением до 1000 В. Согласно п. 2.5 ПРИКАЗА от 24 июля 2013 года N 328н «Об утверждении Правил по охране труда при эксплуатации электроустановок» работникам, указанным прошедшим проверку знаний требований Правил и других требований безопасности, предъявляемых к организации и выполнению работ в электроустановках, выдаются удостоверения о проверке знаний правил работы в электроустановках, формы которых предусмотрены приложениями N 2, 3 к Правилам. Согласно п. 2.3.23 Приказа от 24 марта 2003 г. № 115 "Об утверждении Правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок" Результаты проверки знаний оформляются в журнале установленной формы и подписываются всеми членами комиссии (Приложение N 2), Персоналу, успешно прошедшему проверку знаний, руководителем организации выдается удостоверение согласно образцу (Приложение N 3).

Вместе с тем, Заказчик не согласился с данными доводами жалобы Заявителя.

Заказчик в письменных возражениях пояснил, что приложение № 4 - это Расчет затрат на техническое обслуживание инженерных систем, (отопительной, холодного горячего водоснабжения, канализации, электротехнических устройств) Зданий ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (Сеченовский Университет).

В Приложение № 4 установлен с требуемой специализацией для оказаниям услуг, и этот перечень никак не отражает качество этих специалистов, наличия/или отсутствия допусков к работам. И поэтому не имеет никакого отношения к оценке «Обеспеченность участника закупки кадровыми ресурсами (квалификация)»

При это Заказчик также отметил, что при описании оценки критерия «Квалификация работников участника закупки» заказчиком выдвинуто было требование к наличию квалифицированного персонала, в частности, с наличием допусков к работам на электроустановках с напряжением до 1000В в качестве административно-технического персонала и оперативно-ремонтного персонала. При этом не ставилось задачей дать исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие сотрудниками советующий квалификации.

Заказчик оценивает количество квалифицированного персонала с наличием допуска для работы на электроустановках до 1000В. Больше количество баллов получает участник с большим количеством персонала с допусками, а значит надежность работы данного участника в роли подрядчика выше (зависимость от отпусков, нетрудоспособности по болезни и семейным обстоятельствам персонала в данном случае значительно снижается).

Вместе с тем, на заседании Комиссии было установлено, что Заказчиком была дана оценка всем представленным документам на кадровые ресурсы и Заказчик принял все представленные документы.

Также Комиссия отмечает, что оценивает доводы Заявителя критически в связи с тем, что целью проведения конкурентной процедуры, прежде всего, является своевременное и полное удовлетворение потребностей Заказчика ввиду чего, устанавливаемый порядок оценки должен способствовать объективному выявлению среди участников исполнителя, способного наилучшим образом выполнить необходимые работы.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При этом установление требований о наличии необходимых специалистов в качестве критерия оценки в полной мере отвечает вышеуказанным принципам.

Обратного Заявителем не доказано, а Комиссией не установлено.

В связи с изложенным, Комиссия признает данный довод жалобы необоснованным.

Также Заявитель не согласен с установленным критерием «Наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг» по закупочной

процедуре № 32009736360.

Согласно Закупочной документации критерий Rb1 «Наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг» носит следующее содержание.

Значимость 50%, максимальное значение 100 баллов.

$$Rb1 = B1/B1max \times 100,$$

где Rb1 – количество баллов по показателю;

B1 – сумма исполненных контрактов оцениваемого участника;

B1max – наибольшая сумма исполненных контрактов одного из участников.

Количество баллов, присуждаемых по критерию оценки «Наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг», определяется по показателю критерия оценки:

- Опыт исполнения контрактов (договоров), заключенных с участником закупки, в соответствии с нормами Федерального закона №223-ФЗ.

При оценке по данному показателю анализируется информация об опыте участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера, при этом дата начала работ должна быть не ранее 01 января 2017 г.

Под успешным выполнением работ понимается исполнение исполнителем (участником закупки) контракта и/или договора без применения к такому исполнителю (участнику закупки) неустоек (штрафов, пени).

Выполнение работ сопоставимого характера считается реализованный проект в области выполнения работ по техническому обслуживанию зданий, в которых участник закупки указан в качестве подрядчика.

Комиссией будет оцениваться общая сумма исполненных участником закупки контрактов и/или договоров на выполнение работ по техническому обслуживанию зданий, сведения о которых содержатся в реестре контрактов и/или реестре договоров, размещенных в Единой информационной системе. В подтверждение указанных сведений для присуждения баллов в составе заявок участников закупки должны быть приложены копии исполненных контрактов/договоров (включая приложения к контракту/договору, содержащие техническое задание) с приложением акта (ов) приемки работ. При оценке учитываются только полностью исполненные контракты (договоры).

При оценке учитываются только контракты и (или) договоры, заключенные участником закупки с заказчиком в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и нужд отдельных видов юридических лиц, а также документы, подтверждающие исполнение указанных контрактов и (или) договоров без применения к исполнителю неустоек (штрафов, пеней).

В целях однозначной идентификации и проверки членами комиссии Заказчика информации о представленных контрактах (договорах) участнику закупки в составе заявки необходимо предоставить по каждому контракту (договору) реестровый номер контракта (договора), присвоенный контракту (договору) в реестре контрактов на сайте единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>), и(или) номер закупки, указанный на сайте единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>), по результатам проведения которой был заключен такой контракт (договор).

Заявитель считает данный порядок необъективным, так как нет понимания какой опыт будет приниматься.

Согласно положениям Закупочной документации учитывается опыт исполнения контрактов (договоров), заключенных с участником закупки, в соответствии с нормами Федерального закона №44-ФЗ и (или) нормами Федерального закона №223-ФЗ.

Вместе с тем, на заседании Комиссии было установлено, что Заказчиком учитывался весь представляемый участниками опыт, без предъявления определенных требований.

Также на заседании Комиссии было установлено, что Заявитель имеет опыт в соответствии с нормами Федерального закона №44-ФЗ и (или) нормами Федерального закона №223-ФЗ.

При этом Заявитель запрос на разъяснения Закупочной документации не подавал.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия признает данный довод жалобы необоснованным.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «Анвира» (ИНН: 7719864411) на действия ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (ИНН: 7704047505, ОГРН: 1027739291580) при проведении Закупки частично обоснованными .
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное к исполнению предписание.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-22220/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.12.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе: руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 21.12.2020 по делу № 077/07/00-22220/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении конкурса (Положение от 29.06.18) на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию зданий для нужд ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (Сеченовский Университет) в 2021 году (реестровый № 32009736360), а также при проведении конкурса на выполнение работ по техническому обслуживанию вентиляции и кондиционирования воздуха в зданиях ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (Сеченовский Университет) в 2021 году (реестровый № 32009736759) (далее — Закупки), а именно:

1. Заказчику при заключении договора с учетом решения Комиссии от 21.12.2020 по делу № 077/07/00-22220/2020, не учитывать незаконное требование по НДС.
2. Заказчику не позднее трех дней со дня исполнения предписания, разместить в единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) соответствующую информацию о ходе исполнения предписания.
3. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с решением Комиссии от 21.12.2020 по делу № 077/07/00-22220/2020, требованиями ч. 1 ст. 447 Гражданского кодекса Российской Федерации, Положением о закупках Заказчика, документации.
4. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 25.01.2021.
5. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 28.01.2021 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 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

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