

1. ООО «Наш город»

107392, Москва, ул. Халтуринская, д. 6А

2. АО «НИИ «Субмикрон»

124460, Москва, г. Зеленоград, пр-кт
Георгиевский, д. 5, к. 2

РЕШЕНИЕ

**по делу № 1-00-842/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения**

18 мая 2016 года г. Москва

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

в присутствии представителей:

АО «НИИ «Субмикрон»

в отсутствие:

ООО «Наш Город»

рассмотрев жалобу ООО «Наш Город» на действия Заказчика — АО «НИИ «Субмикрон» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по сезонному обслуживанию кондиционеров, холодильного оборудования и приточных систем на объекте АО «НИИ «Субмикрон» (реестровый № 31603557482),

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 ООО «Наш Город» (далее — Заявитель) на действия заказчика — АО «НИИ «Субмикрон» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по сезонному обслуживанию кондиционеров, холодильного оборудования и приточных систем на объекте АО «НИИ «Субмикрон» (реестровый № 31603557482) (далее — Закупка).

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном определении победителя по итогам закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам.

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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «НИИ Субмикрон» (далее — Положение о закупках).

15.04.2016 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

В соответствии с извещением о проведении Закупки от 15.04.2016 дата окончания подачи заявок – 26.04.2016, дата рассмотрения заявок – 28.04.2016, дата подведения итогов – 28.04.2016.

Согласно Протоколу рассмотрения и оценки предложений на участие в Закупке от 29.04.2016 № 31603557482/2 Закупочная комиссия приняла решение признать победителем ООО «ЭКООЙЛ», второе место присвоить ООО «Наш Город». Обе заявки содержат равное предложение о цене договора, которая составляет 2 925 000, 00 рублей.

В соответствии с жалобой Заявителя, Документация о закупке Заказчика не соответствует требованиям Закона о закупках в части объективного и измеримого порядка оценки и сопоставления заявок участников закупки.

Комиссия изучив представленные документы установила следующее.

Согласно пункту 21.1. Документации о закупке закупочная комиссия рассматривает предложения на участие в запросе предложений на соответствие требованиям, установленным документацией запроса предложений.

Согласно пункту 21.8.1. Документации о закупке критериями оценки предложений на участие в запросе предложений могут быть:

1. цена договора;
2. срок поставки продукции (поставки товара, выполнения работ, оказания услуг);
3. функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара;
4. качество работ, услуг и (или) квалификация участника запроса

предложений;

5. обеспеченность материально-техническими ресурсами;
6. обеспеченность кадровыми ресурсами;
7. опыт и деловая репутация участника запроса предложений;
8. наличие, степень внедрения действующей системы менеджмента качества (управления, обеспечения и контроля);
9. срок предоставления гарантии качества продукции.

Критерии, применяемые в каждом конкретном запросе предложений, указываются в Разделе 7 «Информационная карта запроса Предложений».

Согласно пункту 21.8.2. Документации о закупке при формировании критериев оценки в документации запроса предложений учитываются следующие принципы:

- сумма всех применяемых критериев должна составлять 100 (сто) процентов;
- обязательно применяется не менее двух критериев оценки, одним из которых является «цена договора», значимостью не менее 15 (пятнадцати) процентов;
- в составе каждого критерия допускается применение подкритериев, раскрывающих содержание критерия.

Согласно пункту 21.8.3. Документации о закупке оценка предложений на участие в запросе предложений осуществляется с использованием рейтингового метода, учитывая следующее:

- присвоение рейтинговых мест осуществляется по каждому критерию отдельно на основании определения среднеарифметического значения рейтинговых мест присвоенных подкритериям входящих в состав конкретного критерия. Присвоение рейтинговых мест по каждому подкритерию осуществляется отдельно по мере убывания выгоды предложений;
- первое рейтинговое место присваивается лучшему показателю по подкритерию, последнее – худшему. Максимальное количество рейтинговых мест равно количеству оцениваемых предложений на участие в запросе предложений. В случае равенства показателей по подкритерию, меньший порядковый номер присваивается предложению, которое поступило ранее других предложений, содержащих такие условия.
- итоговое рейтинговое значение участника запроса предложений рассчитывается после суммирования рейтинговых мест, набранных таким участником по каждому из критериев с учетом их значимости, по следующей формуле:

$$Q = A * B + C * D,$$

где: $C \cdot D = C_1 \cdot D_1 + C_2 \cdot D_2 + \dots + C_n \cdot D_n$,

при этом: $A + C_1 + C_2 + \dots + C_n = 100 \%$,

где:

Q – итоговое рейтинговое значение участника запроса предложений;

A – значимость ценового критерия «Цена договора, цена единицы продукции»;

B – рейтинговое место участника запроса предложений по ценовому критерию;

C_1, \dots, C_n – значимость каждого неценового критерия установленного документацией запроса предложений;

D_1, \dots, D_n – рейтинговое место участника запроса предложений по неценовым критериям;

n – количество неценовых критериев.

Согласно пункту 21.9. Документации о закупке на основании результатов оценки и сопоставления предложений на участие в запросе предложений Закупочной комиссией каждому предложению на участие в запросе предложений относительно других по мере увеличения итогового рейтингового значения присваивается порядковый номер <...> Первый номер присваивается заявке на участие в запросе предложений, набравшей по результатам оценки минимальное итоговое рейтинговое значение. Такое предложение считается содержащей лучшие условия исполнения договора. Оценка и присвоение порядковых номеров осуществляется по каждому лоту отдельно. Победителем запроса предложений признается участник запроса предложений, который предложил лучшие условия исполнения договора и предложению на участие в запросе предложений которого присвоен первый номер <...>

В соответствии с пунктом 21.10. Документации о закупке в случае если в нескольких предложениях на участие в запросе предложений содержатся одинаковые условия исполнения договора и такие предложения получили одинаковые итоговые рейтинговые значения меньший порядковый номер присваивается предложению, которое поступило ранее других предложений, содержащих такие условия. В случае если одинаковые итоговые рейтинговые значения присвоены предложениям, претендующим на присвоение первого номера, Заказчик вправе для определения победителя запроса предложений провести процедуру переторжки.

Согласно пункту 7.17.1 Информационной карты Документации о закупке Критерии оценки предложений на участие в запросе предложений и их значимость оцениваются по следующим критериям: Цена договора. Значимость критерия – 0,65. Содержание: В соответствии с Формой 3 Раздела 8 «Образцы форм и документов для заполнения участником запроса предложений». Лучшим признается предложение участника предложившего наименьшую цену договора. Принимаются во внимание:

1. Цена договора, предлагаемая участником закупочной процедуры, не меньше 90 % от начальной (максимальной) цены договора и не превышает начальную (максимальную) цену договора.

2. Цена договора включает в себя стоимость выполняемых работ с учётом всех налогов, сборов, государственных и таможенных пошлин, иных обязательных платежей, предусмотренных законодательством Российской Федерации, стоимости материалов, машин, механизмов, оборудования, необходимых для выполнения работ, комплектующих, транспортных расходов, оплаты труда, стоимости погрузочно-разгрузочных работ, ремонтных работ, расходов на демонтаж, монтаж и перенос оборудования, расходов на вывоз строительного мусора, затрат на разработку и получение необходимой разрешительной документации и её согласование, а также всех иных расходов и затрат, которые могут возникнуть при исполнении настоящего Договора.

При заключении договора Исполнитель обязан предоставить смету, обосновывающую предложение о цене договора. Смета должна отвечать обязательным требованиям, предъявляемым нормативно-правовыми актами в области строительства. После согласования с Заказчиком данная смета будет являться неотъемлемой частью договора.

2. Квалификация участника закупочной процедуры. Значимость критерия – 0,35.

Содержание: В соответствии с Формой 4 Раздела 8 «Образцы форм и документов для заполнения участником запроса предложений». Лучшим предложением участника признается наиболее детализированное и проработанное предложение участника. При оценке по данному критерию принимаются во внимание показатели:

- Показатель. Значимость подкритерия 0,5: Наличие квалифицированных сотрудников непосредственно привлекаемых к выполнению работ, являющихся предметом запроса предложений.
- Показатель. Значимость подкритерия 0,5: Опыт выполнения работ, аналогичных предмету запроса предложений.

Как уже было указано выше, 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 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 проведения процедуры закупки и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения, в том числе применяемые антидемпинговые меры.

В данном случае, Заказчик вместо принятия антидемпинговых мер в Положении о закупке, указал согласно пункту 7.17.1 Информационной карты,

ограничение по снижению цены участниками закупки, то есть цена договора должна быть не менее 90 % от начальной максимальной цены контракта, что ограничивает право участников закупки на повышение привлекательности своего Предложения путем понижения цены и делает невозможным объективность определения победителя.

Вместе с тем, изучив порядок оценки и сопоставления заявок участников закупки согласно критерию «Квалификация участника закупочной процедуры», Комиссия пришла к выводу, что указанный порядок оценки не объективный и неизмеряемый, так как в нем отсутствуют конкретные показатели, по которым участникам закупки присваивается тот или иной балл.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.

В ходе заседания Комиссии Заказчиком был представлен договор от 05.05.2016 № 02- ТО/2016 заключенный по итогам Закупки.

Как было указано ранее, в силу 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 статьи 25 Положения о закупках заключение договора по итогам процедуры закупки осуществляется в порядке, указанном в документации процедуры закупки.

Согласно пункту 23.1 Раздела 6 Документации о закупке Заказчика Договор между Заказчиком и Победителем подписывается в течение 10 (десяти) календарных дней.

Между тем, из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора

электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается 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).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Таким образом, норма Документации о закупке Заказчика, позволяющая заключать договор по итогам закупочной процедуры в течение 10 календарных дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки заявок, исключает возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 и пункта 4 статьи 3 Закона о закупках, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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