

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14405/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.09.2020 г. Москва

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

рассмотрев жалобы ООО «БРИК» (далее - Заявитель) на действия РПА МИНИЮСТА РОССИИ (далее - Заказчик) при проведении запросов предложений в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договоров на выполнение работ по ремонту фасада (ремонт откосов, замена отливов, подготовка под декоративную штукатурку) здания Средне-Волжского института (филиала) ВГУЮ (РПА Минюста России) по адресу: г. Саранск, ул. Розы Люксембург, дом 2; выполнение работ по ремонту кровли (утепление кровли по плитам перекрытия) здания Средне-Волжского института (филиала) ВГУЮ (РПА Минюста России) по адресу: г. Саранск, ул. Розы Люксембург, дом 2; выполнение работ по ремонту фасада (утепление наружных стен) здания Средне-Волжского института (филиала) ВГУЮ (РПА Минюста России) по адресу: г. Саранск, ул. Розы Люксембург, дом 2 (реестровые № 32009403266, № 32009403294, № 32009403345, далее - Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки. Жалоба мотивирована несогласием Заявителя с отклонением его заявок на участие в Закупках, а также нарушением Заказчиком сроков размещения протоколов при проведении процедур № 32009403266 и № 32009403345, предусмотренных Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанных жалоб в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Закона о закупках.

Представитель Заказчика на заседание Комиссии не явился, направил письменные возражения.

Комиссия, оценив всю представленную информацию в её совокупности и взаимной связи, признает жалобы обоснованными.

При этом Комиссия учитывает, что Заказчик в своих письменных возражениях не оспаривает тот факт, что им нарушены сроки размещения протоколов при проведении процедур № 32009403266 и № 32009403345, в связи с чем Комиссия признает жалобы в указанной обоснованной.

Согласно ч. 12 ст. 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов. При этом, согласно информации из ЕИС, протоколы рассмотрения вторых частей заявок № 32009403266-02 и № 32009403345-02 от 21.08.2020 размещены Заказчиком в ЕИС только 25.08.2020, то есть с нарушением сроков, установленных в ч. 12 ст. 4 Закона о закупках.

Вместе с тем предписание в отношении указанного нарушения Комиссией не выдается, так как допущенное нарушение носит неустранимый характер.

Относительно доводов о необоснованном отклонении заявок Заявителя Комиссия отмечает следующее.

Заявки Заявителя на участие в Закупках отклонены со следующим обоснованием:

Несоответствие участника закупки требованиям документации. Состав документов заявителя не соответствует требованиям документации (п. 13.10 Информационной карты запроса предложений) и п. 9.2.2. Положения о закупке товаров, работ услуг для нужд Заказчика): отсутствует положительный опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ на объектах, где реализуется образовательная деятельность по программам профессионального образования, что не предусматривает прекращение образовательного процесса на время выполнения работ. Несоответствие участника закупки требованиям документации. Состав документов заявителя не соответствует требованиям документации (п. 13.9 и 14.9 Информационной карты запроса предложений) и п. 9.2.5. Положения о закупке товаров, работ услуг для нужд Заказчика): отсутствуют копии документов об образовании и квалификации, удостоверений о повышении квалификации не менее 8 специалистов».

В соответствии с п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках документация о конкурентной закупке должна содержать требования к участникам такой закупки.

Заказчиком в Документации установлены следующие обязательные требования к участникам Закупок:

13.9. наличие трудовых ресурсов (наличие в штате (или на основе договоров гражданско-правового характера) специалистов в соответствующих областях), составляющие: не менее 10 специалистов, которые будут привлечены к выполнению работ, имеющих опыт не менее 5 лет в предлагаемой сфере выполнения работ.

13.10. наличие положительного опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ за 2010-2020 годы (выполнение работ не менее чем по трем объектам, два из которых в течение 2019-2020 гг.), на объектах, где реализуется образовательная деятельность по программам профессионального образования, что не предусматривает прекращение образовательного процесса на время выполнения работ, стоимость каждого из которых (объем выполнения участником закупки) не менее 30 процентов начальной максимальной цены, указанной в настоящей Документации

14.9. заполненное участником закупки по предлагаемой форме документации

«Заявка на участие в закупке» подтверждение наличия трудовых ресурсов, с указанием фамилии, имен, отчеств (при наличии) специалистов участника, которые будут привлечены для выполнения работ по договору, с указанием их образования, квалификации, опыта выполнения работ, с приложением копий документов об образовании или о квалификации, удостоверений и повышении квалификации (при наличии), трудовых договоров или гражданско-правовых договоров.

При заполнении данной формы участник должен получить согласия на обработку персональных данных лиц, указанных в заявке.

Представлением сведений участник закупки гарантирует наличие согласий на обработку персональных данных.

Как следует из жалоб, Заявитель оспаривает установление вышеназванных требований в связи с тем, что они необоснованно ограничивают количество участников закупочной процедуры, поскольку Заявитель был отклонен на основании вышеуказанных требований Документации.

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 участкам закупки.

В связи с этим установление дополнительного механизма отбора, который способен исключить из числа возможных участников Закупки лиц, имеющих как соответствующие намерения, так и соответствующие возможности, не может отвечать правилам и принципам проведения закупок, установленным в законодательстве.

При этом Заказчик в целях выбора исполнителя лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, вправе установить необходимые требования в качестве критериев оценки заявок, установив соответствующий порядок оценки, при котором участнику, не имеющему достаточное количество опыта будет присвоено ноль баллов по данному показателю.

В данном случае Комиссия считает неправомерным установление в качестве оснований допуска требования об обязательном наличии у участника опыта оказания услуг, а также необходимого количества трудовых ресурсов, так как это искусственно сужает круг потенциальных участников закупочной процедуры, что не отвечает принципам закупочной деятельности.

Заявитель в жалобе указывает на неправомерность установления названного требования непосредственно к участнику закупки, поскольку возлагает на потенциального участника избыточные требования.

Комиссия отмечает, что действия заказчика, ограничивающие права участников закупки, должны носить объективный характер, быть обусловлены реальной потребностью и должны отвечать условиям рынка, на котором обращается

закупаемый товар. В настоящем случае, требование заказчика о том, что участником закупки может быть лишь производитель закупаемого товара или его официальный представитель не соотносится с иными условиями документации. При этом, на заседании Комиссии заказчик не представил доказательств обратного.

Вместе с тем, Заказчик не учитывает того, что указанное требование, вопреки их доводам об обратном, само по себе не может гарантировать качество товара, правоспособность участника закупки к его отчуждению, но устанавливает соответствующий необоснованный барьер для участия в конкурентных процедурах для иных лиц.

Установленные заказчиком требования не относятся к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона.

Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции. Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке товара.

Предоставленное законом заказчику право на самостоятельное определение критериев допуска заявок к участию в закупочной процедуре направлено на предоставление ему возможности выбора потенциального контрагента, наиболее полно отвечающего предъявляемым требованиям, а потому способного в наиболее короткие сроки обеспечить заказчика необходимыми ему качественными товарами, работами или услугами. В то же самое время, такое право заказчика не является безусловным и безграничным и оканчивается тогда, когда вместо выбора наилучшего контрагента по объективным показателям такое право используется для целей искусственного сокращения количества участников закупки.

Вместе с тем заказчик не учитывает, что подобного рода требования не могут быть установлены без соблюдения баланса частных интересов заказчика и публичных интересов, расширения количества участников торгов, предотвращения различных злоупотреблений и недопущения ограничения конкуренции на торгах, что установлено законодательством о защите конкуренции, в том числе Законом о закупках. При этом, рассматривая установленные в закупочной документации требования, признать их соответствующими указанным принципам закупочной деятельности не представляется возможным.

Установление данных требований в качестве допуска к дальнейшему участию в процедуре влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участнику закупочной процедуры, не означает, что реализация данного права может осуществляться произвольно. Следовательно, требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением

Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного 16.05.2018 Президиумом Верховного Суда Российской Федерации разъяснено, что 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.

В свою очередь, обоснованность ограничения конкуренции посредством установления спорных требований в документации должна быть доказана со стороны заказчика, как равно и невозможность проведения закупки без предъявления соответствующего требования непосредственно к участнику закупки. Также Комиссия принимает во внимание, что заказчик, выбирая форму проведения закупки посредством проведения запросов предложений, не лишен возможности прибегнуть к иной форме конкурентной процедуры, например, конкурс, в рамках которого можно было установить соответствующее требование в качестве основного критерия оценки заявки участника закупки, что позволило бы обеспечить права большего количества субъектов малого и среднего предпринимательства при участии в закупке.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

В настоящем случае каких-либо доказательств наличия у заказчика объективной необходимости в установлении таких требований последним не представлено.

В связи с чем антимонопольный орган полагает избыточным установление такого требования как по его содержанию, так и по порядку его реализации, поскольку заказчик в документации указал на необходимость предоставления спорных документов непосредственно на этапе подачи заявок. На основании изложенного, Комиссия приняла решение о признании довода жалобы Заявителя обоснованным, а в действиях заказчика усматривается нарушение требований пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия, рассматривая действия Заказчика при проведении Закупок установила, что действия Заказчика противоречили п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «БРИК» (ИНН:1324136035,ОГРН:1101324000403) на действия РПА МИНЮСТА РОССИИ (ИНН:7719061340, ОГРН:1027700162676) при проведении Закупки обоснованными.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 12 ст. 4 Закона о закупках.

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 (изготовления в полном объеме).

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-14405/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.09.2020 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 03.09.2020 по делу по делу № 077/07/00-14405/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГБОУ ВО ВГУЮ (РПА МИНЮСТА РОССИИ) (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запросов предложений в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договоров на выполнение работ по ремонту фасада (ремонт откосов, замена отливов, подготовка под декоративную штукатурку) здания Средне-Волжского института (филиала) ВГУЮ (РПА Минюста России) по адресу: г. Саранск, ул. Розы Люксембург, дом 2; выполнение работ по ремонту кровли (утепление кровли по плитам перекрытия) здания Средне-Волжского института (филиала) ВГУЮ (РПА Минюста России) по адресу: г. Саранск, ул. Розы Люксембург, дом 2; выполнение работ по ремонту фасада (утепление наружных стен) здания Средне-Волжского института (филиала) ВГУЮ (РПА Минюста России) по адресу: г. Саранск, ул. Розы Люксембург, дом 2 (реестровые № 32009403266, № 32009403294, № 32009403345, далее — Закупки), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы рассмотрения вторых частей заявок на участие в Закупках.

2. Заказчику назначить новую дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Закупки, а также рассмотреть поданные заявки с учетом решения Комиссии от 03.09.2020 по делу № 077/07/00-14405/2020, то есть без критериев допуска участников, установленных в п. 13.9, 13.10 и 14.9 Документации.
3. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в сети Интернет.
4. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации, Положения о закупках, документации запросов предложений.
5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 09.10.2020.
6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 12.10.2020 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1.

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.