

РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-482/2021

22марта2021года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

....

рассмотрев посредством ВКС жалобу Общества с ограниченной ответственностью Частное охранное предприятие «ЗЕНИТ-М» (далее – ООО ЧОП «ЗЕНИТ-М») (вх. № 3767э от 11.03.2021 года) на действия заказчика СМТ №12 – филиала Акционерного общества «РЖДСТРОЙ» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № ОК-4969 на право заключения договора на оказание охранных услуг по охране имущественных комплексов Омской и Кемеровской области (№ извещения 32110019393 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

в отсутствие представителя ООО ЧОП «ЗЕНИТ-М», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы по существу,

в присутствии представителей СМТ №12 – филиала Акционерного общества «РЖДСТРОЙ»–

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО ЧОП «ЗЕНИТ-М» (вх. № 3767э от 11.03.2021 года) на действия заказчика СМТ №12 – филиала Акционерного общества «РЖДСТРОЙ» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № ОК-4969 на право заключения договора на оказание охранных услуг по охране имущественных комплексов Омской и Кемеровской области (№ извещения 32110019393 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>).

Заявитель сообщает следующее.

Участник закупки (заявитель): ООО ЧОП «Зенит-М», заинтересовавшись заказом, изучило всю имеющуюся на электронной площадке информацию, касающуюся закупки, включая прикрепленную документацию.

Согласно информации, размещенной на электронной площадке срок предоставления документации: с 24 февраля 2021 г. до 10.00 (мск.) 04 марта 2021 г.

Следуя требованиям Федерального закона № 223-ФЗ, ООО ЧОП «Зенит-М», с

соблюдением сроков, указанных в сведениях о закупке в извещении, прошло аккредитацию на электронной площадке по 223-ФЗ, оплатило участие в конкурсе и 02.03.2021г. в 13.04 (мск.) подало заявку на участие в указанной закупке. Заявке был присвоен порядковый номер <...> . (Протокол №1 вскрытия конкурсных заявок от 04.03.21г.). Всего было подано три заявки.

04.03.2021г. на электронной площадке был опубликован протокол №2 рассмотрения второй части заявок, поступивших для участия в указанном аукционе. Согласно протокола все три участника лота №1 соответствуют требованиям и всем участникам по неценовым критериям присуждено по 50 баллов.

04.03.2021 г. на электронной площадке был опубликован протокол заседания комиссии по подведению итогов открытого конкурса № 4969, согласно которому комиссией принято решение в отношении ООО ЧОП «Зенит-М» — присвоить второе место, исходя из критерия «Цена договора». (Приложение №2 к протоколу заседания комиссии №3 от 04.03.21 г.).

С данным обстоятельством Заявитель не согласен.

Согласно «Критерия и порядка оценки и сопоставления конкурсных заявок» (Приложение 1.4. к конкурсной документации) по критерию «Цена договора» - максимальное количество баллов -50.

В «порядке оценки по критерию» указано, «заявкам участника, в которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, установленный в п. 1.3 конкурсной документации, а именно на 15% и более от начальной (максимальной цены) присваивается максимальное количество баллов по критерию «Цена договора». Соответственно, заявки, содержащие предложения демпинговой цены, по приведенной формуле не оцениваются, (далее следует формула для участников, предложивших не демпинговую цену).

Исходя из приложения 1.4. «Критерия и порядка оценки и сопоставления конкурсных заявок», ООО ЧОП «Зенит-М» при снижении начальной цены договора на 15.45% должно быть присуждено максимальное количество баллов -50.

Более того, снижение начальной цены ООО ЧОП «КОМБАТ-2» - победителя составляет 26.2%, что соответствует тарифу охраны 81.18 руб.час, что не может обеспечить МРОТ, установленный Постановлением Правительства Омской области на 2021 г. и идет в разрез с требованиями ТК РФ и Конституции РФ.

Согласно п.3.14.1. закупочной документации «При оценке конкурсных заявок по критерию «цена договора» сопоставляются предложения участников по цене без учета НДС в порядке, предусмотренном приложением № 1.4 конкурсной документации.

Согласно п.3.14.2. «В случае, если в нескольких заявках содержатся одинаковые по степени выгоды условия исполнения договора или одинаковые ценовые предложения, меньший порядковый номер присваивается заявке, которая поступила ранее других таких заявок».

Согласно п.3.14.3. «Итоговая оценка заявки каждого из участников определяется суммарным количеством баллов, присвоенных по каждому критерию, указанному в

приложении № 1.4 конкурсной документации».

Учитывая данные обстоятельства, ООО ЧОП «Зенит-М» должно быть присуждено 100 баллов, также, как и «победителю» - ООО ЧОП «Комбат-2», но учитывая, что заявка ООО ЧОП «Зенит-М» поступила раньше, победителем следует признавать ООО ЧОП «Зенит-М».

Таким образом, действия Заказчика привели к ограничению конкуренции, искусственно создали условия для победы ООО ЧОП «Комбат-2» в указанном выше конкурсе.

Также по мнению заявителя заказчиком нарушены требования ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в соответствии с которой при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее — запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Также по мнению заявителя Заказчиком нарушен пункт 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, так как, создав другому участнику преимущественное положение, в итоге организатор закупки создал для ООО ЧОП «Зенит-М» препятствия в целом к допуску на рынке оказанных услуг.

СМТ №12 – филиал Акционерного общества «РЖДСТРОЙ» предоставило следующие возражения на доводы жалобы.

В своей жалобе ООО ЧОП «Зенит-М» (далее - Заявитель) указывает, что 04.03.2021 г. комиссией СМТ №12 - филиал АО «РЖДстрой» (далее - Заказчик) при подведении итогов открытого конкурса № ОК-4969 на право заключения договора на оказание охранных услуг по охране имущественных комплексов Омской и Кемеровской области принято неправомерное решение о присвоении Заявителю второго места, исходя из критерия «Цена договора» (Приложение №2 к протоколу заседания комиссии №3 от 04.03.2021 г.).

Порядок проведения конкурентных и неконкурентных закупок определен Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЖДстрой» (далее - Положение о закупке), утвержденным Решением Совета директоров АО «РЖДстрой» (Протокол №356 от 11.10.2019 г.).

Заказчик исходит из необходимости достижения цели проведения закупки конкурентным способом эффективного расходования денежных средств.

Так, согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках к числу целей его регулирования отнесены создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, а также эффективное использование денежных средств. Одной из основных задач законодательства,

устанавливающего порядок проведения торгов, является, кроме прочего, выявление в результате торгов лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования.

В соответствии с Положением о закупке, 24.02.2021 года Заказчиком опубликовано Извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме № ОК-4969, а также конкурсная документация.

Согласно п. 1.3 «Условий проведения конкурса» антидемпинговые меры Заказчиком не предусмотрены, так же как и не определен демпинговый порог цены.

Однако, по допущенной технической ошибке, в Приложении 1.4. к конкурсной документации указано, что при сопоставлении заявок и определении победителя открытого конкурса по критерию «Цена договора» заявкам участника, в которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий установленный в пункте 1.3 конкурсной документации, а именно на 15% и более от начальной (максимальной) цены) присваивается максимальное количество баллов по критерию «Цена договора». Соответственно, заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, установленный в пункте 1.3 конкурсной документации), по приведенной формуле не оцениваются.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России установила, что при предложении участником демпинговой цены, участникам Конкурса, представившим различные ценовые предложения, будет присвоено одинаковое количество баллов по критерию "Цена договора", что свидетельствует об отсутствии объективности оценки по указанному критерию и ставит участников закупки в неравное положение при предоставлении ценовых предложений, и не позволяет однозначным образом выявить лучшее ценовое предложение.

Соответствующие доводы подтверждены судебной практикой по аналогичным делам.

Кроме того, вышеуказанный порядок оценки по критерию "Цена договора" не направлен на стимулирование участников закупки к предоставлению максимального снижения ценового предложения, что противоречит принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, установленному в подпункте 3 пункта 33 Положения о закупке.

В случае присвоения по Лоту №1 «демпинговым» ценовым предложениям ООО ЧОП «КОМБАТ-2» (на 26,2%) и ООО ЧОП «Зенит-М» (15,45%) максимального количества баллов без применения формулы оценки могло привести к несоблюдению равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пп.2 п. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Таким образом, при подведении итогов открытого конкурса № ОК- 4969 на право заключения договора на оказание охранных услуг по охране имущественных комплексов Омской и Кемеровской области по Лоту № 1 заявка каждого участника, оценивалась по формуле:

C_{min}

$B_j =$ * N, где:

C_j

$j = 1 \dots n$, n - количество участников;

B_j - количество баллов j-ого участника;

C_j - цена, предложенная j-ым участником (без учета НДС);

C_{min} - указать сумму (Начальная (максимальная) цена, сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.3 конкурсной документации) (без учета НДС);

N - максимально возможное количество баллов.

Согласно Приложению №2 к Протоколу заседания комиссии по осуществлению закупок №3 от «04» марта 2021 г. в результате оценки заявок по неценовым критериям и по критерию «Цена договора» итогом ООО ЧОП «Зенит-М» присвоено 93,65 балла, ООО ЧОП «КОМБАТ-2» набрало 100 баллов и объявлено «Победителем».

СМТ №12 – филиал Акционерного общества «РЖДСТРОЙ» признает возможность неоднозначного трактования участниками условий конкурсной документации в части оценки заявок по критерию «Цена договора» указанные в п. 1.3 и Приложении №1.4 Документации. Однако действия Заказчика были направлены на создание благоприятных условий для «здоровой» конкуренции.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

24.02.2021 г. в Единой информационной системе в сфере закупки (далее – ЕИС) СМТ №12 – филиалом Акционерного общества «РЖДСТРОЙ» было опубликовано извещение № 32110019393 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № ОК-4969 на право заключения договора на оказание охранных услуг по охране имущественных комплексов Омской и Кемеровской области (№ извещения 32110019393 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>).

Конкурс в электронной форме проводится в рамках положений Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

СМТ №12 – филиал Акционерного общества «РЖДСТРОЙ» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО

«РЖДстрой» (далее - Положение о закупке), утвержденным Решением Совета директоров АО «РЖДстрой» (Протокол №356 от 11.10.2019 г.), конкурсной документацией о закупке.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с ч.ч. 9, 10 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона. Заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Согласно п. 1.3 Конкурсной документации, «Условия проведения конкурса» антидемпинговые меры Заказчиком не предусмотрены, не определен демпинговый порог цены.

Согласно п. 3.16.1 Конкурсной документации при предложении участником конкурса демпинговой цены договора (цены лота) к участнику конкурса могут быть применены антидемпинговые меры. Возможность применения антидемпинговых мер, вида антидемпинговой меры указываются в пункте 1.3 конкурсной документации.

Согласно п. 1 Таблицы 3 Приложения № 1.4. к конкурсной документации:

- Наименование критерия – цена договора;

- значимость критерия – максимальное количество баллов – 50 баллов

- Порядок оценки по критерию - Оценка осуществляется следующим образом: Заявкам участника, в которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий установленный в пункте 1.3 конкурсной документации, а именно на 15 % и более от начальной (максимальной) цены) присваивается максимальное количество баллов по критерию «Цена договора». Соответственно, заявки, содержащие предложения демпинговой цены, по приведенной формуле не оцениваются, (далее следует формула для участников,

предложивших не демпинговую цену).

Заявка каждого участника, в которой предложена не демпинговая цена, оценивается путем сравнения начальной (максимальной) цены, сниженной на максимально допустимый размер снижения цены, установленной в пункте 1.3 конкурсной документации (C_{min} - указать сумму (руб.) с ценой, приложенной каждым участником (C_j), по формуле:

C_{min}

$B_j = \frac{C_j - C_{min}}{C_j} * N$, где:

C_j

$j = 1 \dots n$, n - количество участников;

B_j - количество баллов j -ого участника;

C_j - цена, предложенная j -ым участником (без учета НДС);

C_{min} - указать сумму (Начальная (максимальная) цена, сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.3 конкурсной документации) (без учета НДС);

N - максимально возможное количество баллов.

При этом согласно п. 3.14.7. Конкурсной документации, в случае, если в нескольких таких заявках содержатся одинаковые по степени выгоды условия исполнения договора или одинаковые ценовые предложения, меньший порядковый номер присваивается заявке, которая поступила ранее других таких заявок.

Согласно п. 3.14.8. Конкурсной документации итоговая оценка заявки каждого из участников определяется суммарным количеством баллов, присвоенных по каждому критерию, указанному в приложении № 1.4 конкурсной документации.

Согласно п. 3.14.9. Конкурсной документации конкурсной заявке, содержащей наилучшие условия, присваивается наибольшее количество баллов.

Согласно п. 3.14.12. Конкурсной документации победителем признается участник, заявке которого присвоено наибольшее количество баллов по итогам оценки и, соответственно, первый порядковый номер <...>

Согласно п. 3.14.13. Конкурсной документации победителем конкурса может быть признан участник, чья конкурсная заявка соответствует требованиям, изложенным в конкурсной документации, но имеет не минимальную цену.

При этом при подведении итогов открытого конкурса № ОК- 4969 на право заключения договора на оказание охранных услуг по охране имущественных комплексов Омской и Кемеровской области по Лоту № 1 заявка каждого участника, оценивалась по формуле:

C_{min}

$B_j = \frac{C_j}{N}$, где:

C_j

$j = 1 \dots n$, n - количество участников;

B_j - количество баллов j -ого участника;

C_j - цена, предложенная j -ым участником (без учета НДС);

C_{\min} - указать сумму (Начальная (максимальная) цена, сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.3 конкурсной документации) (без учета НДС);

N - максимально возможное количество баллов.

Согласно п. 313. Положения о закупке заказчик рассматривает конкурсные заявки участников на предмет их соответствия требованиям конкурсной документации, а также оценивает и сопоставляет конкурсные заявки с порядком и критериями, установленными конкурсной документацией.

Согласно п. 319 Положения о закупке оценка конкурсных заявок осуществляется по критериям, установленным конкурсной документацией.

Согласно п. 325 Положения о закупке победителем открытого конкурса признается участник, предложивший лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями, порядком оценки и сопоставления заявок, которые указаны в конкурсной документации.

Согласно п. 227. Положения о закупке не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о конкурентной закупке. Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные в документации о конкурентной закупке, применяются в равной степени ко всем заявкам участников.

Следовательно, в конкурсной документации содержится противоречивая информация относительно оценивания заявок с предложением цены, сниженной на 15 % и более от начальной максимальной цены, что могло ввести в заблуждение потенциальных участников закупки и противоречит принципам закупки, утверждённым частью 1 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в части информационной открытости закупки, а также равноправия, отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заказчик в возражениях на жалобу признает возможность неоднозначного трактования условий конкурсной документации в части оценки заявок.

Таким образом, в действиях заказчика СМТ №12 – филиала Акционерного общества «РЖДСТРОЙ» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № ОК-4969 на право заключения договора на оказание

охранных услуг по охране имущественных комплексов Омской и Кемеровской области (№ извещения 32110019393 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>) усматриваются нарушения порядка организации и проведения конкурса в электронной форме.

Комиссией Новосибирского УФАС России было принято решение не выдавать заказчику СМТ №12 – филиалу Акционерного общества «РЖДСТРОЙ» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, поскольку между заказчиком и победителем конкурса заключен договор.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ЧОП «ЗЕНИТ-М» (вх. № 3767э от 11.03.2021 года) на действия заказчика СМТ №12 – филиала Акционерного общества «РЖДСТРОЙ» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № ОК-4969 на право заключения договора на оказание охранных услуг по охране имущественных комплексов Омской и Кемеровской области (№ извещения 32110019393 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>) обоснованной.

2. Направить материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для решения вопроса о привлечении заказчика к административной ответственности.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.