

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-32/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Альфа» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

25.02.2015

Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», жалоб на действия (бездействие) юридических лиц при организации и проведении закупок в соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ФГБОУ ВО «Московский Государственный университет имени М.В. Ломоносова»: <...> – доверенность №64-15/010-50 от 10.02.2015,

ООО «Альфа» <...> – доверенность №б/н от 24.02.2015, <...>. - доверенность №б/н от 24.02.2015,

ООО «ЭнергоСтар»: <...> – доверенность №03/02 от 03.02.2015,

рассмотрев жалобу ООО «Альфа» от 13.02.2015 № 14793-ЭП/15 на действия (бездействие) заказчика ФГБОУ ВО «Московский Государственный университет имени М.В. Ломоносова» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной инженерной эксплуатации 1 ГУМа, 2 ГУМа и здания Фундаментальной библиотеки МГУ имени М.В. Ломоносова (365 дней) (223.ОК.60) (извещение: № 31401851946) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Альфа» (далее – Заявитель) (вх. №14793-ЭП/15 от 13.02.2015) на действия (бездействие) заказчика ФГБОУ ВО «Московский Государственный университет имени М.В. Ломоносова» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной инженерной эксплуатации 1 ГУМа, 2

ГУМа и здания Фундаментальной библиотеки МГУ имени М.В. Ломоносова (365 дней) (223.ОК.60) (извещение: № 31401851946) (далее - Конкурс).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного бюджетного учреждения высшего профессионального образования «Московский Государственный университет имени М.В. Ломоносова», утвержденным Министром образования и науки Российской Федерации и размещенным на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) 26.03.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) статьи 4 Закона о закупках.

22.12.2014 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы, пояснений представителей Заявителя, представленных на заседании Комиссии ФАС России, следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и интересы Заявителя, а именно:

1) Заказчик, по мнению Заявителя, не имел правовых оснований при оценке и сопоставления заявок на участие в Конкурсе использовать критерий «Срок гарантии»;

2) Заказчиком нарушен установленный Документацией порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе;

3) пункт 1.1.11 Информационной карты Документации противоречит пункту 1.1.15

Информационной карты Документации.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Подпунктом 3 пункта 10.22 Положения о закупке установлено, что для оценки и сопоставления заявок могут использоваться следующие критерии и соответствующая значимость критериев:

а. Цена заявки – значимость не менее 20%;

б. Квалификация участника – значимость не более 70%;

в. Качество товара (работ, услуг) – значимость не более 70%;

г. Срок гарантии – значимость не более 20%;

д. Размер дополнительного обеспечения исполнения договора – значимость не более 20%.

Согласно пункту 1.1.11 Документации оценка заявок на участие в Конкурсе производится по следующим критериям:

1) Цена заявки. Величина значимости критерия (в%): 25;

2) Срок гарантии. Величина значимости критерия (в%): 5;

3) Квалификация участника. Величина значимости критерия (в%): 70.

Учитывая изложенное, установление в Документации критерия оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе «Срок гарантии», значимости данного критерия соответствует требованиям подпункта 3 пункта 10.22 Положения о закупке.

Таким образом, довод Заявителя о неправомерном использовании Заказчиком критерия оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе «Срок гарантии» не нашел своего подтверждения.

2. Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. 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.

Аналогичное требование предусмотрено пунктом 5.5 Положения о закупке.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 1.1.11 Информационной карты Документации по критерию оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе «Квалификация

участника» оценка производится в следующем порядке:

«1. Положительный опыт оказания услуг по обслуживанию инженерных систем и оборудованию. Оценивается по исполненным договорам на вышеуказанные услуги за последние 3 года, предшествующие сроку подачи заявки (срок договора считается по дате исполнения) по государственным и иным договорам. Оценка производится по наличию копий вышеуказанных договоров и документов, подтверждающих их исполнение (актов приемки) в составе заявки. 60 баллов – договора по которым Заказчиком являлся МГУ имени М.В. Ломоносова. 40 баллов – договора по которым Заказчиком не являлся МГУ имени М.В. Ломоносова. 0 баллов – отсутствие договоров или наличие претензий по заключенным и исполненным договорам.

2. Наличие у участника положительных отзывов (с указанием наименований и адресов Заказчиков) на оказание услуг по обслуживанию инженерных систем и оборудованию (по объектам общей площадью не менее 30 тыс. кв.м.) за последние 3 года (с даты исполнения договора) предшествующие сроку подачи заявки, (Оценивается по наличию в заявке заверенных копий соответствующих документов): 5 баллов – наличие положительных отзывов; 0 баллов – отсутствие положительных отзывов.

3. Обеспеченность кадровыми ресурсами (Оценивается по количеству инженерно-технического персонала и/или специалистов с высшим образованием инженерных специальностей в заполненном и заверенном печатью Приложении № 1 технического задания, и наличия в заявке заверенных копий документов указанных в Приложении № 1 технического задания) 35 баллов – наличие в штате участника 10 и более человек инженерно-технического персонала и/или специалистов с высшим образованием инженерных специальностей; 0 баллов – наличие в штате участника менее 10 человек инженерно-технического персонала и/или специалистов с высшим образованием инженерных специальностей.».

В составе заявки Заявителя на участие в Конкурсе имеются договоры на оказание соответствующих услуг, заключенных с Заказчиком за последние 3 года, предшествующие сроку подачи заявки.

Согласно протоколу №31401851946-2 рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе (итоговый протокол) №223.ОК.60 от 10.02.2015 (далее – Протокол) всем участникам, подавшим заявки на участие в Конкурсе, по подкритерию «Положительный опыт оказания услуг по обслуживанию инженерных систем и оборудованию» Заявителю присвоено 40 баллов.

Таким образом, оценка и сопоставление заявок на участие в Конкурсе осуществлены в порядке, который не указан в Документации.

Данные действия противоречат пункту 5.5 Положения о закупке, что является нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках, нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен в пункте 2.8 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 10.24 Положения о закупке на основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе каждой заявке относительно других по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в ней условий исполнения договора присваивается порядковый номер <...> Заявке на участие в конкурсе, в которой содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер.

На заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, однозначно подтверждающих, что отсутствие соответствующего опыта оказания услуг именно Заказчику свидетельствует о невозможности исполнения обязательств по договору, заключаемому по итогам Конкурса, либо о том, что содержащиеся в заявке лица, которое не имеет данный опыт, условия исполнения договора менее выгодны для Заказчика.

Таким образом, установление подкритерия «Положительный опыт оказания услуг по обслуживанию инженерных систем и оборудованию» в соответствии с подпунктом 4 пункта 1.1.11 Информационной карты Документации противоречит пункту 2.8 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

В соответствии с Протоколом по подкритерию «Положительный опыт оказания услуг по обслуживанию инженерных систем и оборудованию» всем участникам Конкурса присвоено равное количество баллов.

Учитывая изложенное, в случае неприменения данного подкритерия, создающего дискриминационные условия в отношении отдельных участников Конкурса, порядковые номера, присвоенные заявкам на участие в Конкурсе не изменяются, ООО «АрсеналСтрой» остается победителем Конкурса.

3. Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России указал, что оценка и сопоставление заявок на участие в Конкурсе осуществляется на основании документов, подтверждающих квалификацию участника Конкурса, в том числе, копий заключенных ранее участником Конкурса договоров на оказание услуг по обслуживанию инженерных систем и оборудованию, копий положительных отзывов (подпункт 4 пункта 1.1.11 Информационной карты Документации).

При этом, в соответствии с пунктом 1.1.15 Информационной карты Документации не установлены требования о представлении каких-либо документов, подтверждающих квалификацию участника Конкурса.

На основании изложенного, Заявитель приходит к выводу, что пункт 1.1.11 Информационной карты Документации противоречит пункту 1.1.15 Информационной карты Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что пунктом 1.1.15 Информационной карты Документации предусмотрен перечень документов, предоставляемых участником Конкурса в составе заявки в качестве подтверждения своего соответствия требованиям к участникам Конкурса.

Таким образом, представление документом, поименованных в подпункте 4 пункта 1.1.11 Информационной карты, не является обязанностью участника Конкурса.

Учитывая изложенное, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

В соответствии с пунктом 1.1.6 Информационной карты Документации установлено требование к участникам Конкурса о наличии необходимых лицензий или свидетельств о допуске на поставку товаров, производство работ и оказание услуг, подлежащих лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации и являющихся предметом заключаемого договора.

В пункте 1.1.15 Информационной карты Документации не указаны документы, которые необходимо представить для подтверждения соответствия данному требованию.

Таким образом, из Документации не представляется возможным сделать однозначный вывод о том, какие конкретно разрешительные документы (лицензии, свидетельства), подлежат обязательному включению в состав заявки на участие в Конкурсе.

Учитывая изложенное, данные действия Заказчика нарушают требования пункта 4 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В связи с тем, что все участники, подавшие заявки на участие в Конкурсе,

допущены к участию в Конкурсе, установление вышеуказанного требования к участникам Конкурса, не повлияло на результаты закупочной процедуры.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Альфа» (вх. №14793-ЭП/15 от 13.02.2015) на действия (бездействие) заказчика ФГБОУ ВО «Московский Государственный университет имени М.В. Ломоносова» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной инженерной эксплуатации 1 ГУМа, 2 ГУМа и здания Фундаментальной библиотеки МГУ имени М.В. Ломоносова (365 дней) (223.ОК.60) (извещение: № 31401851946) обоснованной в части нарушения установленного документацией о проведении данной закупки порядка оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

2. Признать ФГБОУ ВО «Московский Государственный университет имени М.В. Ломоносова» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 1 статьи 3, часть 10 статьи 4, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 25.02.2015 № 223ФЗ-32/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.