РЕШЕНИЕ

Комиссии по контролю в сфере закупок по делу № 012/06/106-506/2021

02 июня 2021 года г. Йошкар-Ола

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии <…> – заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

членов Комиссии:

<…> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

<…> - специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

в присутствии представителя заказчика – ГУ – РО Фонда социального страхования РФ по Республике Марий Эл <…> по доверености;

в отсутсвие иных лиц участвующих в деле, надлежаще извещенных о месте, времени рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «ИНТРА-ОРТОПЕДИЯ» от 28.05.2021 на положения документации открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по изготовлению протезов нижних конечностей и обеспечения ими инвалидов в 2021 году (извещение в единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» http://zakupki.gov.ru № 0208100000421000100 от 11.05.2021),

УСТАНОВИЛА:

Заказчиком проводится открытый конкурс в электронной форме на выполнение работ по изготовлению протезов нижних конечностей и обеспечения ими инвалидов в 2021 году.

Извещение № 0208100000421000100 о проведении данного открытого конкурса, конкурсная документация размещены заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок 11.05.2021.

Начальная максимальная цена контракта – **1 339 000, 00** рублей.

Дата и время окончания подачи заявок 02.06.2021 09:00.

Согласно части 1 статьи 105 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения

государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе) любой участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет право обжаловать в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

В соответствии с частью 4 статьи 105 Закона о контрактной системе жалоба на положения документации и (или) извещения о проведении электронных процедур, закрытых электронных процедур может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таких процедурах.

Так, в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл поступила жалоба ООО «ИНТРА-ОРТОПЕДИЯ» на положения документации проводимого заказчиком открытого конкурса в электронной форме.

Заявитель приводит доводы относительно незаконного установления в конкурсной документации порядка расчета нестоимостного критерия, считает, что фактически два нестоимостных показателя являются по сути одним и тем же показателем, так как при их расчетах используются одни и те же контракты.

Кроме того, заявитель считает, что заказчиком необоснованно установлен расчет критерия по показателю «Квалификация участника закупки», по которому к оценке принимаются только контракты, заключенные для государственных и муниципальных нужд.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения, в которых просит признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы и материалы, обсудив доводы жалобы, выслушав участников дела, руководствуясь статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе), Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 54.1 Закона о контрактной системе под открытым конкурсом в электронной форме понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении открытого конкурса в электронной форме и конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования.

Для проведения открытого конкурса в электронной форме заказчик разрабатывает и утверждает конкурсную документацию (часть 2 статьи 54.1 Закона о контрактной системе).

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать, в том

числе, критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В соответствии с частью 1 статьи 32 Закона о контрактной системе для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает следующие критерии: 1) цена контракта; 2) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ; 3) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки; 4) квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

В соответствии с частью 8 статьи 31 Закона о контрактной системе порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливаются Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 N 1085 «Об утверждении Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Правила).

При этом согласно пункту 3 Правил, «оценка» - процесс выявления в соответствии с условиями определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по критериям оценки и в порядке, установленном в документации о закупке в соответствии с требованиями настоящих Правил, лучших условий исполнения контракта, указанных в заявках (предложениях) участников закупки, которые не были отклонены.

Частью 14 статьи 54.7 Закона о контрактной системе установлено, что победителем открытого конкурса в электронной форме признается его участник, который предложил лучшие условия исполнения контракта на основе критериев, указанных в конкурсной документации, и заявке на участие в открытом конкурсе в электронной форме которого присвоен первый номер.

На основании изложенного, в целях выявления лучшего условия исполнения контракта, порядок оценки заявок, устанавливаемый Заказчиком в документации о закупке, должен содержать:

1) предмет оценки, позволяющий определить исчерпывающий перечень сведений, подлежащих оценке комиссией заказчика по осуществлению закупок и соответственно подлежащих представлению участниками закупки в своих заявках для получения оценки по нестоимостным критериям;

2) инструкцию по заполнению заявки, позволяющую определить, какие именно сведения подлежат описанию и представлению участниками закупки для оценки комиссией заказчика по осуществлению закупок;

3) зависимость (формула расчета количества баллов, предусмотренная Правилами, или шкала оценки) между количеством присваиваемых баллов и представляемыми сведениями по критерию «качественные, функциональные и

экологические характеристики объекта закупки» (показателям критерия);

4) зависимость (формула расчета количества баллов, предусмотренная Правилами, или шкала оценки, предусматривающая пропорциональное выставление баллов между количеством присваиваемых баллов и представляемыми сведениями по критерию «квалификация участников закупки» (показателям критерия), учитывая, что в отношении сведений, представляемых по указанному критерию, возможна количественная оценка.

Пунктом 11 Правил установлено, что для оценки заявок (предложений) по каждому критерию оценки используется 100-балльная шкала оценки. Если в соответствии с пунктом 10 Правил в отношении критерия оценки в документации о закупке заказчиком предусматриваются показатели, то для каждого показателя устанавливается его значимость, в соответствии с которой будет производиться оценка, и формула расчета количества баллов, присуждаемых по таким показателям, или шкала предельных величин значимости показателей оценки, устанавливающая интервалы их изменений, или порядок их определения.

Так, Комиссией установлено, что в пункте 30 информационной карты конкурсной документации заказчиком установлены следующие критерии оценки заявок, поданных на участие в открытом конкурсе, указана значимость критериев, коэффициенты значимости.

Номер критерия	**Критерии оценки заявок на участие в конкурсе**	**Показатели критериев оценки заявок на участие в конкурсе**	**Значимость критерия в (%)**	**Коэффициент значимости критерия/показателя**	**Обозначение рейтинга по критерию/показателю**
Стоимостной критерий оценки					
1.	Цена контракта	Предложение участников закупки в отношении цены контракта	60	0,60	Ra
Нестоимостные критерии оценки					
2.	«Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и	Квалификация участников закупки, в том числе:	40	0,40	Rb
		2.1. Опыт участника конкурса по успешному выполнению работ по изготовлению протезов сопоставимого характера и объема		0,4	b1
		2.2. Опыт участника конкурса по успешному			

	деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации»	выполнению работ по изготовлению протезов сопоставимого характера и объема		0,6	b2
Совокупная значимость всех критериев в процентах			**100**		

По нестоимостным критериям заказчиком установлен следующий расчет показателей.

2. Нестоимостной критерий оценки «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации»

Величина значимости критерия (%) - **40**

Коэффициент значимости критерия оценки - **0,4**

2.1. «Опыт участника конкурса по успешному выполнению работ по изготовлению протезов сопоставимого характера и объема»

Оценка показателя (баллы) **– 100**

Коэффициент значимости показателя **– 0,4**

По данному показателю оценивается:

Наличие у участника закупки опыта по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема. Оценивается объем выполненных работ (а именно выполнение работ по изготовлению протеза нижней конечности), **исчисляемый в количестве предоставленных протезов нижних конечностей** получателям в рамках контрактов за последние 3 года, предшествующих дате окончания срока подачи заявок на участие в настоящем конкурсе, без нарушения сроков и иных условий контракта по вине участника.

При этом количество предоставленных протезов в каждом контракте должно быть не менее 10 (Десяти) штук.

Сведения о наличии опыта участника подтверждаются копиями государственных контрактов (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ, опубликованных на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, содержащих сведения об объеме выполненных работ.

Не представление в составе заявки на участие в конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, однако при оценке по настоящему показателю учитываются только те сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.

Данный показатель рассчитывается следующим образом:

Предельное необходимое максимальное значение показателя – 50 (Пятьдесят) штук.

Количество баллов, присуждаемых по критерию оценки (показателю), определяется по формуле:

а) в случае, если Kmax<Kпред , - по формуле:

$b1=K3*100*(K_i/K_{max})$

б) в случае, если Kmax≥Kпред , - по формуле:

$b1=K3*100*(K_i/K_{пред})$

где:

К3 - коэффициент значимости показателя.

K_i - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

K_{max} - максимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки;

$K^{пред}$ - предельно необходимое заказчику максимальное значение показателя.

2.2. «Опыт участника конкурса по успешному выполнению работ по изготовлению протезов сопоставимого характера и объема»

Оценка показателя (баллы) **– 100**

Коэффициент значимости показателя **– 0,6**

По данному показателю оценивается:

Наличие у участника закупки опыта по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема. **Оценивается суммарный объем выполненных работ** (а именно выполнение работ по изготовлению протеза нижней конечности), **исчисляемый в рублях по контрактам** за последние 3 года, предшествующих дате окончания срока подачи заявок на участие в настоящем конкурсе, без нарушения сроков и иных условий контракта по вине участника.

При этом объем выполненных работ, исчисляемый в рублях, в каждом контракте должен быть не менее 1 339 000,00 рублей (Один миллион триста тридцать девять тысяч рублей 00 копеек).

Сведения о наличии опыта участника подтверждаются копиями государственных контрактов (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ, опубликованных на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, содержащих сведения о стоимости выполненных работ.

Не представление в составе заявки на участие в конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, однако при оценке по настоящему показателю учитываются только те сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.

Данный показатель рассчитывается следующим образом:

Предельное необходимое максимальное значение показателя – 6 695 000,00 рублей (Шесть миллионов шестьсот девяносто пять тысяч рублей 00 копеек).

Количество баллов, присуждаемых по критерию оценки (показателю), определяется по формуле:

а) в случае, если Kmax<Kпред , - по формуле:

$b2=K3*100*(K_i/K_{max})$

б) в случае, если Kmax≥Kпред , - по формуле:

$b2=K3*100*(K_i/K_{пред})$

где:

КЗ - коэффициент значимости показателя.

K_i - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

K_{max} - максимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки;

$K^{пред}$ - предельно необходимое заказчику максимальное значение показателя.

Как видно из указанной таблицы, в целях подтверждения квалификации участники закупки представляют копии государственных контрактов (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ, опубликованных на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

Вместе с тем, по указанным критериям копии контрактов должны содержать различную информацию, по пункту 2.1 - сведения об объеме выполненных работ, по пункту 2.2 - сведения о стоимости выполненных работ.

Кроме того, Комиссия приходит к выводу, что в целях оценки по указанным критериям участниками могут представляться копии различных контрактов, по которым заказчиком будет произведена оценка по установленным формулам.

Таким образом, данный довод заявителя признается Комиссией необоснованным.

Однако, довод заявителя о необоснованном установлении расчета критерия по показателю «Квалификация участника закупки», по которому к оценке принимаются только контракты, заключенные для государственных и муниципальных нужд заслуживает внимания по следующим основаниям.

Согласно части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Так, требование заказчика о подтверждении наличия у участников закупки опыта копиями только государственных контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ и опубликованных на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, ограничивает участников закупки, так как это дает неправомерное преимущество тем хозяйствующим субъектам, которые имеют опыт выполнения указанных работ для государственных нужд, по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, которые имеют опыт выполнения аналогических работ, но не в рамках государственных и муниципальных закупок.

Требования Закона о контрактной системе и Правил не содержат права заказчика ограничивать виды контрактов (договоров), которыми участник закупки может подтвердить опыт исполнения контракта (договора). Опыт выполнения работ участников закупки определяется выполнением работ, связанных с предметом контракта, а также успешным выполнением работ сопоставимого характера и объема.

Комиссия считает, что приведенное требование нарушает принцип равноправия и ограничивает конкуренцию по отношению к тем участникам, которые имеют требуемый опыт, но не в рамках законодательства о контрактной системе.

Например, на сайте Единой информационной системы в сфере закупок содержатся сведения о закупках, связанных с предметом рассматриваемого контракта, но проводимых в соответствии с Федеральным законом №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с подпунктом пункта 27 «б» Постановления Правительства РФ от 28.11.2013 №1085 «Об утверждении Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» показателями нестоимостного критерия оценки "*квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации*" могут быть следующие показатели:

опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема.

Учитывая изложенное, в целях выявления лучших из предложенных условий исполнения контракта при оценке заявок заказчик может установить такой показатель нестоимостного критерия оценки квалификации участников закупки, как "объемы успешного выполнения аналогичных работ", в качестве опыта участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера.

При этом документами, подтверждающими сведения по такому показателю, как опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимых характера и объема, могут быть представленные в составе заявки копии выполненных аналогичных **контрактов (договоров)** за определенный период времени.

Аналогичная позиция изложена в Письме Минэкономразвития России от 04.05.2017 №Д28и-2019.

Такая же позиция изложена в Письме Минэкономразвития России от 23.11.2015 №Д28и-3507.

В частности, Минэкономразвития России указывает, что сведения и документы, которые участник закупки может представить для подтверждения опыта работы, положениями Закона о контрактной системе не регламентированы.

Учитывая изложенное, Минэкономразвития России делает вывод, что в случае установления данного показателя заказчик вправе оценивать опыт участника

закупки сопоставимого характера и **объема как по государственным и муниципальным контрактам, так и по гражданско-правовым договорам, в том числе которые заключались в процессе обычной хозяйственной деятельности.**

При этом следует отметить, что контракты, договоры, которые подтверждают опыт участника закупки, должны быть исполнены самим участником закупки, а не субподрядчиком.

Таким образом, требование о представлении участниками рассматриваемой закупки для оценки их заявок по нестоимостному критерию в составе заявок копий исключительно контрактов (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с законодательством о контрактной системе приводит к ограничению количества участников рассматриваемой закупки, поскольку заявке участника, представившего в качестве подтверждения успешного опыта выполнения работ по производству протезов не для государственных или муниципальных нужд будет присвоено 0 баллов и направлено на выявление лучших условий исполнения контракта.

Кроме того, Комиссией установлено, что для оценки заявок заказчиком принимаются только контракты, исполненные без нарушения сроков и иных условий контракта по вине участника.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что под данным условием понимаются контракты, исполненные участником закупки в полном объеме без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней) и установлено заказчиком в целях выявления лучших из предложенных условий исполнения контракта, так как информация о начислении неустоек (штрафов, пеней) в обязательном порядке размещается по государственным и муниципальным контрактам в Единой информационной системе.

Вместе с тем, по мнению Комиссии заказчиком в данном случае установлен ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по нестоимостному критерию, поскольку применение неустоек (штрафов, пеней), предусмотренными контрактами ограничивает возможность участника закупки получить максимальное количество баллов, поскольку применение штрафа за нарушение условий контракта (договора), представленного участником к оценке, не является надлежащим подтверждением отсутствия у участника закупки опыта, соответствующего объекту Конкурса, но ограничивает возможность такого участника закупки получить максимальное количество баллов по нестоимостному критерию. Кроме того, Заказчиком не учтено, что по контрактам (договорам) может вестись судебно-претензионная работа.

На основании чего, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в конкурсной документации ненадлежащий порядок оценки заявок на участие в Конкурсе в части неправомерного установления в качестве оценки наличие опыта выполнения работ исключительно по государственным контрактам, заключенным в соответствии с Законом о контрактной системе нарушают часть 2 статьи 8, пункт 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе, подпункта «б» пункта 27 Правил.

Позиция заявителя в этой части является обоснованной.

Частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе предусмотрено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу контрольный орган в сфере закупок принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и при необходимости о выдаче предписания об устранении допущенных нарушений, предусмотренного пунктом 2 части 22 статьи 99 названного Федерального закона.

Таким образом, жалоба ООО «ИНТРА-ОРТОПЕДИЯ» признается частично обоснованной.

Согласно пункту 2 части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе при выявлении в результате проведения контрольным органом в сфере закупок плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок контрольный орган в сфере закупок вправе выдавать обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Учитывая вышеизложенное, с целью недопустимости нарушений законодательства при рассмотрении конкурсной комиссией заказчика заявок, поданных на участие в закупке, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи в адрес заказчика обязательного для исполнения предписания об устранении нарушений законодательства.

На основании изложенного, Комиссия в соответствии с частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИНТРА-ОРТОПЕДИЯ» частично обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика - ГУ – РО Фонда социального страхования РФ по Республике Марий Эл нарушение части 2 статьи 8, пункт 8 части 1 статьи 54.3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», подпункта «б» пункта 27 Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1085.

3. Выдать в адрес ГУ – РО Фонда социального страхования РФ по Республике Марий Эл обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства.

4. Передать материалы дела уполномоченном должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: