

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-475/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Просперити» 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»

01.09.2021 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере
закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе: <...> ,

при участии представителей:

ГУП «Экотехпром»: <...> , <...> , <...> ,

представители Департамента города Москвы по конкурентной политике:
<...> , <...> ,

представители ООО «Просперити», АО «ЕЭТП» на заседание Комиссии
ФАС России не явились, о дате и времени рассмотрения жалобы
посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим
образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу
ООО «Просперити» от 23.08.2021 № б/н на действие (бездействие)
заказчика ГУП «Экотехпром» при проведении открытого конкурса
в электронной форме на право заключения договора на оказание
комплексной услуги по обращению с твердыми коммунальными
отходами на территории Восточного административного округа города
Москвы

(извещение № 32110565923), 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 «Просперити»
(далее – Заявитель) от 23.08.2021 № б/н на действия (бездействие)
заказчика

ГУП «Экотехпром» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание комплексной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Восточного административного округа города Москвы (извещение № 32110565923) (далее – Жалоба, Конкурс).

В соответствии с пунктом 1 части 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Экотехпром», утвержденным генеральным директором ГУП «Экотехпром» Синельниковым Д.В. (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о

закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, конкурсной документацией (далее – Извещение, Документация):

- 1) извещение о проведении Конкурса размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 18.08.2021;
- 2) начальная (максимальная) цена договора – 20 331 934 680, 73 рублей;
- 3) дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 10.09.2021;
- 4) дата подведения итогов Конкурса – 20.09.2021.

В ходе рассмотрения Жалобы 31.08.2021 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы в заседании Комиссии ФАС России объявлен перерыв до 01.09.2021.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены следующие права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком в техническом задании Документации не установлены

сведения о перечне мест накопления отходов, их количестве, объеме и виде

с разбивкой по видам и классам опасности отходов, в том числе количество

и объем каждого вида отходов по классам опасности.

2. Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по показателю «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров».

3. Заказчиком неправомерно принято решение об осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме в соответствии Законом о закупках.

4. Заказчиком установлено в Документации требование обеспечения заявки в размере 5 % от начальной максимальной цены договора, а также обеспечение исполнения договора в размере 2 % от цены договора на соответствующий календарный год, ограничивающее конкуренцию при осуществлении закупки.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в техническом задании Документации не установлены сведения о перечне мест накопления отходов, их количестве, объеме и виде с разбивкой по видам и классам опасности отходов, в том числе количество и объем каждого вида отходов по классам опасности.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 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.

Пунктом 3 части 9, пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки, закупочной документации должны быть указаны, в том числе сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, краткое описание предмета закупки

в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках, а также требования

к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги,

к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные

в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Согласно статье 1 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее – Закон об отходах) обращение с отходами – деятельность по сбору, накоплению, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов.

В соответствии с пунктом 1 статьи 24.6 Закона об отходах сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются региональным оператором в соответствии

с региональной программой в области обращения с отходами и территориальной схемой обращения с отходами.

Пунктом 3 статьи 13.3 Закона об отходах территориальная схема обращения с отходами должна включать в себя данные о количестве образующихся отходов на территории субъекта Российской Федерации с разбивкой по видам и классам опасности отходов; схему потоков отходов,

в том числе твердых коммунальных отходов, от источников их образования

до объектов обработки, утилизации, обезвреживания отходов, объектов размещения отходов, включенных в государственный реестр объектов размещения отходов, которая включает в себя графические обозначения мест, количество образующихся отходов, количество объектов, используемых для обработки, утилизации, обезвреживания,

размещения отходов; сведения
о зонах деятельности регионального оператора.

В силу пункта 25 Правил обращения с ТКО постановления Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 № 1156 «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25 августа 2008 г. № 641» (вместе с «Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами») установлено, что существенными условиями договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов является, в том числе планируемый объем и (или) масса транспортируемых твердых коммунальных отходов, состав таких отходов.

Согласно Документации, размещенной в Единой информационной системе от 18.08.2021, пункту 1.2 приложения № 6 к Договору «Техническое задание», исполнитель осуществляет сбор отходов в местах их накопления, зафиксированных в подписанном сторонами Графике, путем их погрузки в специально оборудованные автомобили: мусоровозы и бункеровозы.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что в техническом задании Документации Заказчика при размещении Извещения о проведении Конкурса отсутствовали сведения о количестве (объеме или массе) ТКО в зоне деятельности регионального оператора с разбивкой по видам и классам опасности отходов с учетом сезонной составляющей.

Таким образом, действия Заказчика, ненадлежащим образом сформировавшего описание объекта закупки на оказание комплексной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования пункта 3 части 9 и пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем указанное нарушение устранено Заказчиком самостоятельно, поскольку 30.08.2021 внесены изменения в Документацию в указанной части.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по показателю «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров».

Частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что под конкурсом в целях Закона о закупках понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка

на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Пунктом 2 приложения № 1 Документации установлен критерий оценки заявок участников закупки по показателю «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» (далее – Показатель), согласно которому:

«Заказчиком будет оцениваться цена контракта/договора, заключённого в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

и Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» за последние десять лет, предшествующих дате окончания срока подачи заявок на участие в настоящем открытом конкурсе в электронной форме, сопоставимого характера и объема, исчисляемая в рублях. Сведения о таких контрактах (договорах) должны содержаться в реестре контрактов в соответствии

с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Федеральным законом от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ

«О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для

обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», если в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации данные сведения включаются в реестр контрактов Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС).

Под работами сопоставимого характера понимаются работы по сбору, транспортированию, обработке твердых коммунальных отходов по исполненным или действующим на момент подачи заявки заключенным контрактам/договорам.

К расчету принимается контракт/договор, стоимость которого составляет не менее 50% от начального максимального значения цены договора, на право заключить который проводится настоящая закупка.

Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров подтверждается следующими документами:

Количество баллов, присуждаемых по показателю (ИЦБ_i), определяется по формуле:

,

где:

КЗ – коэффициент значимости показателя;

К_i – предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

К_{max} – максимальное предложение из предложений по показателю оценки, сделанных участниками закупки.

Оценка в 0 баллов по показателю будет присвоена:

– участнику закупки, который не имеет опыта сопоставимого характера и объема».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что указанный порядок оценки заявок на участие в Конкурсе по Показателю установлен Заказчиком с целью выявления участника, наилучшим образом соответствующего требованиям Заказчика, а также способного обеспечить надлежащее выполнение работ по предмету закупки.

Вместе с тем представитель Заявителя не представил доказательств,

свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение об осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме в соответствии Законом № 223-ФЗ.

Из Жалобы следует, что пунктом 4 Правил постановления Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133

«Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора» (далее – постановление Правительства № 1133) торги, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов

для регионального оператора, проводятся в форме аукциона в электронной форме в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013

№ 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», с учетом особенностей, предусмотренных настоящими Правилами.

Согласно пояснениям представителя Заказчика пунктом 12 статьи 24.6 Закона об отходах региональные операторы, осуществляющие деятельность на территории субъекта Российской Федерации – города федерального значения Москвы, Санкт-Петербурга или Севастополя, вправе привлекать операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами к оказанию комплексной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами

(сбор, транспортирование, обработка, обезвреживание, утилизация и захоронение твердых коммунальных отходов) по результатам торгов в порядке, установленном Законом о закупках.

Пунктом 13 статьи 24.6 Закона об отходах в случае, если на территории субъекта Российской Федерации – города федерального значения Москвы оказывается комплексная услуга по обращению с ТКО, порядок, установленный постановлением Правительства № 1133, не применяется.

Таким образом, Комиссия ФАС России, изучив Документацию, а также заслушав пояснения сторон, приходит к выводу, что действия Заказчика, принявшего решение об осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме в соответствии Законом № 223-ФЗ,

не противоречит Положению о закупке, Закону о закупках,

постановлению Правительства № 1133, а также Закону об отходах.

Вместе с тем представитель Заявителя не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

4. Согласно доводу Жалобы Заказчиком установлено в Документации требование обеспечения заявки в размере 5 % от начальной максимальной цены договора, а также обеспечение исполнения договора в размере 2 % от цены договора на соответствующий календарный год, ограничивающее конкуренцию при осуществлении закупки.

Согласно части 25 статьи 3.2 Закона о закупках заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке требование обеспечения заявок на участие в конкурентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого обеспечения. При этом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие

в закупках предусмотрен положением о закупке заказчика в соответствии

с настоящим Федеральным законом). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, за исключением проведения закупки в соответствии со статьей 3.4 Закона о закупках. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком

в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

В соответствии с частью 27 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ заказчик не устанавливает в документации о конкурентной закупке требование обеспечения заявок на участие в закупке, если начальная (максимальная) цена договора не превышает пять миллионов рублей. В случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает пять миллионов рублей, заказчик вправе установить в документации о закупке требование к обеспечению заявок на участие в закупке в размере не более пяти процентов начальной (максимальной) цены договора.

Также, пунктом 15.2 Положения о закупках установлено, что Заказчик вправе установить в Документации требование об обеспечении исполнения договора, заключаемого по результатам проведения закупки, размер которого может быть в пределах до 30 процентов от начальной (максимальной) цены договора. Заказчик вправе не устанавливать в документации о закупке требование об обеспечении исполнения договора либо установить обеспечение исполнения отдельных этапов исполнения договора. Обеспечение исполнения договора может быть оформлено в виде безотзывной банковской гарантии, выданной кредитной организацией, или внесения денежных средств на указанный Заказчиком счет. Способ обеспечения исполнения договора выбирается участником закупки самостоятельно.

Пунктом 8.18 части IV «Информационная карта открытого конкурса в электронной форме» установлен размер обеспечения заявок в размере 1 199 574 459, 91 рублей (5% от начальной (максимальной) цены Договора).

Пунктом 8.27.3 части IV «Информационная карта открытого конкурса в электронной форме» установлен размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок его предоставления (по лотам), а именно размер обеспечения исполнения Договора предусмотрен в следующем размере: 2 % от начальной (максимальной) цены Договора на соответствующий календарный год.

Таким образом, Комиссия ФАС России, изучив Документацию, а также заслушав пояснения сторон, приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего обеспечение заявки в размере 5 % от начальной максимальной цены договора, а также обеспечение исполнения договор в размере 2 % от цены договора на соответствующий календарный год, не противоречит Положению о закупке, Документации и Закону о закупках.

Вместе с тем представитель Заявителя не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Просперити» (ИНН: 7706043312;

ОГРН: 1027739016161) от 23.08.2021 № б/н на действия (бездействие) заказчика ГУП «Экотехпром» (ИНН: 7706043312, ОГРН: 1027739016161) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание комплексной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Восточного административного округа города Москвы (извещение № 32110565923) обоснованной в части ненадлежащего описания объекта закупки.

2. Признать ГУП «Экотехпром» нарушившим пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, Заказчику не выдавать, поскольку выявленные нарушения устранены Заказчиком самостоятельно путем внесения изменений в конкурсную документацию.

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