

1. ООО «ЭЛТЕХКОМПЛЕКТ»

194100, Санкт-Петербург, ул. Кантемировская, д. 7, оф. 1272

2. АО «Научно-производственная корпорация «Системы прецизионного приборостроения»

(АО «НПК «СПП»)

111024, Москва, ул. Авиамоторная, д. 53

3. АО «ЕЭТП»

115114, Москва, ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

РЕШЕНИЕ

**по делу №1-00-1980/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

28.10.2016 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

в присутствии представителей:

АО «НПК «СПП»

в отсутствие:

ООО «ЭЛТЕХКОМПЛЕКТ», АО «ЕЭТП» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 20.10.2016 №ИШ/48845),

рассмотрев жалобу ООО «ЭЛТЕХКОМПЛЕКТ» (далее - Заявитель) на действия заказчика — АО «НПК «СПП» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку матричного фотоприемного устройства МФПУ 320x256 (детектор оптического диапазона 0,9 – 1,7 мкм) (реестровый № 31604098140) (далее - Конкурс),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса.

По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно установлены критерии оценки «Цена» и «Квалификация», а также нарушен порядок оценки данных критериев при проведении Конкурса.

В соответствии с частью 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции,

действующей на момент объявления Конкурса (далее — Положение), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС).

Согласно представленным материалам и информации на Официальном сайте 14.09.2016 размещено извещение о проведении Конкурса. Окончание срока подачи заявок — 05.10.2016. Подведение итогов — 06.10.2016.

Согласно протоколу подведения итогов открытого конкурса в электронной форме от 06.10.2016 №31604098140 в Конкурсе принимало участие три участника:

ООО «Техностек»;

ЗАО «ЭЛТЕХКОМПЛЕКТ» (Заявитель);

ООО «Электрон Импорт».

Данным участникам по критерию оценки «цена» присвоено следующее количество баллов:

ООО «Техностек» - 0 баллов (цена предложения: 126 650 000,00 руб.);

ЗАО «ЭЛТЕХКОМПЛЕКТ» - 11,14 баллов (цена предложения: 106 487 317,02 руб.);

ООО «Электрон Импорт — 9,20 баллов (цена предложения: 109 999 995,00 руб.).

По критерию «квалификация»: 27, 00, 4,50 и 7,50 баллов соответственно.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 12 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно пункту 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно пункту 4.15 Положения если закупочной документацией предусмотрена оценка и сопоставление заявок, применяются критерии, установленные закупочной документацией. Предложения ранжируются.

В соответствии с пунктом 9.3 Конкурсной документации сумма оценочных значимостей критериев составляет 100%. Для целей оценки в формулах приводятся соответствующие коэффициенты значимости критериев.

Согласно подпункту 9.3.1 пункта 9.3 Конкурсной документации Заказчиком установлен критерий оценки «Цена». Оценочная значимость критерия 70 %.

Для целей оценки используется НМЦ (начальная (максимальная) цена)

договора. Если НМЦ договора не установлена, тогда используется сумма НМЦ единиц товара, работы, услуги (с учетом количества).

В своих предложениях участник обязан указать предложения по цене договора (но не выше НМЦ договора). Если НМЦ договора не установлена, тогда участник обязан указать цену единиц товара, работы, услуги и их сумму без превышения НМЦ единиц товара, работы, услуги (с учетом количества).

В формуле НМЦ договора/сумма НМЦ единиц товара, работы, услуги обозначена «Цена Заказчика» и, соответственно, предложения участника по цене договора/сумма предложения по цене единиц товара, работы, услуги «Цена участника».

В случае отсутствия в заявке участника закупки предложения о цене, а также, если предложенная цена превышает НМЦ договора, НМЦ единиц товара, работы, услуги (с учетом количества) или их сумму, такая заявка отклоняется.

Оценка (расчет баллов по критерию) осуществляется по формуле :

Цена Заказчика - Цена участника

Цена Заказчика X 100 X 0,7.

Таким образом, Заказчиком установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по критерию «Цена».

Согласно представленным материалам и сведениям, представленным в ходе заседания, Комиссией установлено, что оценка по критерию «Цена» соответствует требованиям Положения Заказчика, соответственно, присвоение баллов участникам Конкурса по данному критерию проведен в соответствии с требованиями Конкурсной документации, что отражено в вышеуказанном протоколе.

Также следует отметить, что Заказчик самостоятельно определяет (формирует) критерии оценки, в рамках действующего законодательства, в том числе антимонопольного законодательства.

Следовательно, Комиссия установила, что Заказчиком правомерно установлен критерий оценки «Цена», а также правомерна проведена оценка заявок участников Конкурса по данному критерию.

Кроме того, стоит отметить, что Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств обратного.

Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя необоснованной в части неправомерного установления критерия оценки «Цена», а также поведенного расчета оценки по данному критерию в ходе проведения Конкурса.

1.

2. Кроме того, согласно жалобе Заявителя, одним из доводов жалобы является отсутствие в Конкурсной документации методики расчета критерия оценки «Квалификация».

В соответствии с подпунктом 9.3.2 пункта 9.3 Конкурсной документации Заказчиком установлен критерий оценки «Квалификация». Оценочная значимость критерия 30 %.

Для оценки и сопоставления по критерию «Квалификация» участник предоставляет следующие документы:

1) справку об исполненных договорах, аналогичных предмету закупки за три года, включая год закупки и два года, предшествующих году закупки по форме (приложение б) с приложением документов, подтверждающих исполнение договоров (копии накладных, актов и т.п.);

2) документы о деловой репутации участника (отзывы, благодарственные и рекомендательные письма, справки и другие документы об участии в рейтингах, исполненных обязательствах и пр.);

3) другие документы в соответствии с переменными данными.

Квалификация оценивается по представленным документам экспертным путем, каждой заявке выставляется значение от 0 до 100 баллов.

Для получения оценки по критерию «Квалификация» для каждой заявки вычисляется среднее арифметическое оценок, присвоенных членами комиссии с коэффициентом значимости 0,3 по формуле (расчет баллов по критерию):

$$K_1 + K_2 + K_3 + \dots + K_n$$

$$n \times 0,3$$

K_n – оценка (от 0 до 100 баллов) каждого члена комиссии;

n – количество членов комиссии.

В случае, если участник закупки не представил (полностью или частично) документы по квалификации или документы по квалификации не соответствуют требованиям настоящей документации, комиссия имеет право оценить по критерию «Квалификация» на 0 баллов.

Таким образом, Заказчиком в Конкурсной документации установлен критерий оценки «Квалификация», а также перечень документов, которые необходимо представить для оценки.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что в Конкурсной документации отсутствует методика расчета (присвоения баллов) по критерию оценки

«Квалификация».

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, ввиду отсутствия в Конусной документации методики оценки заявок участников Конкурса по критерию «Квалификация» Заказчиком нарушен пункт 2 части 1 статьи 3, пункт 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Следовательно Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя в части данного довода обоснованной.

Одновременно, Комиссией установлено, что по итогам проведения Конкурса 19.10.2016 Заказчиком заключен договор с ООО «Техностек».

Вместе с тем, протокол от 06.10.2016 № 31604098140, опубликован в ЕИС 11.10.2016. Таким образом, договор по итогам Закупки заключен до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной комиссии, заказчика в десять дней, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Как было указано ранее, в силу части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, 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 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с подпунктом 9.4.1 пункта 9.4 Положения по результатам торгов (конкурс, аукцион), если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцати дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола.

Согласно пункту 10 Конкурсной документации срок заключения договора не более 20 рабочих дней со дня принятия Заказчиком решения о заключении такого договора, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации для заключения договора необходимо его одобрение органом управления Заказчика, а также случаев, когда действия (бездействие) Заказчика при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен в течение 20 рабочих дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

Таким образом, договор по итогам закупочных процедур должен быть заключен не позднее 20 рабочих дней со дня принятия Заказчиком решения о заключении такого договора.

Между тем, из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое Заказчиком Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение

эффективности защиты гражданских прав.

Данная правовая позиция отражена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014 Арбитражного суда Свердловской области.

Таким образом, нормы, описанные ранее, исключают возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.
 1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса необоснованной в части неправомерного установления критерия оценки «Цена», а также поведенного расчета оценки по данному критерию в ходе проведения Конкурса, в остальных частях — обоснованной.
 2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
 3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, т. к. по результатам Закупки заключен договор.
 4. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1980/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.10.2016 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 28.10.2016 по делу № 1-00-1980/77-16,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «НПК «СПП» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку матричного фотоприемного устройства МФПУ 320x256 (детектор оптического диапазона 0,9 – 1,7 мкм) (реестровый № 31604098140) (далее - Конкурс), а именно:

1.
 1. Заказчику внести изменения в Положение о закупке товаров, работ, услуг открытого акционерного общества «Научно-производственная корпорация «Системы прецизионного приборостроения» с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 28.10.2016 по делу № 1-00-1980/77-16, а именно установить сроки заключения договора, не ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган в соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
 2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) .
 3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 30.01.2017.**
 4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 06.02.2017** 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.