

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15474/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.11.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) ,

рассмотрев жалобу ООО «ВЕСТА» (далее также - Заявитель) на действия МАОУ «Гимназия имени Н.В. Пушкива» (далее также - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания для МАОУ «Гимназия им. Н.В. Пушкива» по адресу г.Москва г. Троицк Сиреневый бульвар д. 4 в период с 09.01.2020 по 31.12.2021 года (реестровый № 31908528720, далее — Закупка), в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки. Жалоба подана до окончания срока подачи заявок.

Заявитель обжалует критерии оценки заявок участников, считая их необъективными и лишёнными смысла.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы, признает жалобу обоснованной по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика (далее - Положение о закупках) размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС).

На Официальном сайте размещена документация открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания для МАОУ «Гимназия им. Н.В. Пушкина» по адресу г.Москва г. Троицк Сиреневый бульвар д.4 в период с 09.01.2020 по 31.12.2021 года (далее - Документация).

В отношении первого довода жалобы Комиссия отмечает следующее.

Критерий 1.3.1 - опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг аналогичных предмету договора.

Оценка заявок будет осуществляться по следующей шкале:

Кол-во заключенных (исполненных) договоров, без замечаний и штрафных санкций	Кол-во баллов
От 0 до 5	0
от 6 до 12	20
от 13 до 19	50
от 20 и больше	100

Оценивается количество заключенных (исполненных) договоров за последние 4 года (2015-2019 года) по аналогичным услугам в образовательных учреждениях дошкольных; общеобразовательных (начального общего, основного общего, среднего (полного) общего образования) общей стоимостью всех предоставленных договоров не менее 44 759 563,20 (сорок семь миллионов семьсот пятьдесят девять тысяч пятьсот шестьдесят три рубля 20 копеек). Подтверждается копиями успешно исполненных договоров/контрактов и актами сдачи-приемки оказанных услуг без начисления штрафных санкций. Не являются подтверждением наличия опыта оказания услуги контракты (договоры), оказание услуги, по которым продолжаются (являются незавершенными).

Заявитель считает, что данный показатель лишён смысла, неизмерим и ведёт к ограничению допуска к участию в закупке.

Комиссия считает указанный критерий необъективным по нескольким основаниям.

Во-первых, сама формулировка требования оценивается количество заключенных (исполненных) договоров за последние 4 года (2015-2019 года) по аналогичным услугам в образовательных учреждениях дошкольных; общеобразовательных (начального общего, основного общего, среднего (полного) общего образования) общей стоимостью всех предоставленных договоров не менее 44 759 563,20 ставит в неравное положение участника, у которого заключен, например, один договор на сумму более 44 759 563,20 рублей. В соответствии п. 1.3.1 Документации участник по данному критерию получит 0 баллов, поскольку количество от 0 до 5 договоров

оценивается Заказчиком в 0 баллов. В таком же неравном положении окажется гипотетический участник, который имеет 5 договоров на сумму более 44 759 563,20 рублей, поскольку и в данном случае применяемый критерий также обуславливает получение участнику 0 баллов.

При этом, если потенциальный участник представит 20 и более договоров на сумму не менее 44 759 563,20 рублей, он по данному критерию получит 100 баллов, что при общей значимости критерия обеспечит преимущество над другим участником в 9 баллов.

Во-вторых, Комиссия считает, что Заказчиком в Критерии 1.3.1 некорректно установлен порядок оценки по критерию опыта работы, связанного с предметом договора, а именно то, что к оценке принимается только опыт в образовательных учреждениях.

По мнению Комиссии, Заказчик необоснованно оценивает опыт в других учреждениях ниже, чем в образовательных. Вид деятельности учреждения по другим договорам поставки не влияет на уровень квалификации участника Закупки. Наличие данного критерия ведет к ограничению конкуренции, так как участники Закупки, имеющие опыт поставки необходимой продукции другим учреждениям при оценке заявок не получают по критериям Заказчика никаких баллов.

Вместе с тем установленный Заказчиком порядок оценки заявок не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора, поскольку сведения об опыте участника Закупки по поставке необходимой продукции другим учреждениям (например, медицинским) необоснованно не оцениваются Заказчиком.

Комиссия отмечает, что поставка одного товара разным хозяйствующим субъектам не подтверждает более сложный характер такой поставки и не является показателем наибольшей квалификации участника в сравнении с опытом работ с другими хозяйствующими субъектами.

При этом, учитывая неизменность проводимой поставки товаров, способов её выполнения, Комиссия делает вывод о намеренном сужении круга потенциальных участников Закупки путем установления вышеуказанного критерия.

Комиссия, рассматривая вышеуказанные действия Заказчика при проведении Закупки, установила, что действия Заказчика в данном случае могли привести к ограничению круга потенциальных участников процедуры из-за действий Заказчика.

При этом представитель Заказчика на заседании Комиссии и в письменных возражениях не представил объективных доказательств необходимости сужения необходимого опыта по предмету Закупки определенными учреждениями.

Кроме того, в отношении оспариваемого Заявителем критерия 1.3.2 Комиссия отмечает следующее.

В рамках указанного показателя оценка заявок будет осуществляться по следующей шкале

Количество состоящих в штате участника закупки руководителей и ключевых специалистов с профильным образованием согласно занимаемой должности. Наличие руководителей и ключевых специалистов подтверждается копией штатного расписания или выписки из штатного расписания участника закупки, документов о профильном образовании работников (дипломов, копий трудовых книжек, действующих трудовых договоров сотрудников, сертификатов и иных документов, выданных образовательными учреждениями РФ о получении профильного образования).	Кол-во баллов
от 1 до 3	25
от 4 до 7	50
от 8 до 11	75
от 12 и более	100

При этом Комиссия учитывает позицию Заказчика о том, что участнику желательно иметь руководителей и специалистов с профильным образованием согласно занимаемой должности, однако в данном случае, согласно именно критериям, указанным в Критерии 1.3.2, соперничество хозяйствующих субъектов будет заключаться именно в количестве таких специалистов, а не в качестве. Так, например, Комиссии непонятно, чем потенциальный участник лучше, если у него большее количество руководителей по сравнению с другим. Объяснения представителя Заказчика и письменные возражения объективных доводов также не содержали.

В отношении третьего оспариваемого критерия Комиссия отмечает следующее.

Критерием 1.3.3 установлен показатель «Срок существования компании». Подтверждается копией свидетельства о постановке на учет в налоговом органе или данными выписки из ЕГРЮЛ.

Оценка заявок будет осуществляться по следующей шкале:

от 20 лет и больше – 100 баллов

от 15 лет – 75 баллов

от 10 лет – 50 баллов

от 0 до 5 лет – 25 баллов

Комиссия в данном случае полностью соглашается с доводом Заявителя о том, что срок существования компании никак не связан с квалификацией участников закупки, в том числе в связи с наличием в качестве иного критерия опыта работы, связанного с предметом договора. Данный же критерий говорит лишь о сроке существования компании и не может быть никаким образом применен в качестве показателя критерия «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации, специалистов и иных работников определённого уровня квалификации», то есть данный критерий полностью подлежит устранению как необъективный.

Кроме того, в отношении того, что все рассматриваемые критерии оценки должны иметь пропорциональную зависимость от представленных документов, Комиссия отмечает, что по смыслу принципов, установленных ч. 1 ст. 3 Закона о закупках в случае, если возможна количественная оценка представляемых сведений участниками закупки, между такими сведениями и количеством присваиваемых баллов должна быть зависимость, которая определяется посредством необходимой формулы или шкалы, выражаемой в их взаимном соотношении друг с другом, а именно: определённое количество присваиваемых баллов соответствует определённому показателю, в свою очередь, возможное количественное изменение показателя оценки обязательно должно изменять количество баллов в соответствии с интервалами их изменений или используемой формулой.

Этот вывод предписывает, что для использования в целях оценки заявок (предложений) шкалы оценки Заказчик в документации о закупке должен установить количество баллов, присуждаемое за определённое значение критерия оценки (показателя), предложенное участником закупки. В случае если используется несколько показателей, значение, определённое в соответствии со шкалой оценки, должно быть скорректировано с учётом коэффициента значимости показателя.

Введение Заказчиком такого коэффициента означает, что количество баллов, присуждаемое за определённое значение критерия оценки (показателя), предложенное участником закупки, будет увеличено или уменьшено по условиям выбора лучшего предложения в Закупке на размер коэффициента. Например, если один участник не приложил договоры, его оценка должна быть объективно меньше участника, в составе заявки которого представлен один договор (и далее 2, 3, 4 и т.д.).

Такая корректировка будет иметь пропорциональный, то есть соразмерный, характер, обусловленный результатами арифметического, а не произвольного вычисления, как желает Заявитель и антимонопольный орган.

Право Заказчика самостоятельно определить в Документации используемые для оценки нестоимостные критерии оценки (показатели) и предусмотреть формулу расчёта количества баллов или шкалу оценки, по смыслу приведённых выше норм Закона о закупках не только не допускает, а напротив, предполагает, что в документации, кроме иного, должна быть указана соответствующая зависимость между количеством присваиваемых баллов и представляемыми участниками закупки сведениями по упоминаемым критериям в случае, если возможна количественная оценка представляемых сведений.

Иной подход не отвечает самой цели Закона о закупках, предусмотренной в его части 1 статьи 3 (равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки) и, как следствие, не обеспечивает выявление объективно лучшего условия исполнения договора и допускает неэффективное использование денежных средств, затрачиваемых для обеспечения своих нужд.

В том числе в связи с применением Заказчиком иного подхода, Комиссия приняла решение доводы Заявителя обоснованными.

Применительно к ч. 10 ст. 4 Закона о закупках критерии оценки и сопоставления заявок должны быть объективными, исчисляемыми и администрируемыми.

Комиссия в данном случае приходит к выводу о ненадлежащем формировании Заказчиком своей Документации в части установления в ней критериев оценки и сопоставления заявок, что, в свою очередь, является нарушением требований п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

В данном случае критерии оценки составлены так, что они не зависят от объективных факторов.

О необходимости использования в закупочной документации объективных, исчисляемых, измеряемых и администрируемых критериев неоднократно высказывались арбитражные суды Московского округа, в частности по делам №№ А40-195614/14, А40-216614/14, А40-132216/14, А40-1761/15, А40-119802/15, А40-169152/15, А40-220847/2016, А40-11740/2017.

На основании изложенного, учитывая наличие необъективных критериев оценки заявок участников, Комиссия приходит к выводу о нарушении Заказчиком требований п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

На основании изложенного и в соответствии с ч. 20 ст. 18.1 и п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «ВЕСТА» (ИНН:7706758198, ОГРН:1117746491763) на действия МАОУ «Гимназия имени Н.В. Пушкина» (ИНН:5046051906, ОГРН:1025006034723) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-15474/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.11.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 28.11.2019 по делу № 077/07/00-15474/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

МАОУ «Гимназия имени Н.В. Пушкина» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания для МАОУ «Гимназия им. Н.В. Пушкина» по адресу г.Москва г. Троицк Сиреневый бульвар д. 4 в период с 09.01.2020 по 31.12.2021 года (реестровый № 31908528720, далее - Закупка):

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки (если они составлены).
2. Заказчику вернуть участникам Закупок ранее поданные заявки с уведомлением каждого участника о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.
3. Заказчику внести изменения в Документацию с учётом решения Комиссии от 28.11.2019 по делу № 077/07/00-15474/2019.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 8 (Восьми) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику продолжить проведение Закупки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Закупочной документации.
6. Заказчику разместить информацию о каждом действии по исполнению предписания в течение трех дней после выполнения пункта в Единой информационной системе в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС)
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 20.12.2019.

8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 23.12.2019 включительно с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.