

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2013/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.11.2018 г. Москва

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

при участии:

от ООО «Генстройэксперт» - <...> (по доверенности от 12.11.2018 № 17),

от АО «РЭМ» - <...> (по доверенности от 25.10.2018 № 370), <...> (по доверенности от 12.11.2018 № 413),

рассмотрев жалобу ООО «Генстройэксперт» (далее также - Заявитель, Общество) на действия АО «РЭМ» (далее также - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение ремонта помещения № III 6 этажа здания, расположенного по адресу: г. Москва, ул. 1905 года, д. 7, стр. 1 (реестровый № 31806976911) (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:

Заявитель обратился в Московское УФАС России с жалобой на действия Заказчика при проведении Конкурса.

Жалоба мотивирована несогласием общества с оценкой его заявки на участие в Конкурсе.

В заседании представитель Заявителя доводы и требования жалобы поддержал.

Представители Заказчика по жалобе возражали, представили документы по оспариваемой процедуре.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия признает жалобу обоснованной на основании следующего.

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных приведенной статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие)

нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях: 1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований упомянутого Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика; 3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения; 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке; 5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных ч. 8.1 приведенной статьи, ч. 5 ст. 8 названного закона, включая нарушение порядка применения указанных положений; 6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Жалоба отвечает п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках.

Срок, установленный ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Заявителем не пропущен.

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), упомянутым законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен 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.

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

В силу ч. 3 ст. 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» с учетом использования Заказчиком Положения о закупках в редакции от 01.06.2018 к рассматриваемым правоотношениям применяется редакция Закона о закупках,

действовавшая до 01.07.2018.

28.09.2018 Заказчиком опубликовано извещение о проведении Конкурса, и конкурсная документация по проведению конкурса в электронной форме на право заключения договора на ремонт помещения № III 6 этажа здания, расположенного по адресу: г. Москва, ул. 1905 года, д.7, стр. 1 (далее - Конкурсная документация).

В соответствии с опубликованным в ЕИС протоколом оценки и сопоставления заявок от 26.10.2018 № 31806976911-03 (далее - Протокол) заявке Заявителя присвоено 80,00 баллов. При этом данный Протокол в отношении баллов заявки Заявителя содержит следующую схему:

Баллы, выставленные членами Комиссии (средний балл) по критерию «Квалификация участника конкурса»	Расчетный бал		Итоговый рейтинг в баллах	Порядковый номер
	Рейтинг заявки по критерию «Квалификация участника конкурса» (коэффициент значимости - 0,50)	Рейтинг заявки по критерию «Цена договора» (коэффициент значимости - 0,50)		
60,00	30,00	50,00	80,00	2

Вместе с тем Приложением № 2 к информационной карте установлены 9 подкритериев (далее - Подкритерии), из которых суммируется общая оценка по критерию «Квалификация участника конкурса». Согласно письменным возражениям Заказчика, по 7 подкритериям Заявителю было присвоено максимальное количество баллов, кроме Подкритериев «2.1 Наличие у участника конкурса опыта выполнения работ, аналогичных предмету закупки» и «2.2. Наличие у участника конкурса опыта выполнения работ, аналогичных предмету закупки».

В Подкритерии «2.1 Наличие у участника конкурса опыта выполнения работ, аналогичных предмету закупки» принимаются в расчет сведения о заключенных договорах и выполненных работах за период с 2017 по 2018 годы. В расчёт принимаются только завершённые работы по объектам. При оценке заявок Комиссией учитываются сведения, указанные в заявке, подтвержденные копиями договоров, актов сдачи-приемки выполненных работ (по форме КС-2, КС-3), подтверждающими выполнение работ.

Из 9 договоров, представленных в составе заявки Заявителя Заказчик зачел только 1. При этом основанием послужило то, что в остальных представленных договорах отчетные периоды, указанные в формах КС-2 и КС-3 не совпадают.

В отношении данного довода Заказчика Комиссия отмечает следующее.

Подкритерий 2.1 предполагает декларирование соответствующего опыта путем представления необходимых документов. При этом в Конкурсной документации не отражено, что сведения из представленных документов должны соотноситься с пониманием Заказчика о правильности заполнения документов.

В отношении незначительных договоров Заказчик не доказал несоответствие указанных договоров требованиям Конкурсной документации, а наличие

разночтений в формах КС-2 и КС 3 не подтверждает невыполнение работ по этим договорам Заявителем и не подтверждает того, что эти работы не выполнены и не оплачены.

Данный критический подход относится также к оценке по Подкритерию 2.2 «Наличие у участника конкурса опыта выполнения работ, аналогичных предмету закупки», поскольку он соотносится с вышеуказанным подкритерием и взаимосвязан с оценкой представленных договоров в заявке Заявителя, а именно — незачет каждого договора влияет на оценку также по Подкритерию 2.2, потому что в данном случае оценивается сумма представленных договоров, которая также снижается при неправомерной оценке представленных договоров Заявителя Заказчиком.

Кроме того, в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом информационной открытости закупки.

Этот принцип не нашел своего отражения при проведении Конкурса, в том числе в связи с тем, что Заявителю и Комиссии из содержания Протокола не представляется возможным однозначно установить основание начисления всех баллов по каждому критерию, так как он содержит только информацию о количестве баллов без конкретного на то основания.

Применительно к составлению протоколов соблюдение указанного принципа означает необходимость обязательного доведения до сведения участников Конкурса всей информации, касающейся хода и результатов рассмотрения их заявок на участие в названной процедуре, поскольку упомянутые результаты напрямую затрагивают права и законные интересы таких участников.

Кроме того, такая информация должна детально раскрывать причины начисления баллов с указанием не только на то, в какой части эта заявка не соответствует, с тем, чтобы исключить возможность Заказчика в последующем субъективно трактовать причины такого отклонения и предоставить участникам Конкурса возможность в случае несогласия с таким решением Заказчика оспорить его в установленном законом порядке.

Указанного правового подхода последовательно придерживаются арбитражные суды Московского округа, в частности по делам № А40-43124/14, № А40-43121/14.

Названный правовой подход наиболее полно отвечает целям обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках), а также законодательно закрепленным принципам равенства участников гражданских правоотношений (ч. 1 ст. 1 ГК РФ и презумпции добросовестности участников таких правоотношений (ч. 5 ст. 10 ГК РФ).

Используемый Заказчиком в данном случае подход не позволяет с достоверностью определить причины начисления баллов, поскольку не содержит указания на то, какие именно документы или хотя бы в какой их части признаны Заказчиком несоответствующими требованиям Документации.

Даже в случае отсутствия в Конкурсной документации соответствующих

требований с Заказчика не будет снята обязанность по указанию в Протоколе рассмотрения заявок детальных и конкретных причин отклонения той или иной заявки, начисления баллов в целях соблюдения принципов информационной открытости закупки.

При таких обстоятельствах Комиссия не может признать действия Заказчика в части оценки заявки Заявителя правомерными, а в действиях Заказчика признаются нарушения требований п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ и услуг руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к участникам Закупки.

В соответствии с ч. 6 ст. 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

В данном случае действия Заказчика, выразившиеся осуществлении оценки заявки Заявителя по основаниям, не предусмотренным Конкурсной документацией, не соответствуют требованиям ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

Представители Заказчика предоставили на заседании Комиссии в бумажном виде договор подряда № 163-ДРиР/18 от 08.11.2018, заключенный между Заказчиком и ООО «СК Нева-строй». Из данного договора следует, что он заключен на основании результатов Конкурса, в частности протокола от 24.10.2018 № 31806976911-03.

Заказчик обязан в рамках публикации процедуры размещать информацию о заключенном договоре на Официальном сайте. В данном случае, такую обязанность Заказчик исполнил 09.11.2018. При этом уведомление Московского УФАС России о запрете действий, связанных с заключением договора, было направлено в адрес участвующих лиц 08.11.2018.

Оценив копию указанного договора, заключенного в бумажном виде, Комиссия считает его ничтожным, поскольку отсутствует возможность администрировать непосредственный момент заключения, и как следствие, сделать вывод о выполнении либо невыполнении Заказчиком требований ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в части приостановления заключения договора. В свою очередь, договор, заключенный в нарушение требований ст. 18.1, считается ничтожным.

В данном контексте Комиссия также принимает во внимание тот факт, что уведомление Московского УФАС получено Заказчиком раньше, чем размещены сведения о договоре в ЕИС. При этом единственным доказательством, которое свидетельствует о фактической дате заключения договора, по утверждениям Заказчика, является дата, указанная на самом договоре, что, как указано выше, в совокупности не позволяет сделать бесспорный вывод о соблюдении требований Закона о защите конкуренции при заключении указанного договора.

При таких обстоятельствах Комиссия оценивает этот договор критически, и делает

вывод об отсутствии причин, препятствующих выдаче предписания по восстановлению нарушенных прав.

С учетом изложенного и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Генстройэксперт» (ИНН:7716860673; ОГРН:1177746572475) на действия АО «РЭМ» (ИНН:7727344543, ОГРН:1187746439980) при проведении Конкурса обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения п. 1 и 2 ч. 1, ч. 6 статьи ст. 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано только в судебном порядке в течение трех месяцев.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2013/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.11.2018 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 13.11.2018 по делу № 1-00-2013/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «РЭМ» (ИНН:7727344543, ОГРН:1187746439980) (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение ремонта помещения № III 6 этажа здания, расположенного по адресу: г. Москва, ул. 1905 года, д. 7, стр. 1 (реестровый № 31806976911) (далее - Конкурс):

1.

1. Заказчику отменить протокол оценки и сопоставления заявок от 26.10.2018 № 31806976911-03.
2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанного протокола на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - Официальный сайт).
3. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новой дате рассмотрения поданных заявок на участие в Конкурсе, подведения итогов Конкурса.
4. Заказчику рассмотреть поданные заявки на участие в Конкурсе с учетом решения Комиссии от 13.11.2018 по делу № 1-00-2013/77-18.
5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 07.12.2018.
6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 14.12.2018 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 статьей 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.