

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11496/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.07.2020 г. Москва

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

при участии представителей Московского фонда реновации жилой застройки — <...> (по доверенности от 25.12.2019), <...> (по доверенности от 25.12.2019),

в отсутствие представителей ООО «ТЕХЛАЙН» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 10.07.2020 № ПО/39034/20),

рассмотрев жалобу ООО «ТЕХЛАЙН» (далее - Заявитель) на действия Московского фонда реновации жилой застройки (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период строительства объекта: жилой дом с инженерными сетями и благоустройством территории по адресу: г. Москва, район Донской, Севастопольский пр-кт, влд. 7, к. 6/1 (Южный административный округ) (реестровый № 32009188489) (далее — Закупка), 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 Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерной оценке его заявки по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 также - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

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

На Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с протоколом № 57-0420-ОК-1 оценки и сопоставления заявок от 03.07.2020 по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг», заявке Заявителя присвоено 0 баллов.

Согласно Закупочной документации оценка по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» производится в следующем порядке:

Участник закупки подает предложение по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» по форме отдельного приложения к конкурсной документации. По критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» оценивается содержание описания участником открытого конкурса выполняемых работ (оказываемых услуг) (Дополнительно проработанное предложение) требованиям, которые изложены в Приложении № 1 к техническому предложению «Требования к описанию выполняемых работ (оказываемых услуг)», и соответствие данного описания требованиям Технического задания (Приложение № 1 к конкурсной документации), Проекта договора (Приложение № 3 к конкурсной документации) нормам и значениям на выполнение соответствующих видов работ (услуг), установленных нормативно-правовыми актами, строительными и санитарными нормами и правилами, а также государственными стандартами в части, не противоречащей Градостроительному кодексу РФ, Федеральному закону «О техническом регулировании», которыми следует руководствоваться при выполнении работ (оказании услуг), по категориям качественных, функциональных и экологических характеристик товаров, работ, услуг (далее - Категории), которые приведены в Таблице №1. Описание Категорий являются показателями Категорий.

Таблица №1

п/п	Категории
1	Описание последовательности и порядка выполнения работ (оказания услуг) с учетом выполнения требований конкурсной документации, Технического задания (Приложение № 1 к конкурсной документации), Проекта договора (Приложение № 3 к конкурсной документации).

2	Информация о выполнении требований к сроку и объему выполняемых работ (оказываемых услуг) с учетом выполнения требований конкурсной документации, Технического задания (Приложение № 1 к конкурсной документации), Проекта договора (Приложение № 3 к конкурсной документации)
3	Методы и способы выполнения работ (оказания услуг) на объекте закупки с учетом выполнения требований конкурсной документации, Технического задания (Приложение № 1 к конкурсной документации), Проекта договора (Приложение № 3 к конкурсной документации).

Участник Закупки используя форму дополнительно проработанного предложения (Приложение № 1 к Техническому предложению) дает предложение по описанию Категорий, в соответствии с требованиями к описанию выполняемых работ (оказываемых услуг).

Количество баллов, присуждаемых по критерию оценки «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг», определяется в следующем порядке:

Например, по 1 категории

Описание последовательности и порядка выполнения работ (оказания услуг) с учетом выполнения требований конкурсной документации, Технического задания (Приложение № 1 к конкурсной документации), Проекта договора (Приложение № 3 к конкурсной документации).	0 баллов	Не предоставлены предложения по описанию Категории или представлено только скопированное Техническое задание (повторение исключительно формулировок требований) или (и) предложения по порядку взаимодействия участника конкурса с заказчиком при выполнении работ (оказании услуг) или (и) при наличии в представленных предложениях противоречий, несоответствий требованиям конкурсной документации, Технического задания (Приложение № 1 к конкурсной документации), Проекта договора (Приложение № 3 к конкурсной документации) (предложения не отвечают потребностям Заказчика), недостоверной информации (не в совокупности) или (и) предложения представлены без учета выполнения всех требований конкурсной документации, Технического задания (Приложение № 1 к конкурсной документации), Проекта договора (Приложение № 3 к конкурсной документации).
	35 баллов	Предоставлено описание по всему составу работ (услуг) и перечню требований конкурсной документации в составе заявки участника конкурса, последовательности и порядка выполнения работ (оказания услуг), порядка взаимодействия участника конкурса с заказчиком при выполнении работ (оказании услуг) с учетом выполнения всех требований конкурсной

		документации, Технического задания (Приложение № 1 к конкурсной документации), Проекта договора (Приложение № 3 к конкурсной документации).
--	--	---

Как установлено Комиссией, Таблица № 1 не была представлена в составе заявки Заявки.

Вместе с тем, 0 баллов заявке Заявителя в рассматриваемой части было присвоено по причине установления неправомерных положений Закупочной документации.

Так, на заседании Комиссии представитель Заказчика не смог пояснить, на основании каких конкретных параметров и методик расчета руководствуется комиссия Заказчика, выставляя баллы при описании участником последовательности и порядка выполнения работ, информации о выполнении требований к сроку и объему выполняемых работ, методов и способов выполнения работ.

Фактически из положений Закупочной документации следует, что количество баллов, присваиваемое участнику Закупки при оценке по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» определяется субъективным образом.

Названное обстоятельство, в свою очередь, лишает участников Закупки возможности получить информацию о причинах начисления того или иного количества баллов и, при несогласии с решением Заказчика, оспорить его действия в установленном порядке, а у контролирующего органа, в свою очередь, отсутствует возможность проверить объективность начисления баллов и правильность определения победителя торгов.

Комиссией, при изучении установленного Заказчиком порядка оценки по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» выявлено, что такой порядок оценки имеет необъективный характер начисления соответствующих баллов, что, в свою очередь, не обеспечивает равные права и возможности участников Закупки и равные условия его проведения.

Заказчиком не установлено на основании каких документов и сведений будут оцениваться заявки участников в рассматриваемой части.

В этой связи Комиссия отмечает следующее.

В целях расширения возможностей участия юридических и физических лиц в Закупке и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности, предотвращение коррупции и других злоупотреблений под порядком оценки и сопоставления заявок следует понимать детальный алгоритм действий, подлежащих осуществлению со стороны организатора торгов в целях определения победителя проводимой Закупки.

Комиссия отмечает, что на Заказчика возложена обязанность по установлению в Закупочной документации критериев оценки и сопоставления заявок на участие в

Закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке.

Вместе с тем в настоящем случае Заказчиком данная обязанность не исполнена.

В этой связи в Закупочной документации должны быть раскрыты сведения о порядке формирования и подачи заявок, разрешения вопроса об их соответствии Закупочной документации и отклонения таких заявок, порядке определения победителя Закупки (с указанием всех осуществляемых организатором торгов в этих целях действий, включая сведения о порядке присвоения заявкам балльных оценок в случае их сопоставления по набранным баллам), а также о порядке заключения договоров по результатам проводимой Закупки.

Комиссия отмечает, что при составлении Заказчиком Закупочной документации любая потребность должна быть отражена и обусловлена объективными факторами.

Данные действия Заказчика могут привести к указанию участниками в составе заявки с целью подтверждения соответствующего требования сведений, фактически не соответствующих действительности, поскольку отсутствие установления порядка оценки не предусматривает проверку таких сведений.

Определение порядка оценки и сопоставления заявок именно как присвоение таким заявкам баллов в зависимости от значимости критериев их оценки нашло свое отражение в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 3323/13 от 18.02.2014, согласно которому отсутствие в действующем законодательстве требования установления в документации порядка расчета баллов и значимости критериев оценки заявок участников не свидетельствует о том, что такие критерии и порядок не должны разрабатываться и применяться организаторами торгов. Отсутствие названных критериев и порядка расчета баллов может привести к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов, поскольку определение победителя может быть основано на его субъективном усмотрении.

Критерии начисления баллов, а также вес (ценность) в баллах каждой разновидности документов являются необходимыми для участников Закупки, поскольку их наличие не только соответствует принципам открытости и прозрачности торгов, в том числе при определении победителя, но и является стимулирующим фактором при подаче заявок, а также направлено на поддержание конкуренции, нивелирование споров и разногласий участников и организаторов при подведении их итогов. Необходимость полного раскрытия информации о торгах следует как из п. 2 ст. 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) с учетом положения о равенстве всеобщего доступа к открытым торгам, так и из недопустимости ограничения конкуренции (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Обратное же приведет к бесконтрольному усмотрению Заказчиком при оценке поданных заявок, поскольку критерии оценки таких заявок будут известны лишь ему самому в зависимости от его выбора таких критериев среди перечисленных в Закупочной документации или вовсе придуманных им самостоятельно в ходе процедуры.

В настоящем же случае какое-либо указание на необходимые к представлению документы в целях получения максимально возможного количества баллов по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» в Закупочной документации отсутствует и детально не определен, какие именно параметры будут учитываться Заказчиком при оценке заявок по данному критерию.

Комиссия отмечает, что основными целями Закупки является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Однако действия Заказчика в настоящем случае указанным целям не соответствовали.

Отсутствие сведений относительно того, какие конкретно параметры оцениваются Заказчиком по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» и составляющих его показателей, не позволяет участникам формулировать либо корректировать свои заявки в указанной части в сторону потребностей Заказчика с тем, чтобы повысить предпочтительность этих заявок.

Данное обстоятельство, в свою очередь, ведет к недостижению таких целей процедуры, как расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности.

Также следует отметить, что действующим законодательством Российской Федерации не определен исчерпывающий перечень критериев, подлежащих оценке при рассмотрении и сопоставлении заявок, что свидетельствует о том, что выбор таких критериев является усмотрением самого организатора закупочной процедуры в зависимости от его потребностей, однако такой выбор не должен становиться способом произвольного и безосновательного начисления поданным заявкам баллов с тем, чтобы обеспечить победу конкретному участнику Закупки.

Обратное приведет к нарушению принципа равенства участников гражданских правоотношений (ч. 1 ст. 1 ГК РФ), недопустимости злоупотребления правом (ч. 1 ст. 10 ГК РФ).

Между тем, в настоящем случае Заказчиком в качестве критерия оценки по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» установлены неисчисляемые показатели, описание которых в упомянутой документации не приведено, что делает невозможным объективное сопоставление заявок по ним с соблюдением принципов равноправия и справедливости.

При этом выбор показателей для оценки и сопоставления заявок является исключительным усмотрением Заказчика со всеми правовыми последствиями совершения таких действий. В этой связи при выборе показателей оценки и сопоставления заявок Заказчику надлежало либо детально описать названный критерий с целью соблюдения принципа информационной открытости и

обеспечения равенства прав ее участников, либо воздержаться от установления таких показателей с тем, чтобы не допустить нарушения прав и законных интересов иных участников Закупки, вызванных неопределенностью правил и порядка присвоения баллов.

Кроме того, по мнению Комиссии, сформировав таким образом критерии оценки Заказчик фактически возлагает на участников процедуры обязанность по формированию технического задания за Заказчика, что не предусмотрено действующим законодательством и не соответствует основополагающим принципам проведения закупочных процедур, указанным в статье 3 Закона о закупках.

Каких-либо доказательств, свидетельствующих о необходимости оценки заявок по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг», Заказчиком не представлено.

Кроме того, как отмечено в определении Верховного Суда Российской Федерации от 12.05.2015 № 305-КГ15-1682, определение победителя торгов, основанное на субъективном усмотрении организатора закупки, не соответствует целям и задачам, ради которых проводятся публичные процедуры, такие как Запросы предложений.

Таким образом, в рассматриваемых действиях Заказчика усматривается нарушение пунктов 1, 2, 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При этом в настоящем случае с учетом количества поданных и подлежащих оценке заявок с учетом того, что участники процедуры, допущенные до ее участия фактически соответствовали требованиям в части наличия необходимого опыта, трудовых ресурсов, членства в СРО а значит, допущенные лица являются квалифицированными участниками рынка, Комиссия считает возможным не выдавать предписание о внесении изменений, ограничившись предписанием о переоценке заявок без учета оспариваемого критерия оценки.

Также, по мнению Заявителя, итоговый протокол составлен 03.07.2020, а размещён на сайте только 06.07.2020.

Согласно ч. 12 ст. 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

В связи с изложенным, итоговый протокол размещен Заказчиком с соблюдением срока, указанного в ч. 12 ст. 4 Закона о закупках, а довод жалобы признается необоснованным.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «ТЕХЛАЙН» (ИНН: 7743863271, ОГРН: 1127746714127) на действия Московского фонда реновации жилой застройки (ИНН:

7703434808, ОГРН:1177700018319) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение 1, 2 части 1, пункта 1 части 10 статьи 3, пунктов 2, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-11496/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.07.2020 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 16.07.2020 по делу № 077/07/00-11496/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Московскому фонду реновации жилой застройки (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период строительства объекта: жилой дом с инженерными сетями и благоустройством территории по адресу: г. Москва, район Донской, Севастопольский пр-кт, влд. 7, к. 6/1 (Южный административный округ) (реестровый № 32009188489) (далее — Закупка), а именно:

1. Заказчику отменить протокол № 57-0420-ОК-1 оценки и сопоставления заявок от 03.07.2020.
2. Заказчику рассмотреть (оценить) поданные заявки на участие в Закупке с учетом решения Комиссии от 16.07.2020 по делу № 077/07/00-11496/2020, то есть не учитывая критерий «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг».
3. Заказчику разместить информацию о совершении вышеуказанных действий в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в сети Интернет.
4. Заказчику завершить 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.
5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 27.08.2020.

6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 31.08.2020 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1.

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.