

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-37/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «МосТорг» 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»

06.03.2015

Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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», жалоб на действия (бездействие) юридических лиц при организации и проведении закупок в соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ГУП «Петербургский метрополитен»: <...> – доверенность № 294 от 02.09.2015, <...> – доверенность № 121 от 11.02.2015, ООО «МосТорг»: <...> – доверенность № б/н от 03.03.2015,

рассмотрев жалобу ООО «МосТорг» от 20.02.2015 №б/н на действия (бездействие) заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке территорий ГУП «Петербургский метрополитен» (извещение № 31401889529) 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 «МосТорг» (далее – Заявитель) (вх. № 18755-ЭП/15 от 26.02.2015) на действия (бездействие) заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке территорий ГУП «Петербургский метрополитен» (извещение № 31401889529) (далее – Конкурс, Жалоба).



Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – 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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке ГУП «Петербургский метрополитен», утвержденным приказом начальника ГУП «Петербургский метрополитен» № 960 от 26.10.2012 г. (далее – Положение о закупке).

29.12.2014 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) размещено извещение о проведении Конкурса, а также Конкурсная документация (далее – Документация).

Из Жалобы следует, что установив в Документации порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе в нарушение Закона о закупках, Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 2.2.2.4 Положения о закупке предусмотрено, что в конкурсной

документации должны содержаться, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе.

Согласно пункту 2.2.2.37 Положения о закупке конкурсные заявки допущенные до участия в конкурсе участников оцениваются конкурсной комиссией Управления ГУП «Петербургский метрополитен» по критериям и в порядке, изложенным в Балльной методике оценки и сопоставления заявок.

В соответствии с пунктом 4.3.1 Документации конкурсная комиссия осуществляет оценку и сопоставление заявок, признанных конкурсной комиссией соответствующими требованиям конкурсной документации. Конкурсные заявки допущенных до участия в конкурсе участников оцениваются конкурсной комиссией Управления ГУП «Петербургский метрополитен» по критериям оценки и сопоставления заявок и в порядке, изложенным в балльной методике оценки и сопоставления заявок, содержащейся в Документации (том 2).

Согласно пункта 1 раздела 12 Документации (том 2) оценка заявок осуществляется с использованием критериев оценки заявок участников конкурса (отдельно по каждому лоту):

- ценовое предложение участника;
- квалификация участника конкурса.

Пункту 4 раздела 12 Документации (том 2) установлена значимость критериев и коэффициенты значимости критериев:

№ п/п	Наименование критерия оценки заявок	Значимость критерия, %	Коэффициент значимости критериев, К
1	ценовое предложение участника	90	0,9
2	квалификация участника конкурса	10	0,1

Пунктом 1 раздела 12 Документации (том 2) предусмотрена оценка заявок по критерию «Ценовое предложение участника»:

«...В случае если ценовое предложение участника конкурса ниже начальной (максимальной) цены договора по лоту, установленной в конкурсной документации, более чем на 30 %, заявке присваивается рейтинг по данному критерию, равный 30 баллам. При оценке заявок по критерию «Ценовое предложение участника» лучшим признается предложение участника конкурса с наименьшим ценовым предложением. Договор заключается на условиях по данному критерию, указанных в заявке победителя...».

По мнению Заявителя, предусмотренный Заказчиком порядок оценки по критерию «Ценовое предложение участника» ограничивает количество участников Конкурса.

Законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не установлены конкретные требования к значимости критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Доказательств, свидетельствующих о том, что указанные требования ограничивают количество потенциальных участников, Заявителем не представлено.

Таким образом, указанный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. По мнению Заявителя, установив подкритерий «Опыт оказания аналогичных услуг» по критерию «Квалификация участника конкурса», Заказчиком созданы условия к ограничению количества участников закупки.

Согласно пункту 4.1 раздела 4 Документации (том 2) Участник должен соответствовать обязательным требованиям, в том числе наличие опыта оказания аналогичных услуг по комплексной уборке территорий не менее 3-х лет:

-по лоту №1 на объектах транспортной инфраструктуры общей площадью уборки территорий в месяц не менее 50 000 м²,

-по лоту №2 на объектах рельсового транспорта общей площадью уборки территорий в месяц не менее 25 000 м²,

что должно быть подтверждено не менее, чем одним исполненным договором, исполнение которого осуществлено в указанный период и подтверждено документально в соответствии с пунктом 5.2.6.1 Документации, при этом договор должен быть заключен не менее, чем за три года до даты окончания приема заявок.

Пунктом 2.1 пункта 2 раздела 12 Документации (том 2) предусмотрено, что подкритерий «Опыт оказания аналогичных услуг» по критерию «Квалификация участника конкурса» оценивается исходя из анализа количества заключенных договоров на оказание аналогичных услуг, указанных в форме №3 Документации «Анкета участника», а также договоров, представленных в составе заявки.

Согласно пункту 10 формы №3 «Анкета участника» Документации участнику необходимо указать опыт оказания аналогичных услуг.

При этом в примечании данной формы №3 указано, что участник в

подтверждение соответствующего опыта обязан предоставить надлежащим образом заверенные копии заключенных и выполненных по предмету Конкурса договоров.

Кроме того, на заседании Комиссии, представители Заказчика пояснили, что подкритерий «Опыт оказания аналогичных услуг» по критерию «Квалификация участника конкурса» устанавливается для надежности и безопасности исполнения условий договора. В подтверждение соответствующего опыта достаточно представить один заключенный и выполненный договор на оказание услуг, аналогичных предмету Конкурса.

Доказательств, свидетельствующих о том, что указанные требования ограничивают количество потенциальных участников, Заявителем не представлено.

Таким образом, указанный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. По мнению Заявителя, Заказчик создает преимущества ряду участников конкурса, которые ранее исполняли аналогичные договоры, установив в документации подкритерий «Опыт выполнения работ (оказания услуг) для ГУП «Петербургский метрополитен» по критерию «Квалификация участника конкурса».

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен в пункте 1.9.2. Положения о закупке.

Положением о закупке (Приложение №11 к Положению о закупке) предусмотрена: «Балльная методика оценки и сопоставления заявок на выполнение работ, оказание услуг, передачу прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации» (далее – Балльная методика).

Согласно пункту 3 Раздела II Балльной методики: «...по критерию «Квалификация участника конкурса» установлен перечень возможных подкритериев. По критерию «Квалификация участника конкурса» установлен подкритерий «Опыт выполнения работ (оказания услуг) для ГУП «Петербургский метрополитен»....».

Согласно пункту 4.3.2 Документации (том 1) выигравшим торги на электронном конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и

сопоставления заявок, которые установлены в Документации (том 2).

Согласно пункту 2.2 пункта 2 раздела 12 Документации (том 2) подкритерий «Опыт выполнения работ (оказания услуг) для ГУП «Петербургский метрополитен» оценивается исходя из анализа наличия заключенных договоров с ГУП «Петербургский метрополитен» на выполнение работ (оказание услуг), указанных в форме №3 «Анкета участника», а также договоров с ГУП «Петербургский метрополитен» на выполнение работ (оказание услуг), представленных в составе заявки и определяется:

$$C2_i = 100,$$

если в форме №3 «Анкета участника» участника конкурса указаны данные по заключенным договорам с ГУП «Петербургский метрополитен» на выполнение работ (оказание услуг) и (или) в составе заявки представлены договоры с ГУП «Петербургский метрополитен» на выполнение работ (оказание услуг).

$$C2_i = 0,$$

если в форме №3 «Анкета участника» участника отсутствуют данные по заключенным договорам с ГУП «Петербургский метрополитен» на выполнение работ (оказание услуг), а также в составе заявки не представлены договоры с ГУП «Петербургский метрополитен» на выполнение работ (оказание услуг).

где:

$C2_i$ – количество баллов, по подкритерию «Опыт выполнения работ (оказания услуг) для ГУП «Петербургский метрополитен», определенное по i -ой заявке,;

i – порядковый номер заявки участника».

На заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, однозначно подтверждающих, что наличие соответствующего опыта оказания услуг именно Заказчику свидетельствует о том, что условия исполнения договора, содержащиеся в заявке лица, которое не имеет данный опыт, менее выгодны для Заказчика.

Таким образом, установление подкритерий «Опыт выполнения работ (оказания услуг) для ГУП «Петербургский метрополитен» по критерию «Квалификация участника конкурса» в соответствии с подпунктом 2.2 пункта 2 раздела 12 Документации (том 2) противоречит пункту 1.9.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России установила следующее.

Исходя из требований части 5 статьи 4 Закона о закупках на официальном сайте размещается, в том числе, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования, которые не указаны в документации о закупке.

В соответствии со статьей 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Таким образом, договор, заключаемый по итогам закупки, составляется путем включения в него существенных условий, указанных в проекте договора, являющимся неотъемлемой частью документации, а также условий договора, которые в соответствии с документацией о закупке должны быть предложены победителем закупочной процедуры.

Согласно проекту договора по лоту № 1 исполнитель по заданию Заказчика обязуется оказывать услуги по комплексной уборке привестибюльных территорий станций, внутренних и наружных территорий административно-бытовых комплексов ГУП «Петербургский метрополитен» в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к Договору).

По результатам проведения Конкурса по лоту № 1 заключены:

- договор от 18.02.2015 №20000000000000055141 возмездного оказания услуг по комплексной уборке привестибюльных территорий станций ГУП «Петербургский метрополитен»;

- договор от 18.02.2015 №20000000000000055149 возмездного оказания услуг по комплексной уборке внутренних и наружных территорий административно-бытовых комплексов ГУП «Петербургский метрополитен».

Таким образом, в нарушение условий исполнения договора, содержащихся в проекте договора Документации, а именно: в пункте 1.1 «исполнитель обязуется оказывать услуги по комплексной уборке

привестибюльных территорий станций, внутренних и наружных территорий административно-бытовых комплексов ГУП «Петербургский метрополитен» Заказчиком заключены два различных по предмету договора, а именно: «возмездное оказание услуг по комплексной уборке вестибюльных территорий станций ГУП «Петербургский метрополитен» и «возмездное оказание услуг по комплексной уборке внутренних и наружных территорий административно-бытовых комплексов ГУП «Петербургский метрополитен».

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в предъявлении к условиям исполнения договора требований, которые не указаны в Документации, а именно: заключение договора на условиях, не предусмотренных Документацией, противоречат нормам пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МосТорг» от 20.02.2015 №б/н на действия (бездействие) заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке территорий ГУП «Петербургский метрополитен» (извещение № 31401889529) обоснованной в части установления в документации о данной закупке подкритерия «Опыт выполнения работ (оказания услуг) для ГУП «Петербургский метрополитен» по критерию «Квалификация участника конкурса».

2. Признать ГУП «Петербургский метрополитен» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 06.03.2015 № 223ФЗ-37/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

4. Выдать ГУП «Петербургский метрополитен» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранении выявленных нарушений.

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