



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ № 97-А

г. Екатеринбург

23.04.2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

при участии представителей:

– заказчика в лице ООО "Строительная компания Развития" ,

– заявителя в лице ООО «Уральский Строительный Союз» ,

рассмотрев жалобу ООО «Уральский Строительный Союз» (620028, г. Екатеринбург, ул. Токарей, 24, пом. 5-11) с информацией о нарушении организатором закупки в лице ООО "Строительная компания Развития" (620142, г. Екатеринбург, ул.8 МАРТА, д.51, 11 этаж) Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку железобетонных изделий (извещение № 31502131829) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «Уральский Строительный Союз» (вх. № 01-8330 от 14.04.2015г.) с информацией о нарушении организатором закупки в лице ООО "СТРОИТЕЛЬНАЯ КОМПАНИЯ РАЗВИТИЯ" Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку железобетонных изделий (извещение № 31502131829), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Представитель заявителя ООО «Уральский Строительный Союз» поддержал доводы, изложенные в жалобе, о нарушении порядка отбора участников закупки в части оценки заявка заявителя по критерию «опыт поставки», пояснив, что спецификацию к договору необходимо было рассматривать как отдельный договор, просит признать жалобу обоснованной.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, просили признать доводы жалобы необоснованными.

Проанализировав представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с нормами Закона о закупках на основании Положения о закупках товаров, работ, услуг ООО «Строительная компания Развитие» (далее – Положение), размещенного на официальном сайте в редакции от 15.08.2014г.

16 марта 2015 года на официальном сайте в сети «Интернет» было размещено извещение № 31502131829 открытого конкурса на право заключения договора на поставку железобетонных изделий.

09 апреля 2015 года комиссией по закупке была проведена процедура оценки и сопоставления заявок, по итогам которой составлен протокол, подписанный присутствующими на заседании членами комиссии (протокол №19/03 от 09.04.2015г).

В соответствии с указанным протоколом заявке участника ЗАО «Бетонресурс» присвоен 1 порядковый номер с итоговым рейтингом в 100 баллов, заявке участника ООО «Уральский Строительный Союз» присвоен 2 порядковый номер с итоговым рейтингом в 93,00 балла.

В соответствии с пунктом 4.3.1 закупочной документации закупочная комиссия осуществляет оценку и сопоставление заявок на участие в конкурсе, поданных Участниками процедуры закупки, признанными Участниками конкурса. Срок оценки и сопоставления таких заявок не может превышать 10 (десять) рабочих дней с даты подписания протокола, срок оценки и сопоставления установлен в Информационной карте.

Пунктом 4.3.2, 4.3.3 закупочной документации установлено, что оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются Закупочной комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены Закупочной документацией. Совокупная значимость таких критериев должна составлять 100 (сто) баллов. Для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, Закупочная комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки по критериям, указанным в Закупочной документации.

Пунктом 16 информационной карты закупочной документации установлено, что заявка на участие в конкурсе, подготовленная по форме в соответствии с требованиями Закупочной документации и в соответствии с формами документов, установленными в Разделе III. «Образцы форм и документов для заполнения Участниками», со следующими приложениями и входящими в состав заявки документами: форма описи документов, форма заявки на участие в конкурсе, форма доверенности. Также установлены документы, входящие в состав заявки на участие в конкурсе, в том числе:

- копии исполненных Договоров на выполнение работ, в подтверждение опыта Участника (при наличии опыта).

Пунктом 21, 22 информационной карты закупочной документации установлены критерии оценки заявок на участие в конкурсе и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, а именно:

Для оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе используются:

1) Ценовой критерий – цена договора;

2) Неценовые критерии – сроки поставки и опыт поставки Участником конкурса ЖБИ за последние 5 лет, на сумму не менее 85 000 000 рублей по каждому договору.

Совокупная значимость критериев составляет 100 баллов, из них:

1) Цена договора, значимость 35 баллов;

2) Срок поставки, значимость 30 баллов, подтверждается графиком поставки материалов (Приложение № 2 к проекту Договора);

3) Опыт поставки, значимость 35 баллов, подтверждается копиями исполненных Договоров.

Совокупная значимость критериев составляет 100 баллов.

I. Неценовые критерии оценки	неценовой балл (НБ) 65 баллов
1. Опыт поставки Участником конкурса ЖБИ за последние 5 лет, на сумму не менее 85 000 000 рублей по каждому договору	35 баллов
0 договоров	0 баллов
от 1 до 2 договоров	7 баллов
от 3 до 4 договоров	14 баллов
от 5 до 6 договоров	21 баллов
от 7 до 8 договоров	28 баллов

9 и более договоров	35 баллов
2. Сроки поставки	30 баллов
в соответствии с установленными сроками поставки 120 календарных дней	1 балл
сокращение сроков выполнения работ за каждый день по 1 баллу	от 2 - до 30 баллов
II. Ценовые критерии	ценовой балл (ЦБ) 35 баллов
1. Цена соответствует начальной максимальной цене	1 балл
2. Снижение цены против начальной - устанавливается за каждый процент снижения цены по 7 баллов	8-35 баллов

Суммарный балл (СБ) заявки рассчитывается на основании суммы ценовых и неценовых баллов по следующей формуле: $СБ = НБ(\max 65) + ЦБ(\max 35)$

На основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе конкурсной комиссией каждой заявке на участие в конкурсе относительно других по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора присваивается порядковый номер. Заявке на участие в конкурсе, в которой содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в конкурсе содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в конкурсе, которая поступила ранее других заявок на участие в конкурсе содержащих такие условия.

Победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер.

Представители заказчика пояснили, что в составе заявки ООО «Уральский Строительный Союз» представлено 9 договоров на поставку железобетонных изделий на сумму не менее 85000000,00 рублей по каждому договору, подтверждающих опыт участника. Вместе с тем в составе заявки представлено две копии контракта №УК-18/13 от 03.04.2013, который не был засчитан закупочной комиссией как два разных договора. в связи с тем, что спецификации №1 и №4 являются приложениями к данному контракту (соответственно приложение №1 и №4) и формируют его общую цену. ввиду чего, по критерию «опыт поставки» данному участнику закупки присвоено 28 баллов.

Вместе с тем, защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом (п. 2 ст. 11 ГК РФ). В случаях, когда регулируемые гражданским законодательством отношения прямо не урегулированы им или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, в силу п. 1 ст. 6 ГК РФ применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

В отличие от п. 3 ч. 4 ст. 1 Закона о закупках в ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) не содержится запрета на применении их норм к отношениям, регулируемым Законом о закупках, в том числе по аналогии. Более того, исходя из чч. 4-6 ст. 8 Закона о закупках применение такой аналогии очевидно.

При проведении контрольным органом плановых и внеплановых проверок и рассмотрении жалоб в силу ч. 12 ст. 99 и ч. 6 ст. 106 Закона о контрактной системе не подлежат контролю результаты оценки заявок участников закупок в соответствии с критериями, установленными п. 3 и п. 4 ч. 1 ст. 32 Закона о контрактной системе, т.е. качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки, а также квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации. Такие результаты могут быть обжалованы участниками закупок в судебном порядке.

Таким образом, обжалование таких результатов должно осуществляться исключительно в судебном порядке.

При рассмотрении жалобы по существу антимонопольный орган согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона защите конкуренции не связан предметом обжалования и принимает решение исходя из выявленных им нарушений порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с 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.

В соответствии с ч. 8 ст.4 Закона о закупках извещение о закупке, в том числе извещение о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

Частью 9 ст.4 Закона о закупках установлено, что в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, следующие сведения: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с ч.10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

12) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

13) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Вместе с тем, п.13 Положения установлены критерии оценки заявок на участие в процедурах закупки, а именно:

1. Для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, запросе котировок цен, Закупочная комиссия по размещению заказа должна оценивать и сопоставлять такие заявки по критериям, указанным в Закупочной документации. При этом критериями оценки заявок на участие в конкурсе, аукционе могут быть:

1.1. цена договора, цена единицы продукции;

1.2. срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;

1.3. условия оплаты товара, (работ, услуг);

1.4. функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара;

1.5. качество технического предложения участника процедуры закупки;

1.6. срок представляемых гарантий качества товара (работ, услуг);

1.7. объем представляемых гарантий качества товара, (работ, услуг);

1.8. квалификация участника процедуры закупки, в том числе:

1.8.1. обеспеченность материально-техническими ресурсами при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг;

1.8.2. обеспеченность кадровыми ресурсами при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг;

1.8.3. опыт и репутация участника процедуры закупки при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг;

1.8.4. дополнительные подкритерии, установленные при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг (данный критерий может применяться при проведении запроса котировок цен).

2. Не допускается использование иных, за исключением предусмотренных частью 1 настоящей статьи, критериев оценки заявок на участие в конкурсе. При этом в Закупочной документации должны быть установлены не менее двух критериев оценки, а критерий «Цена договора, цена единицы продукции», является обязательным критерием во всех случаях.

3. По критериям, указанным в пунктах 1.4., 1.5., 1.8. части 1 настоящей статьи, разрешается устанавливать в Закупочной документации подкритерии оценки при условии установления порядка оценки по каждому из подкритериев с указанием показателей и шкалы возможных значений оценки или порядка ее определения.

4. Запрещается использование критерия «Квалификация участника процедуры закупки», указанного в пункте 1.8. части 1 настоящей статьи, при закупке простых товаров серийного производства.

5. Весовая значимость критерия, указанного в пункте 1.1. части 1 настоящей статьи «цена договора, цена единицы продукции» при оценке и сопоставлении заявок на участие в конкурсе должна составлять не менее 35 (тридцати пяти) процентов.

6. При размещении заказа путем проведения аукциона, аукциона в электронной форме, запроса котировок критерии, указанные в пунктах 1.2. – 1.8. части 1 настоящей статьи не применяются.

7. Если иное не определено в документации закупочной процедуры, критериями оценки предложений поставщиков и выбора победителя являются:

- 1) предложенная поставщиком цена договора;
- 2) функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара, качество работ, услуг;
- 3) квалификация участников конкурса;
- 4) расходы на эксплуатацию товара;
- 5) расходы на техническое обслуживание товара;
- 6) сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;
- 7) срок предоставления гарантии качества товара, работ, услуг;
- 8) объем предоставления гарантий качества товара, работ, услуг.

Также установлено, что значимость критериев и порядок оценки указываются в документации закупочной процедуры.

Таким образом, в нарушение ч. 2 ст. 2, ч. 10 ст. 4 Закона о закупках Положение не содержит порядка оценки заявок на участие в конкурсе, в том числе по критерию оценки «опыт поставки».

Кроме того, согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики, помимо Закона о закупках, также руководствуются ГК РФ (в том числе ст. 6, ст. 10, ст. 11), другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, к которым относится Закон о защите конкуренции (в том числе ст. 17, ст. 18.1).

Согласно п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются 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).

В соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо со дня такого размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" (ч. 4). Со дня направления уведомления о поступлении жалобы и до рассмотрения жалобы по существу торгов приостанавливаются, а в этот период организатор торгов не вправе заключать договор. Причем договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным (ч. 18 и ч. 19).

Таким образом, законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде приостановления торгов с запретом заключения договора в период обжалования.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что исключение или сокращение заказчиком срока, до истечения которого договор не может быть заключен, против установленного ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции срока, направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

Комиссией установлено, что, в том числе, ст. 65 Положения регламентирует заключение договора по итогам закупочной процедуры, а именно: заключение договора по

итогах закупочной процедуры осуществляется в сроки и в порядке, указанном в закупочной документации. При этом данный срок и порядок должны соответствовать требованиям, установленным Гражданским кодексом Российской Федерации.

Таким образом, в нарушение ч. 2 ст.2 Положение не содержит порядка заключения договоров по итогам закупочных процедур, предусмотренных ст. 51 Положения, в том числе не предусматривает минимального срока заключения договора по результатам осуществления закупок, регламентировано допускающего возможность обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20, 21 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

2. Жалобу ООО «Уральский Строительный Союз» признать необоснованной.
3. В действиях заказчика в лице ООО "Строительная компания Развития" признать нарушение ч. 2 ст.2, ч.10 ст. 4 Закона о закупках.
4. Заказчику в лице ООО "Строительная компания Развития" выдать предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.