

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9072/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.07.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<...> — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...>— заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

в отсутствие представителя ООО «ФИРМУС», уведомленного письмом Московского УФАС России исх. от 05.07.2024 № НП/27250/24,

при участии посредством видео-конференц-связи представителем АО «ОЭК» <...>, <...>, <...>, <...>,

рассмотрев жалобу ООО «ФИРМУС» (далее — Заявитель) на действия АО «ОЭК» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по уборке производственных помещений и прилегающих территорий ПС (реестровый № 32413712806, 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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие Заявителя.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

Настоящее заседание Комиссии было проведено в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, при этом в части доводов о возможном нарушении статьи 17 Закона о защите конкуренции данная жалоба принята в работу в рамках статьи 44 Закона о защите конкуренции и ответ будет дан дополнительно.

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, 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 — 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заказчиком нарушен порядок описания предмета закупки, а именно в документации отсутствует разбивка по площадям, адресам, видам работ, а также Заявитель указывает, что исходя из приложения № 7 к техническому заданию невозможно определить потребность Заказчика и произвести расчет стоимости услуг с учетом затрат на расходные материалы.

Указанные нарушения Заказчика, допущенные при формировании документации, по мнению Заявителя, не позволяют сформировать предложение на участие и, следовательно, принять участие в закупке.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились,

представили письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на неё и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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

В силу части 2 статьи 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.

Согласно пунктам 3, 4, 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении закупки должны быть указаны: предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости); место поставки товара, выполнения работы, оказания услуги; сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

В силу пунктов 1, 4, 5 части 10 статьи 4 Закона о закупке в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством

Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика; место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги; сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Комиссией установлено, что 17.06.2024 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении Закупок.

Предметом Закупки является право заключения договора услуг на уборку производственных помещений и прилегающих территорий ПС.

Дата начала срока подачи заявок: 17.06.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 03.07.2024 10:00.

Дата подведения итогов: 19.07.2024.

Согласно доводам жалобы Заказчиком нарушен порядок описания предмета закупки, а именно в документации отсутствует разбивка по площадям, адресам, видам работ, в том числе не указана площадь остекления, а также Заявитель указывает, что исходя из приложения № 7 к техническому заданию невозможно определить потребность Заказчика и произвести расчет стоимости услуг с учетом затрат на расходные материалы.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, указав на то, что предмет закупки раскрыт в достаточной мере.

Комиссией установлено, что в силу пункта 3 Технического задания Заказчиком определен состав услуг:

3.1 Исполнитель оказывает услуги по мойке окон, которые включают в себя:

- мойку доступных окон с использованием ручного инвентаря;
- мойку доступных окон с перемещением предметов, ограничивающих доступ (мебель, цветочные горшки);
- мойку высоко расположенных окон с использованием лестниц, стремянок, подмостей;
- мойку высоко расположенных окон с использованием лесов (инвентарных лесов, передвижных лесов/тур);
- мойку высоко расположенных окон с использованием передвижных автовышек, локтевых подъемников, электрических и гидравлических подъемных платформ;
- мойку высоко расположенных (до 21 м) окон деминерализованной водой;

Мойка окон производится с внутренней и внешней стороны каждой створки рамы, входящей в оконный блок.

3.2 Исполнитель принимает на себя обязательства по :

3.2.1 Санитарному содержанию и уборке помещений, включающие в себя :

- удаление мусора из мусорных корзин, замену пакетов для сбора мусора, очистку и дезинфекцию мусорных корзин;

влажную уборку мусорных корзин с внешней и внутренней стороны с применением моющих средств;

- транспортировку отходов к местам накопления и загрузку в контейнеры;
- сухую и влажную уборку пола с использованием ручного инвентаря;
- очистку плинтусов;
- удаление пыли со всех горизонтальных и вертикальных поверхностей (без применения специальных приспособлений);
- очистку полотен дверей и дверных коробок, включая доводчики и дверные ручки;
- удаление пыли и грязи в труднодоступных местах (за мебелью, под тумбочками, под оборудованием);
- чистку сантехнических устройств (унитазы, писсуары, биде, раковины, ванны, душевые кабины) с использованием специальных химических средств;
- очистку и полировку зеркал с использованием ручного инвентаря;
- промывание туалетных ершиков и емкостей для них, при необходимости осуществляя замену пришедших в негодность;
- мойку стен коридоров, стен туалетов, стен лестничных маршей;
- очистку остекления внутри помещений (перегородок, дверей, окон);
- протирку батарей, радиаторов, декоративных экранов отопительных приборов;
- сухую уборку и удаление пятен с обивки мебели;
- очистку оконных жалюзи с использованием ручного инвентаря;
- очистку светильников, люстр, бра;
- информирование Заказчика об обнаруженных в ходе уборки неисправностях мебели, инженерных коммуникаций;

3.3 Полный перечень услуг (с указанием их объемов и периодичности) определяется с учетом требований Приложения 3 «Перечень помещений, подлежащих санитарному содержанию и уборке» к настоящему Техническому заданию.

3.4 Исполнитель оказывает услуги по уборке территории, прилегающей к нежилым зданиям, ручным способом.

При этом детализированный перечень услуг и объектов, на которых

оказываются услуги, порядок оказания услуг определены в приложениях № 1-6 к Техническому заданию, в том числе указанные приложения № 1-6 к Техническому заданию содержат сведения об общей площади помещений, подлежащей уборке, адресах объектов и видах услуг, оказываемых участником на объектах.

Также согласно разъяснениям к документации № 2, 3, 4, в общую площадь помещений включена площадь остекления, венткамер, щитов управления, комнат связи, санузлов, коридоров, рабочих мест, санитарных комнат и прочее.

Вместе с тем относительно неуказания отдельных детализированных характеристик объектов, на которых будут оказываться услуги, в том числе площадь окон, Заказчик пояснил, что услуги будут оказываться на подстанциях, информация о которых в силу положений части 6 статьи 8 Федерального закона от 21.07.2021 № 256-ФЗ «О безопасности объектов топливно энергетического комплекса» относится к информации ограниченного доступа, в связи с чем детализированная информация о технических характеристиках объектов относится к информации, не подлежащей обнародованию путем размещения сведений в составе документации.

Информация о том, что объекты, площадь которых подлежит уборке, являются режимными, также указана в Техническом задании.

При этом Заказчик предоставил в адрес Комиссии 3 коммерческих предложения, полученных при подготовке Закупки, содержащие предложения трех разных хозяйствующих субъектов, выразивших готовность заключить договор на условиях, предусмотренных документацией. При этом один из хозяйствующих субъектов, направивших коммерческое предложение принял участие в Закупке.

Таким образом, выбранный способ описания предмета закупки позволяет сформировать предложение и принять участие в закупке.

Доказательства обратного Заявителем не предоставлено.

Таким образом, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика при описании предмета Закупки нарушений Закона о закупках, в связи с чем жалоба в указанной части признается необоснованной.

Относительно невозможности определения расходов на расходные материалы Комиссия установила, что в силу пункта 6.1 Технического задания исполнитель за свой счет обеспечивает обслуживание и ремонт используемого для оказания услуг инвентаря, инструментов, оборудования и техники, а также самостоятельно несет расходы, в том

числе сопутствующие, связанные с оказанием услуг.

Пунктом 6.2 Технического задания установлено, что все материалы, инструменты, оборудование и техника, необходимые для оказания услуг, должны быть экологически безопасными, безвредными для здоровья людей, соответствовать требованиям и нормам, установленным законодательством Российской Федерации, в том числе требованиям актов, указанных в разделе 7 настоящего Технического задания.

Таким образом, стоимость и количество расходных материалов, используемых исполнителем при оказании услуг, определяется исполнителем самостоятельно. При этом стоимость расходных материалов не входит в размер НМЦД.

Как было ранее отмечено Комиссией, при подготовке Закупки Заказчик получил 3 коммерческих предложения, в том числе от лица, принявшего участие в Закупки, что свидетельствует о наличии хозяйствующих субъектов, готовых оказывать услуги на условиях документации, в связи с чем довод Заявителя о невозможности сформировать предложение о цене договора на основании описания предмета Закупки не находит своего подтверждения.

При этом Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательства ограничения конкуренции или нарушения своих прав не предоставил.

В силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

То есть, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Организатора торгов в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что выводы Заявителя о наличии в действиях Заказчика нарушения требований Закона о закупках основываются на неверном толковании документации.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что Заявитель не подтвердил действительное, а не мнимое, нарушение его прав

спорными условиями документации.

Комиссия также отмечает, что Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ФИРМУС» (ИНН:7708408431, ОГРН: **1227700541650**) на действия АО «ОЭК» (ИНН:7720522853, ОГРН:1057746394155) при проведении Закупок необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 05.07.2024 № НП/27250/24.

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