

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-317/23

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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»

18.08.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>,

представители <...> (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 04.08.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по организации дежурства на объектах (извещение № 1490/ОКЭ-МОСК/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 04.08.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего

предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по организации дежурства на объектах (извещение № 1490/ОКЭ-МОСК/23, размещенное на сайте <https://www.rfs-tender.ru>) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 28.06.2018 (протокол № 26) (в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров <...> от 22.06.2023 (протокол № 13) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 21.07.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 188 272 093,28 руб.;

3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 07.08.2023;
4. На участие в Конкурсе подано 4 заявки;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 14.08.2023;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе, до участия допущено 4 участника закупки;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 31.08.2023;
8. Дата подведения итогов – 31.08.2023.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 10.08.2023 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 18.08.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 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.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по подкритерию «Квалификация персонала (Администратор дежурный – код ОКПДТР -20065)» критерия «Квалификация участника» (далее – Подкритерий).

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Подпунктом 2.2 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации установлен следующий порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию:

«Оценивается путем деления количества персонала участника задействованного в оказании услуг, имеющемся у каждого (j -ого) участника, на максимальное количество персонала (сотрудников), задействованного в оказании услуг из всех имеющихся у участников:

P_j

$A_j = \frac{P_j}{P_{\max}} * 20$, где

P_{\max} ,

$J=1...n$, n – количество участников;

A_j - количество баллов j -ого участника;

P_j – количество персонала, задействованного в оказании услуг

имеющегося у j-ого участника;

P_{max} – максимальное количество персонала, задействованного в оказании услуг из всех имеющихся у участников

20 – максимально возможное количество баллов».

При этом пунктом 1 приложения № 1.4 к Документации установлено, что в подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:

- документ, подготовленный по форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации (с указанием ФИО, даты рождения, СНИЛС, ИНН, реквизитов патентов/ паспортных данных)

- копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иные договоры на оказания услуг по предоставлению персонала;

- патенты (копия основной и оборотной стороны), выданные в соответствии с Федеральным законом от 25.07.2002 № № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (в случае предоставления участником специалистов, являющихся иностранными гражданами, за исключением иностранных граждан государств, являющихся членами Евразийского экономического союза);

- согласие каждого субъекта персональных данных, указанного в пункте 2.2 приложения № 1.4 конкурсной документации, на обработку его персональных данных <...> в целях получения подтверждения сведений, указанных в заявке участника, необходимого для выполнения работ по предмету конкурса, по форме приложения № 1.3 конкурсной документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что в соответствии с порядком оценки по Подкритерию у участника, являющегося субъектом малого и среднего предпринимательства, отсутствует возможность получить максимальное количество баллов по Подкритерию, поскольку Заказчиком не установлено предельное максимальное значение количества сотрудников, подлежащих оценке, соответствующее предельной среднесписочной численности работников, установленной Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Закон № 209-ФЗ).

Согласно подпунктам «а», «б» пункта 2 части 1.1 статьи 4

Закона № 209-ФЗ в целях отнесения хозяйственных обществ, хозяйственных товариществ и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого

и среднего предпринимательства должны выполняться следующие условия,

в том числе среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ и индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

– до 100 человек для малых предприятий (среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до 15 человек);

– от 101 до 250 человек для средних предприятий, если иное предельное значение среднесписочной численности работников для средних предприятий не установлено в соответствии с пунктами 2.1 и 2.2 части 1.1 Закона № 209-ФЗ.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию установлен

с целью выявления участника закупки, способного наилучшим образом удовлетворить потребности Заказчика.

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила, что согласно подпункту 2 пункта 76 приказа Федеральной службы государственной статистики от 30.11.2022 № 872 «Об утверждении Указаний по заполнению форм федерального статистического наблюдения № П-1 «Сведения о производстве и отгрузке товаров и услуг», № П-2 «Сведения об инвестициях

в нефинансовые активы», № П-3 «Сведения о финансовом состоянии организации», № П-4 «Сведения о численности и заработной плате работников», № П-5(м) «Основные сведения о деятельности организации» работники, выполнявшие работу по договорам гражданско-правового характера, не включаются в списочную численность работников.

Таким образом, участник закупки, являющийся субъектом малого и среднего предпринимательства, в целях начисления баллов по Подкритерию заявке, поданной на участие в Конкурсе, в соответствии с положениями Документации в качестве подтверждения наличия сотрудников может представить в составе заявки, в том числе договоры гражданско-правового характера, что способствует выявлению лучших

условий исполнения договора, заключаемого по результатам Конкурса.

Кроме того, согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принимаются к оценке сведения о сотрудниках, имеющих в соответствии с общероссийским классификатором профессий рабочих, должностей служащих и тарифных разрядов ОК 016-94, принятым постановлением Госстандарта Российской Федерации от 26.12.1994 № 367, должность служащего с кодом 20065 – «Администратор дежурный».

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что заявленная к оценке должность служащего соответствуют перечню оказываемых услуг по организации дежурства на объектах, указанному в техническом задании Документации.

При этом представитель Заказчика сообщил, что к оценке могут быть приняты сотрудники иных должностей в случае предоставления подтверждающих квалификацию документов.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что в Документации отсутствует порядок установления Заказчиком соответствия специалистов иных должностей требованиям Документации.

Таким образом, установленный Заказчиком порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию, по мнению Комиссии ФАС России, создает дискриминационные условия, ставит участников закупки в неравное положение, а также не позволяет Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора, заключаемого по результатам Конкурса.

Кроме того, представителем Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представлено сведений и доказательств, подтверждающих невозможность оказания услуг по организации дежурства на объектах сотрудниками, обладающими достаточными компетенциями, при этом имеющими иные наименования должностей.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи

предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> от 04.08.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по организации дежурства на объектах (извещение № 1490/ОКЭ-МОСК/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) обоснованной.
2. Признать <...> нарушившим пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать <...>, <...> обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 18.08.2023 по делу № 223ФЗ-317/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 18.08.2023 № 223ФЗ-317/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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