

Уведомление о поступлении жалобы и
о приостановлении торгов

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «Просперити» (вх. №18501-ЭП/23 от 09.10.2023) на действия ГАУ НСО «АРЕНА» при проведении конкурса в электронной форме на оказание услуг по уборке помещений и прилегающей территории (клининговые услуги) на «Многофункциональной ледовой арене по ул. Немировича-Данченко в городе Новосибирске» (№ в ЕИС 32312788025).

Заявитель сообщает следующее.

1. Заказчик (организатор) закупки установил в извещении и закупочной документации требования об оценке заявок участников закупки в показателях критерия «Квалификация Участников закупки» о наличии опыта успешного оказания услуг по уборке помещений, а также комплексной уборке помещений и прилегающей территории исключительно общественных зданий физкультурно-оздоровительного и (или) спортивного назначения, характеризующихся высокой степенью посещаемости, что является дискриминационным, поскольку заказчик ограничивает права потенциальных участников закупки, т.к. потребность установления квалификационных требований в части опыта оказания аналогичных услуг исключительно на объектах физкультурно-оздоровительного и (или) спортивного назначения – не обоснована. В указанных действиях заказчика усматриваются признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, часть 9 статьи 3.2, пункт 14 части 10 статьи 4 Федерального закона № 223-ФЗ.
2. Заказчик установил во все трех показателях оценки нестоимостного критерия оценки «Квалификация Участников закупки» дискриминационные требования о предоставлении в качестве опыта оказания аналогичных услуг множественного количества мелких договоров аналогичных услуг с опытом по уборке помещений объектов спорта, объектов общего назначения площадью от 1500

кв.м., присваивая за предоставление 46 таких договоров максимальные баллы, что ущемляет права участников закупки имеющих исполненные по предмету торгов 1 или два договора с опытом по уборке помещений не объектов спорта, площадью равной площади помещений требуемых по предмету торгов - 45000 кв.м. и более, как указано в Описании предмета закупки. Следовательно, участники закупки, имеющие опыт оказания аналогичных услуг по предмету торгов, в т.ч. не на объектах спорта, равному по площади 45000 кв.м. и более в рамках одного или двух договоров – не смогут получить баллы при оценке поданных заявок, т.к. согласно закупочной документации, оценке по критерию «Квалификация Участников закупки» подлежат только договоры в количестве:

от 41 договора и более (по показателю оценки 2.1. Показатель: С1i «Опыт участника по успешному оказанию услуг по комплексной уборке помещений и прилегающей территории общественных зданий физкультурно-оздоровительного и (или) спортивного назначения, характеризующихся высокой степенью посещаемости»),

от 31 договора и более (по показателю оценки 2.2. Показатель: С2i «Опыт участника по успешному оказанию услуг по уборке общественных зданий физкультурно-оздоровительного и (или) спортивного назначения, характеризующихся высокой степенью посещаемости»),

от 31 договора и более (по показателю оценки 2.3. Показатель: С1i «Опыт участника по успешному оказанию услуг по уборке прилегающей территории».)

Иными словами, Заказчик допустил искусственное дробление параметров показателей нестоимостного критерия оценки и сделал их несопоставимыми с предметом торгов для целей обеспечения победы в торгах участнику не имеющему договоров по опыту оказания услуг НЕ на объектах спорта и в объеме равном или сопоставимом по площади уборки с площадью уборки по проводимой закупке (45000 кв.м. требуется заказчику, а он просит опыт по договорам с площадью уборки от 1500 кв.м., что в 30 раз меньше требуемой по проводимой закупке площади уборки. При этом, оценка опыта, присвоение баллов, начинается, если участники закупки представили от 41 договора по показателю оценки 2.1, от 31 договора по показателю оценки 2.2 и от 31 договора по показателю оценки 2.3, что свидетельствует о «протаскивании» в победители Заказчиком участника закупки с большим количеством мелких договоров, а не опытного участника с равным по объему уборки опытом (в рамках одного или двух договоров). В указанных действиях заказчика усматриваются признаки нарушения

пункта 2 части 1 статьи 3, часть 9 статьи 3.2, пункт 14 части 10 статьи 4 Федерального закона № 223-ФЗ.

3. Рассматриваемые показатели нестоимостного критерия оценки с общей значимостью 40% и исключительным опытом уборки помещений общественных зданий физкультурно-оздоровительного и (или) спортивного назначения, делают участие в закупке бессмысленным, поскольку для победы в торгах участнику, не имеющему опыта оказания аналогичных услуг на объектах общественных зданий физкультурно-оздоровительного и (или) спортивного назначения, следует снизить стоимость оказываемых услуг более чем на 66 %. В указанных действиях заказчика усматриваются признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, часть 9 статьи 3.2, пункт 14 части 10 статьи 4 Федерального закона № 223-ФЗ.

ГАУ НСО «Арена» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) на основании своего Положения о закупке товаров работ услуг (утверждено Наблюдательным Советом учреждения 25.03.2022).

28.07.2023 ГАУ НСО «Арена» объявлено о проведении конкурса в электронной форме на оказание услуг по уборке помещений и прилегающей территории (клиринговые услуги) на «Многофункциональной ледовой арене по ул. Немировича-Данченко в городе Новосибирске» (№ в ЕИС № 32312788025).

Согласно разделу 16 документации о закупке, для оценки заявок на участие в конкурсе устанавливаются следующие критерии оценки:

- цена договора;

- квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг заказчика, утвержденном в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и размещенном на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок.

Исходя из совокупного толкования подраздела 2 раздела 17 документации о закупке в части оценки квалификации участника, заказчик оценивает:

- договоры, отражающие опыт участника по успешному оказанию услуг по комплексной уборке помещений и прилегающей территории общественных зданий физкультурно-оздоровительного и (или) спортивного назначения, характеризующихся высокой степенью посещаемости»;
- опыт участника по успешному оказанию услуг по уборке общественных зданий физкультурно-оздоровительного и (или) спортивного назначения, характеризующихся высокой степенью посещаемости;
- опыт участника по успешному оказанию услуг по уборке прилегающей территории.

Довод заказчика о том, что уборка спортивных помещений (объектов спорта) имеет собственную специфику, в отличие от уборки просто общественных зданий, строений, сооружений, в связи с особыми видами загрязнений не подлежит принятию, т.к. на всех объектах требующих уборки (больницы, суды, школы, поликлиники, здания администрации, рынки, лестничные пролеты зданий, трибуны общественных зданий, туалеты общественных зданий, коридоры общественных зданий и учебных заведений и т.д.) применяются одни и те же моющие средства, уборку осуществляют люди с применением спецтехники или без нее (не важно), уборка осуществляется качественно и в срок установленный контрактом (договором). В ином случае, у Заказчика есть основание для расторжения договора в одностороннем порядке.

К аналогичному выводу пришел Верховный суд РФ в своем Определении ВС РФ от 01 июля 2022 года №307-ЭС22-10770 по делу №А56-14214/2021, в котором ВС РФ признал законным решение УФАС и указал, что действия организатора торгов по оценке участников по наличию опыта успешного оказания услуг по комплексной уборке и обслуживанию помещений зданий, являющихся объектами ИСКЛЮЧИТЕЛЬНО культурного наследия и принадлежащих образовательным организациям - НЕЗАКОННЫ, т.к. потребность установления квалификационных требований в части опыта оказания аналогичных услуг установлена исключительно на объектах культурного наследия. В действиях Заказчика (Организатора) торгов установлены нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, часть 9 статьи 3.2, пункт 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), что выразилось в несоблюдении принципа

равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм статей, допущенное вследствие незаконного установления в закупочной документации ненадлежащего дискриминационного порядка оценки заявок по критерию «Квалификация участника закупки».

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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.

В соответствии с п.п. 1,3 ч. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки в случае осуществления 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, а также в случае неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещено создание дискриминационных условий участникам торгов.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 3.1.2. Положения о закупке.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ 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.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, 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.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя,

подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ предусмотрено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Согласно п.п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Положительная оценка предложения участника Закупки по показателю «2.1. Показатель: С1i «Опыт участника по успешному оказанию услуг по комплексной уборке помещений и прилегающей территории общественных зданий физкультурно-оздоровительного и (или) спортивного назначения, характеризующихся высокой степенью посещаемости» критерия «Квалификация Участника закупки» присваивается в том числе по принципу отнесения обслуженных помещений и прилегающей территории к объектам общественных зданий физкультурно-оздоровительного и (или) спортивного назначения,

при этом оценка осуществляется только после представления участником закупки более 41 договора с аналогичным опытом по площади уборки от 1500 кв.м. (по каждому договору).

Положительная оценка предложения участника Закупки по показателю «2.2. Показатель: С2i «Опыт участника по успешному оказанию услуг по уборке общественных зданий физкультурно-оздоровительного и (или) спортивного назначения, характеризующихся высокой степенью посещаемости» критерия «Квалификация Участника закупки» присваивается в том числе по принципу отнесения обслуженных зданий к объектам общественных зданий физкультурно-оздоровительного и (или) спортивного назначения, при этом оценка осуществляется только после представления участником закупки более 31 договора с аналогичным опытом по площади уборки от 1500 кв.м. (по каждому договору).

Оба указанных подкритерия оценки имеют в совокупности значимость 85% в нестоимостном критерии «Квалификация Участника закупки», что дает значительный существенный вес и исключает возможность участников закупки бороться за победу, подавая свои заявки с ориентиром на третий показатель оценки «2.3. Показатель: С1i «Опыт участника по успешному оказанию услуг по уборке прилегающей территории» критерия «Квалификация Участника закупки», т.к. его значимость всего 15%, что не имеет никакого значения для борьбы за получение максимального балла и победу в торгах при оценке заявок.

По мнению Заказчика, уборка спортивных помещений (объектов спорта) имеет собственную специфику, в отличие от уборки просто общественных зданий, строений, сооружений, в связи с особыми видами загрязнений, с чем нельзя согласиться.

Вместе с тем, исходя из применяемой в Документации формулы расчета рейтинга по ценовому критерию для максимальной оценки в 60 баллов по ценовому критерию, не обеспечивающей победы в отсутствие опыта, участнику Закупки потребуется снизить цену предложения почти на 70%, что ниже рентабельности по аналогичным закупкам и в целом, приведет к невозможности исполнения заключенного с такой ценой договора, т.к. стоимость покупки материалов, трудовых ресурсов и аренды оборудования для исполнения требуемого Заказчику договора будет существенно выше чем 30% и не позволит исполнителю получить хоть какую то прибыль от исполнения договора.

Заказчик, с учетом перечня необходимых для выполнения работ не обосновал свою потребность при установлении квалификационных требований об оказании аналогичных услуг исключительно на спорта

(см. показатель оценки 2.1 и 2.2).

Учитывая отсутствие в Техническом задании и закупочной документации каких-либо особых условий и требований к порядку оказания услуг в рамках закупки, следует вывод о том, в Документации о закупке Заказчиком (Организатором) торгов незаконно применен дискриминационный порядок оценки заявок по показателям 2.1 и 2.2 нестоимостного критерия "Квалификация Участника закупки", неправомерно ограничивающий права потенциальных участников Закупки, в связи, с чем в действиях Заказчика (Организатора) закупки установлено нарушение положений пункта 2 части 1 статьи 3, части 9 статьи 3.2, пункта 14 части 10 статьи 4 Закона N 223-ФЗ, выразившиеся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный правовой подход указан в Определении ВС РФ от 01 июля 2022 года №307-ЭС22-10770 по делу №А56-14214/2021 .

Верховный суд РФ в Определении Верховного суда РФ от 03 марта 2023 года №307-ЭС23-487 по делу №А66-14127/2021 не стал пересматривать дело и согласился с Постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 07 июля 2022 года по делу №А66-14127/2021 о том, что жалоба на положения документации о закупке по №223-ФЗ, направленная до окончания срока подачи заявок на участие в закупке лицом, не подававшим заявку на участие в ней, подлежит рассмотрению антимонопольной службой, т.к. нарушаются права и законные интересы такого лица (потенциального участника). Возможность обращения с жалобой лица, не подавшего заявку на участие в торгах, по данному конкретному делу определяется наличием реального (а не мнимого) нарушения или действительной угрозы правам или законным интересам заинтересованного лица, которые могут быть ущемлены или нарушены в результате несоблюдения порядка организации и проведения торгов. В связи с этим жалоба такого лица должна содержать фактическое обоснование возникновения у него права обратиться в органы ФАС России с такой жалобой за защитой конкретных нарушенных прав, поскольку круг таких лиц законодателем в названной норме ограничен.

Применительно к существу жалобы, у заявителя жалобы есть законное право, желание и опыт для участия в данных торгах, но перечисленные выше нарушения ограничивают право заявителя на победу, делая невозможным подачу заявки, т.к. ему придется бороться только ценой, а в рамках условий торгов это приведет к снижению цены на сумму около 70% для победы в этих торгах (т.к. по нестоимостным критериям оценки заявитель получит 0 баллов и сможет получить оценку только по

стоимостному критерию, что сделает победу в торгах недостижимой, ведь снижать цену на 70% нерентабельно ни для одного из участников торгов, у которых нет более 41 и 36 договоров по перечисленному выше опыту с мелким объемом площади уборки).

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области: www.novosibirsk.fas.gov.ru.

В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного, ГАУ НСО «АРЕНА» надлежит представить в Новосибирское УФАС России в срок до 13.10.2023 года документы и сведения, указанные в части 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Рассмотрение жалобы по существу комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области состоится **17.10.2023 в 12-00** часов, по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, каб. 1004.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней. Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

Уведомляем о возможности рассмотрения жалобы путём использования систем видеоконференцсвязи (далее - ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в рассмотрении жалобы Новосибирским УФАС России посредством ВКС следует пройти по ссылке:

<https://cdto05.digital.gov.ru/c/5045618190> и ожидать сеанса связи.

Наличие включенных видеокамеры и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте to54@fas.gov.ru.

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении жалобы в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания) направлении на электронную почту to54@fas.gov.ru документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

В случае неявки лица, участвующего в рассмотрении жалобы или его законного представителя, жалоба может быть рассмотрена в отсутствие указанного лица.

При этом представители лица вправе участвовать при рассмотрении жалобы лично. Рассмотрение состоится по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, этаж 10, каб. 1004, регистрация в кабинете 1016, этаж 10.

