

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-322/23

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Профконсалт» 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»

25.08.2023 Москва

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

ведущего заседания Комиссии ФАС России – заместителя начальника управления – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

АК «Алроса» (ПАО): <...>,

ООО «Профконсалт»: <...>, <...>,

представители АО «Сбербанк-АСТ» на заседание Комиссии ФАС России

не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Профконсалт» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АК «Алроса» (ПАО) при проведении специального тендера в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства,

на право заключения договора на оказание услуг по комплексному техническому обслуживанию объекта (извещение № 32312604271), 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 ООО «Профконсалт» (далее – Заявитель)

б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АК «Алроса» (ПАО) (далее – Заказчик) при проведении специального тендера в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг

по комплексному техническому обслуживанию объекта (извещение № 32312604271) (далее – Жалоба, Специальный тендер).

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 по правилам 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.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

При этом в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган в случае признания жалобы обоснованной, может принять решение о необходимости выдачи предписания.

В силу положений части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, 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 АК «АЛРОСА» (ПАО) (с изменениями и дополнениями в новой редакции от 21.04.2023), утвержденным наблюдательным советом АК «АЛРОСА» (ПАО) 22.07.2022 (протокол от 25.07.2022 № 01/364-ПР-НС) (далее – Положение о закупке).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках .

В соответствии с извещением о проведении Специального тендера (далее – Извещение), закупочной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок – 21.07.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 137 164 100 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Специальном тендере – 29.08.2023;
4. Дата рассмотрения заявок – 06.09.2023;
5. Дата подведения итогов Специального тендера – 28.09.2023.

В ходе заседания 23.08.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 25.08.2023.

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 Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку:

1. Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Опыт по комплексному техническому обслуживанию (КТО) зданий» (далее – Критерий);
2. Заказчиком неправомерно установлено требование к составу заявки о предоставлении справки об опыте для расчета баллов по Критерию.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Специального тендера 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 Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 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.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по Критерию.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации в Российской Федерации гарантируются единство экономического

пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Подпунктом 8 пункта 17.1 Положения о закупке установлено, что Заказчик в ходе подготовки к проведению конкретной закупки заранее определяет критерии и порядок рассмотрения и отбора, оценки и ранжирования заявок по степени их предпочтительности для Заказчика и порядок определения победителя.

Согласно пункту 1.2.10 раздела 1 Документации местом оказания услуг является Российская Федерация, г. Москва, Севастопольский пр-кт, д. 28, корп. 1 и Севастопольский пр-кт, д. 28, корп. 1, стр. 1.

В соответствии с пунктом 1.2.31 раздела 1 Документации критерии и порядок и сопоставление заявок приведены в приложении № 4 к Документации.

Пунктом 1 приложения № 4 к Документации предусмотрен критерий оценки первого уровня «Опыт по комплексному техническому обслуживанию (КТО) зданий».

В соответствии положениями Критерия предметом оценки является наличие исполненных/действующих договоров по обслуживанию офисных зданий. Площадь здания не менее 10 000 м² (расположение г. Москва) согласно предмету закупки.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что порядок оценки по Критерию ограничивает количество участников закупки, поскольку не позволяет принять к оценке опыт оказания услуг по предмету Специального тендера на объектах, находящихся в иных городах и субъектах Российской Федерации.

При этом представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что при исполнении договора, заключенного по результатам Специального тендера, исполнителю необходимо руководствоваться в том числе нормами и требованиями, установленными нормативно-правовыми актами города Москвы, в связи с чем вышеуказанный порядок оценки заявок участников закупки по Критерию установлен с целью выявления участника закупки, способного наилучшим образом исполнить обязательства по договору.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено,

что участники закупки, имеющие опыт оказания услуг в иных городах или субъектах Российской Федерации, не смогут получить баллы по Критерию, поскольку к оценке принимается опыт оказания услуг по предмету закупки исключительно в городе Москве, что не позволяет Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора, заключаемого по результатам Специального тендера, а также свидетельствует об отсутствии объективности порядка начисления баллов по указанному Критерию.

Кроме того, Комиссия ФАС России отмечает, что наличие у участника закупки опыта по предмету закупки на объектах, расположенных в иных городах и субъектах Российской Федерации, не свидетельствует о невозможности надлежащим образом исполнить обязательства по договору, заключаемому по результатам Специального тендера.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по Критерию, нарушают права участников закупки на справедливую оценку имеющегося опыта, а также противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона

о закупках, нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно установлено требование к составу заявки о предоставлении справки об опыте для расчета баллов по Критерию.

Подпунктом 7 пункта 17.1 Положения о закупке установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к содержанию,

форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 1 приложения № 4 к Документации наличие опыта оказания услуг по предмету закупки у участника закупки для оценки заявки по Критерию подтверждается «Справкой об опыте» (приложение раздел 8 (форма 8.9)

к Документации), и представленными в заявке участником исполненными/ действующими договорами (скан-копии исполненных/ действующих

договоров (вместе с актами сдачи-приемки оказанных услуг (выполненных работ)/акты об оказании услуг), которые действовали по состоянию на 01.01.2020, либо которые заключены в период с 01.01.2020. При этом срок фактически оказанных услуг должен составлять не менее 12 календарных месяцев).

Вместе с тем положениями Документации установлено, что «перечень данных, указанных в «Справке об опыте», должен соответствовать предоставленным скан-копиям договоров. Скан-копии договоров, не указанные в форме «Справка об опыте», либо отсутствие актов сдачи-приемки оказанных услуг (выполненных работ) при расчёте оценки учитываться не будут».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что Заказчиком неправомерно установлено избыточное требование к составу заявки участников закупки, в части представления «Справки об опыте» для расчета баллов по Критерию.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что заказчик самостоятельно устанавливает требования к содержанию, оформлению и форме документов в составе заявки с учетом положений Закона о закупках, положения о закупках, при этом такие требования не должны приводить к необоснованному ограничению количества участников закупки.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил сведений и доказательств, подтверждающих, что положения Документации, устанавливающие требование о предоставлении «Справки об опыте» для расчета баллов по Критерию, ограничивают количество участников закупки, а также противоречит требованиям Закона о закупках и Положения о закупке.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

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 и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Профконсалт» (ИНН: 7707435908; ОГРН: 1197746694430) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АК «Алроса» (ПАО) (ИНН: 1433000147; ОГРН: 1021400967092) при проведении специального тендера в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по комплексному техническому обслуживанию объекта (извещение № 32312604271) обоснованной в части неправомерного установления ненадлежащего порядка оценки заявок участников закупки по Критерию.
 2. Признать АК «Алроса» (ПАО) нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 3. Выдать АК «Алроса» (ПАО), АО «Сбербанк-АСТ» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 25.08.2023 по делу № 223ФЗ-322/23.
 4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 25.08.2023 № 223ФЗ-322/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.
- Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>