РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15878/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия),

при участии представителей АО «Вектор Лидерства» – Юсубова М. (доверенность от 09.09.2019 б/н), Ерофеева А.А. (доверенность от 12.11.2019 № 11), ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» – Назарова Р.А. (доверенность от 14.01.2019 Ц/2019/ЦКП-8),

рассмотрев жалобу АО «Вектор Лидерства» на действия ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» при проведении закупки способом размещения оферты № РО-ЦКПУп19-0077 по предмету закупки «Оказание услуг по поиску и подбору персонала (технологии «executive search») (реестровый № 31908368528) (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.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

На официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС, Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках).

Из материалов дела следует, что ООО «Машнабор» признано победителем Закупки, Закупочной комиссией принято решение заключить договор с участником.

Согласно протоколу от 30.10.2019 № 117 заявка Заявителя отклонена от участия в Закупке.

В соответствии с частью 2 подпункта 2.6.7 пункта 2.6 документации о закупке при несоответствии претендента обязательным и квалификационным требованиям и/или непредставления документов, подтверждающих соответствие этим требованиям, а именно:

-частью 1 пункта 17 раздела 5 «Информационная карта» документации установлено требование о наличии у претендента:

Подпункт 1.4: наличие в штате претендента не менее 4 консультантов с опытом оказания услуг по поиску и подбору персонала (технологии «Executive search») от двух лет;

Подпункт 1.6: наличие у претендента опыта трудоустройства не менее 12 кандидатов за 2018-2019 гг. в организации, занимающие первые 100 позиций рейтинга РБК 500 2018 года;

Подпункт 1.7: наличие у претендента членства в Международной ассоциации консультантов Executive search (AESC).

В качестве подтверждения соответствия претендента данным требованиям частью 2 пункта 17 раздела 5 «Информационная карта» документации о закупке претендент, помимо документов, указанных в пункте 2.3 документации о закупке, в составе заявки должен представить следующие документы:

Подпункт 2.5: документ по форме приложения № 4 к документации о закупке о наличии у претендента опыта;

По подбору и трудоустройству работников не менее чем 28 вакансий за 2018-2019 гг.;

Трудоустройства не менее 12 кандидатов за 2018-2019 в организации, занимающие первые 100 позиций рейтинга РБК 500 2018 года;

Оказания услуг по поиску и подбору персонала (технологии «Executive search») не менее 5 лет на территории Российской Федерации.

Претендентом в составе заявки не представлены:

-документы о наличии у претендента опыта оказания услуг по поиску и подбору персонала (технологии «Executive search») не менее 5 лет на территории Российской Федерации;

-копия сертификата, свидетельствующего о членстве претендента в Международной ассоциации консультантов Executive search (AESC);

-«скриншот» сайта или документ, содержащий ссылку на сайт с информацией о базе резюме соискателей.

Заявитель с причинами отклонения своей заявки не согласился.

Выслушав пояснения представителей, изучив представленные документы и сведения в материалы дела, Комиссия установила следующее.

Пунктом 17 Информационной карты установлены требования, предъявляемые к претендентам и заявке на участие в процедуре размещения оферты:

1.3. наличие опыта оказания услуг по поиску и подбору персонала (технологии «Executive search») не менее 5 лет на территории Российской Федерации;

1.4. наличие в штате претендента не менее 4 консультантов с опытом оказания услуг по поиску и подбору персонала (технологии «Executive search» от двух лет. Выделение единого координатора для работы с Заказчиком. Возможность его замены по письменному требованию Заказчика;

1.5. наличие у претендента опыта трудоустройства не менее 28 вакансий за 2018 – 2019 гг.;

1.6. наличие у претендента опыта трудоустройства не менее 12 (двенадцати) кандидатов за 2018-2019 гг. в организации, занимающие первые 100 позиций рейтинга РБК 500 2018 года https://www.rbc.ru/rbc500/.

Согласно пункту 19 Информационной карты Заказчиком установлены критерии рассмотрения заявок на участие в процедуре размещения оферты, где Заказчиком оценивается опыт по подбору и трудоустройству 28 работников. В случае, если претендент имеет опыт по подбору и трудоустройству 28 работников, заявка претендента получает 1 балл.

Из изложенного следует, что в соответствии пп. 1.5 п. 17 Информационной карты требуемый опыт является критерием допуска к участию в Закупке, а затем такой опыт будет оцениваться Закупочной комиссией с присвоением либо не присвоением 1 балла.

Комиссия отмечает, что предоставленное законом заказчику право на самостоятельное определение критериев допуска заявок к участию в закупочной процедуре направлено на предоставление ему возможности выбора потенциального контрагента, наиболее полно отвечающего предъявленным требованиям, а потому способного в наиболее короткие сроки обеспечить заказчика необходимыми ему качественными товарами, работами или услугами. В то же самое время, такое право заказчика не является безусловным и безграничным и оканчивается тогда, когда вместо выбора наилучшего контрагента по объективным показателям такое право используется для целей искусственного сокращения количества участников закупки.

Установление же требования о наличии опыта может существенным образом отсечь потенциальных претендентов на участие в закупки лишь по причине отсутствия у них опыта исполнения обязательств, релевантного предмету закупки.

Соответственно, требование Заказчика о наличии у участника закупки опыта (подпункты 1.3-1.6 пункта 17 Информационной карты) существенным образом ограничивает возможность участия в рассматриваемой закупке, поскольку исключает возможность участия в закупке лиц, не отвечающим таким требованиям.

Вместе с тем Заказчик не учитывает, что подобного рода требования не могут быть установлены без соблюдения баланса частных и публичных интересов заказчика и публичных интересов, расширения количества участников закупки, предотвращения различных злоупотреблений и недопущения ограничения конкуренции на торгах, что установлено законодательством о защите конкуренции, в том числе Законом о закупках.

При этом, рассматривая установленные в закупочной документации требования, признать их соответствующими указанным принципам закупочной деятельности не

представляется возможным.

В настоящем же случае Заказчик посчитал возможным рассматривать указанное требование как критерий допуска до участия в процедуре.

Комиссия отмечает, что наличие у участников закупки опыта выполнения договоров (кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов) не может являться критерием допуска к участию в закупке в установленном заказчиком виде, так как соответствие указанным требованиям не является гарантией надлежащего исполнения будущего обязательства по договору.

Установление данного требования в качестве допуска к дальнейшему участию в процедуре влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношении к участникам закупки. Наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участнику закупочной процедуры не означает, что реализация данного права может осуществляться произвольно. Следовательно, требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре.

В свою очередь, учитывая, каким образом Заказчиком сформулировано требование к наличию у участника необходимого опыта, представляется возможным сделать вывод, что совокупность установленных условий к опыту участника направлено не на выявление наиболее опытного контрагента, а ограничение конкуренции.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

В настоящем случае каких-либо доказательств наличия у Заказчика объективной необходимости и установлении такого требования последним не представлено.

На основании изложенного, Комиссия признает требование Заказчика о наличии у участника соответствующего опыта в качестве допускного критерия неправомерным, а отклонение необоснованным.

Также причиной отклонения заявки Заявителя и довод жалобы явилось непредставление в составе заявки участника копии сертификата, свидетельствующего о членстве такого участника в Международной ассоциации консультантов Executive search.

Представитель Заказчика пояснил, что АО «Вектор Лидерства», исходя из состава заявки, является правообладателем товарного знака «Ward Howell» на основании представленных Заявителем свидетельств на указанный товарный знак, выданных ЗАО «Уорд Хауэл Интернэшнл» и АО «Вектор Лидерства», не подтверждает, что

Заявитель обладает товарным знаком Ward Howell International.

Вместе с тем Заявитель с такой причиной отклонения не согласился, указав, что в составе заявки приложены все необходимые документы, свидетельствующие о том, что у Заявитель обладает товарным знаком Ward Howell International.

Так, Комиссия, изучив заявку Заявителя, установила, что Заявителем было приложено информационное письмо, где АО «Вектор лидерства» сообщает, что является правообладателем товарного знака «Ward Howell», что подтверждается свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) и присвоенным регистрационным номером 203210 от 21.06.2001.

Дополнительно Заявитель сообщает, что АО «Вектор лидерства» является правообладателем товарного знака «Уорд Хауэл», что подтверждается свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) и присвоенным регистрационным номером 202567 от 04.06.2001.

Также в указанном информационном письме Заявителем указаны приложения к такому письму: свидетельства на товарные знаки «Ward Howell» и «Уорд Хауэл» с приложениями.

При этом указанные свидетельства на товарные знаки были выданы ЗАО «Уорд Хауэл Интернэшнл», который является правообладателем.

Кроме того, в составе заявки Заявителем приложен сертификат, подтверждающий, что Ward Howell International является членом Ассоциации консультантов по поиску руководителей (Association of Executive search consultants).

Также в составе заявки приложен скриншот сайта Ward Howell с информацией о базе резюме соискателей.

Ward Howell International, в свою очередь, входит в группу компаний Ward Howell.

В настоящем случае Комиссия, исходя из объяснений сторон и фактических обстоятельств дела, считает, что действия Заказчика исходят из сугубо формального толкования требования положений Конкурсной документации и законодательства о Закупках, свидетельствующие об отсутствии ориентированности Заказчика на достижение таких целей правового регулирования соответствующей сферы, таких как расширение круга участников конкурентных процедур, не учитывающие базовые принципы Закона о закупках, определенные в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 2.7.6 Закупочной документации претендент/ы, допущенный/е к участию в процедуре размещения оферты, считается/ются победителем/лями. В случае если к участию в процедуре размещения оферты допущен только один претендент, договор заключается с этим претендентом.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия признает жалобу Заявителя обоснованной и с учетом положений пункта 2.7.6 Закупочной документации считает необходимым выдать предписание о пересмотре заявки Заявителя с учетом решения Комиссии.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о

защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Вектор Лидерства» (ОГРН: 1037739478919, ИНН: 7730060894) на действия ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» (ОГРН: 1067746341024, ИНН: 7708591995) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание.

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