

РЕШЕНИЕ

по жалобе №014/07/3-284/2021

г. Якутск «12» марта 2021г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

– временно исполняющего обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

– главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

– главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

в присутствии посредством сервиса web-видеоконференцсвязи:

представителя ответчика Акционерного общества «Авиакомпания АЛРОСА»

в отсутствие представителя заявителя общества с ограниченной ответственностью «Отель Ягуар» (

рассмотрев жалобу от 26.02.2021 г. (вх. №1528э) ООО «Отель Ягуар» на действия заказчика АО «Авиакомпания АЛРОСА» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право оказания гостиничных услуг, трансфер экипажей, а также работников АО «Авиакомпания АЛРОСА» направляемых по служебной необходимости в аэропорт Симферопль с 01.01.2021г. по 31.12.2023г. (извещение №3209612886 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 21.01.2020г. поступила жалоба (вх. №1802) ООО «Отель Ягуар» на действия заказчика АО «Авиакомпания АЛРОСА» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право оказания гостиничных услуг, трансфер экипажей, а также работников АО «Авиакомпания АЛРОСА» направляемых по служебной необходимости в аэропорт Симферопль с 01.01.2021г. по 31.12.2023г. (извещение №3209612886 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>).

Заявитель в жалобе указал следующие доводы:

«В соответствии с выпиской № 2 из протокола заседания закупочной комиссии № 06 от 11.02.2021 в отношении заявки участника закупки с порядковым номером 1066 (Заявитель) Комиссией принято решение об отказе в допуске к участию в закупке и признании такой заявки несоответствующей установленным требованиям по причине:

«На основании п.п. 3.11.7 4) несоответствие предлагаемой продукции требованиям раздела 9 - техническому заданию (требований к продукции/работам/услугам); Документации о закупке АО «Авиакомпания АПРОСА»; а именно п.п. 2.2.3; п.п. 3.2 Технического задания.» (цитата).

Считаем указанное решение Комиссии неправомерным, принятым с нарушением действующего законодательства Российской Федерации, нарушающим права и законные интересы участника закупки по следующим основаниям:

Подпунктом 2.2.3 Технического задания, несоответствие которому явилось причиной отказа в допуске к участию в закупке, установлено требование об обязательном наличии двух отдельных однотипных кроватей в двухместных номерах.

Пункт же 3.2 Технического задания устанавливает следующие требования к обслуживанию:

- помещение соответствует правилам и нормам, установленным СанПиН;
- возможность обслуживания одновременно не менее 10 человек летного состава;
- время ожидания начала обслуживания не более 15 минут.

Отель Ягуар, принадлежащий Заявителю и предлагаемый для оказания услуг, в полной мере соответствует установленным требованиям, а в отдельных моментах даже превосходит их; помещения Отеля соответствуют действующим правилам и нормам, установленным СанПиН. Об этом Заявителем было дополнительно указано в ответе на дозпрос положений заявки, направленный Заказчику посредством функционала электронной торговой площадки 31.12.2020. Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу рассмотрение жалобы было назначено на «25» февраля 2020 г. в 10 час. 00 мин.

Также, в целях проверки соответствия требованиям документации о закупке, Комиссией было принято решение провести аудиторскую проверку на соответствие техническим требованиям организатора закупочной процедуры, которая состоялась в январе 2021 года. По результатам указанной аудиторской проверки замечаний выявлено не было, аудируемый Отель по всем пунктам Технического задания был признан соответствующим установленным требованиям.

Кроме того, остается загадкой каким образом Комиссия смогла определить предполагаемую невозможность обслуживания одновременно не менее 10 человек летного состава и превышение время начала обслуживания не более 15 минут.

Таким образом, отказ в допуске к участию в закупке и признание заявки несоответствующей установленным требованиям осуществлен. Комиссией по формальным основаниям, не имеющим фактического подтверждения, а указанная в протоколе причина этого отказа выглядит надуманной и отчасти абсурдной.

Если же посмотреть на протокол сопоставления ценовых предложений, по результатам которого ценовое предложение Заявителя является лучшим, и учитывая факт отказа в допуске к участию в закупке и признании заявки участника закупки, занявшего второе место, несоответствующей установленным требованиям, возникает предположение о взаимосвязи такого участника закупки с участником, признанным Комиссией победителем, с целью устранения конкуренции и создания преимуществ отдельному хозяйствующему субъекту».

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Нормы Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) являются специальными по отношению к закону о защите конкуренции.

Таким образом, ст. 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует лишь порядок действий антимонопольного органа (процедуру) при рассмотрении жалоб участников закупок, осуществляемых в соответствии с Законом о закупках, но не определяет основания компетенции (полномочия) антимонопольного органа. Эти основания установлены в ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, согласно которой антимонопольные органы рассматривают жалобы участников закупки на действия (бездействие) заказчика в определенных случаях.

В соответствии с ч.10 ст.3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона 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. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

3) неразмещение 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 нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с ч.1 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлено, что 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.

Таким образом, жалоба ООО «Отель Ягуар» рассматривалась в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

АО «Авиакомпания АЛРОСА» предоставила письменное возражение на жалобу ООО «Отель Ягуар» (вх. №1919 от 11.03.2021г.) в котором просят признать жалобу необоснованной.

26.10.2020 года в единой информационной системе (ЕИС) на сайте <http://www.zakupki.gov.ru> размещено извещение №32009612886 о проведении конкурентной закупки в электронной форме.

Предмет закупки: оказание гостиничных услуг для экипажей и работников АО «Авиакомпания АЛРОСА» в аэропорту г. Симферопль.

Способ проведения закупки: Аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

21.01.2021 г. Командир авиационной эскадрильи Б. по результатам осмотра предлагаемых условий ООО «Отель Ягуар» на предмет соответствия техническому заданию размещенной закупки составил Акт №1.

Согласно данному акту ООО «Отель Ягуар» не соответствует Техническому заданию на проживание по САНПиН (шум, светопропускаемость), интерьер гостиницы, питание (помещение столовой).

Согласно ч 6. ст. 3 Закона о закупках, 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.

Закупочную деятельность Заказчика регламентирует Положение о закупках АО «Авиакомпания АЛРОСА».

Согласно п.19.6 Требования к продукции в отношении работ и услуг могут сочетать как требования к процессу выполнения работ (оказания услуг), так и к результату процесса.

В соответствии с п.1 ч.10 ст.4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть 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.

Согласно п.9 ч.10 ст.4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть требования к участникам такой закупки.

В выписке №2 из Протокола заседания Закупочной комиссии №06 от 11.02.2021 г. указано, что причиной отклонения заявки ООО «Отель Ягуар» явилось несоответствие заявки *пп.4 п.3.11.7 закупочной документации*: несоответствие предлагаемой документации требованиям раздела -9, а именно пп.2.2.3 и п.п.3.2 Технического задания.

В пункте 2 Технического задания заказчика перечислены требования к выбору гостиницы.

В соответствии пп.2.2.3 п.2 Технического задания в двухместных номерах обязательно наличие двух отдельных однотипных кроватей.

В требованиях к обслуживанию указанных в пп.3.2. п.3 Технического задания перечислены требования к обслуживанию:

- помещение соответствует правилам и нормам, установленным САНПиН;
- возможность обслуживания одновременно не менее 10 человек летного состава;
- время ожидания начала обслуживания не более 15 минут.

Однако, данное обоснование отклонения заявки ООО «Отель Ягуар» не соответствует действительности поскольку в своем возражении АО «Авиакомпания АЛРОСА» сообщает, что заявку отклонили на основании пп.10 п. 3.11.17 а не пп.4.п.3.11.17 закупочной документации.

Согласно пп.10 п. 3.11.17 отказ в допуске возможен если участник не представит разъяснения порядка ценообразования и обоснованности предложенной цены договора.

29.12.2020 Закупочная комиссия через ЭТП <https://www.sberbank-ast.ru/> запросила у Отеля Ягуар разъяснение порядка ценообразования с предоставлением калькуляции с учетом снижения от НМЦ на 74%.

ООО «Отель Ягуар» в своем ответе на запрос заказчика объяснил, что низкая стоимость проживания обусловлена отсутствием дефицита номеров, себестоимость питания (80,24 руб за завтрак) будет увеличена до 500 руб. на человека в день. При этом, как указывает Заказчик, ответ не содержал подробной калькуляции, разъяснений порядка ценообразования с учетом снижения от НМЦ на 74%.

10.03.2021 закупочной комиссией принято решение о внесении изменений в протокол в части исправления описки и изложении причины отклонения заявки в другой редакции. При этом, закупочная комиссия не указала, что ООО «Отель Ягуар» в том числе не соответствует САНПиН.

Комиссия Якутского УФАС России не может признать действительным решение Заказчика от 10.03.2021 г. о внесении изменений в протокол заседания Закупочной комиссии №06 от 11.02.2021 г. так как данное решение было принято после признания закупки несостоявшейся и заключения договора с единственным участником.

На основании пп. «б» п. 3 ч. 13 ст. 3.2 Закона о закупках протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

Таким образом, в действиях АО «Авиакомпания АЛРОСА» содержится нарушение подпункта «б» пункта 5 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках, выразившееся в нарушении требований к содержанию итогового протокола конкурентной закупки (указание в протоколе о результатах запроса котировок ненадлежащего основания отклонения заявки участника закупки).

Учитывая вышеизложенное Жалоба является обоснованной.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о *необходимости выдачи предписания*, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Между тем, в связи с заключением договора от 02.03.2021 г. между заказчиком АО «Авиакомпания АЛРОСА» и единственным допущенным на участие в аукционе участником ИП Минасян Н.Г. Комиссия Якутского УФАС России не имеет возможности выдать предписание об устранении допущенного нарушения.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Отель Ягуар» на действия заказчика АО «Авиакомпания АЛРОСА» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право оказания гостиничных услуг, трансфер экипажей, а также работников АО «Авиакомпания АЛРОСА» направляемых по служебной необходимости в аэропорт Симферопль с 01.01.2021г. по 31.12.2023г. (извещение №3209612886 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>) – **обоснованной**.
2. Предписание об устранении нарушений не выдавать

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.