

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-2/23

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»

10.01.2023 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 системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим
образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу
<...> б/н б/д, направленную письмом Хабаровского УФАС России от
19.12.2022 № ЛИ/13522/22, на действия (бездействие) заказчика
<...> при проведении открытого конкурса в электронной форме среди
субъектов малого и среднего предпринимательства на право
заключения договора
на оказание услуг охраны объектов (извещение № 1671/ОКЭ-ДВОСТ/22,
размещенное на сайте www.rts-tender.ru, лот № 5), 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) б/н б/д,
направленная письмом Хабаровского УФАС России от 19.12.2022 №
ЛИ/13522/22, на действия (бездействие) заказчика <...> (далее –
Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме
среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право
заключения договора на оказание услуг охраны объектов (извещение №
1671/ОКЭ-ДВОСТ/22, размещенное на сайте www.rts-tender.ru, лот № 5)
(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.

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 – 20.10.2022.
2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 5 – 101 149 620, 62 руб.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 19.08.2022.
4. На участие в Конкурсе по лоту № 5 подано 7 заявок.
5. Дата рассмотрения первых частей заявок участников закупки – 08.11.2022.
6. Дата рассмотрения вторых частей заявок участников закупки – 21.11.2022.

7. Дата подведения итогов Конкурса – 21.11.2022.

8. По результатам проведения Конкурса по лоту № 5 заключен договор от 16.12.2022 № 1671/ОКЭ-ДВОСТ/22/5 с ООО ЧОО «Навигатор» (участник № 2) с предложением о цене договора в размере 55 618 134 руб.

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 Комиссией ФАС России 23.12.2022 на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 10.01.2023.

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 принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе в связи с предоставлением недостоверной информации о сотрудниках, направленной Заявителем в составе заявки с целью присвоения баллов по соответствующему критерию оценки.

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 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 принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что под конкурсом понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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.

Приложением № 1.4.1 к Документации установлен критерий № 3 «Квалификация персонала» (далее – Критерий).

В соответствии с Критерием заявки участников закупки «оценивается путем деления количества персонала участника, задействованного в оказании услуг, имеющемся у каждого (j-ого) участника, на

максимальное количество персонала, необходимого для оказания услуг:

P_j

$A_j = \quad * 20$, где:

P_{max}

$j=1\dots n$, n – количество участников; A_j – количество баллов j -ого участника; P_j – количество персонала (охранники 4 разряда и выше), задействованного в оказании услуг имеющегося у j -ого участника; P_{max} – максимальное количество персонала (охранники 4 разряда и выше), необходимого для оказания услуг,

20 – максимально возможное количество баллов.

При этом согласно пункту 2 приложения № 1.4.1 к Документации оценка заявок осуществляется при наличии документов, подтверждающих наличие квалифицированного персонала, указанного в приложении № 1.4.1 к Документации:

- документ, подготовленный по форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 к документации (с указанием ФИО, даты рождения, СНИЛС, ИНН, реквизиты патентов);
- действующие удостоверения частных охранников (страницы, содержащие сведения о фамилии, имени, отчестве, частного охранника, отметки (подпись уполномоченного лица, печать) о выдаче удостоверения подразделением Росгвардии (УМВД России по субъекту Российской Федерации), сведения о сроке действия удостоверения (продлении срока действия), сведения о присвоении квалификации, о профессиональной подготовке и сведения о личной карточке частного охранника);
- копии трудовых договоров и/или гражданско-правовых договоров с работниками, которые будут задействованы для оказания услуг по охране имущества и/или объектов и/или иных договоров на оказание услуг по предоставлению персонала, допущенного к охранной деятельности;
- согласие на обработку персональных данных на каждого работника, оформленное в соответствии с приложением № 1.3 к Документации».

В силу положений вышеуказанного приложения участник закупки должен

подтвердить наличие квалифицированного персонала для оказания услуг (охранники) по предмету закупки по лоту № 5 – 79 человек.

В соответствии с пунктом 3.9.5 части 3 Документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса.

Пунктом 3.9.4.1 части 3 Документации установлено, что участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случае непредставления определенных конкурсной документацией документов и/или предоставления информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

В соответствии с пунктом 3.9.30 части 3 Документации если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям конкурсной документации оценка заявки по соответствующим критериям осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, за исключением случаев, если такая информация является недостоверной.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей от 05.12.2022 № 1671/ОКЭ-ДВОСТ/22 Заказчиком на основании пункта 3.9.5 части 3 Документации принято решение об отказе Заявителю (участник № 1 по лоту № 5) в допуске к участию в Конкурсе в связи с предоставлением в составе заявки информации, не соответствующей действительности (представлена несоответствующая действительности информация о квалифицированном персонале, указанном участником в сведениях о наличии квалифицированного персонала).

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заявителем в составе заявки представлены сведения о наличии квалифицированного персонала для оказания услуг по предмету закупки: охранник – 94 человека.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил сведения и пояснил, что Заявителем в целях присвоения баллов по Критерию в составе заявок представлены документы, требуемые в соответствии с приложением № 1.4.1 к Документации о наличии квалифицированного персонала, а именно: форма сведений о персонале участника, согласия на обработку персональных данных, а также трудовые договоры, в том числе в отношении сотрудника <...>

Вместе с тем в ходе проверки сведений, представленных Заявителем в составе заявки, Заказчиком установлено, что в срочном трудовом договоре от 01.01.2021 № 7, заключенном с Крутиковой С.С., указаны паспортные данные сотрудника, которые в соответствии со сведениями, размещенными на официальном сайте Министерства внутренних дел Российской Федерации, являются недействительными, а именно «срок паспорта истек 31.05.2019».

Кроме того, недействительные паспортные данные также указаны в согласии на обработку персональных данных Крутиковой С.С., представленных в составе заявки Заявителя, в связи с чем Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы и пояснил, что в отношении сотрудника Крутиковой С.С. представлены сведения на основании имеющихся у Заявителя персональных данных о работнике.

Кроме того, представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России представлены письменные пояснения вышеуказанного сотрудника, согласно которым Крутикова С.С. подтвердила заключение срочного трудового договора с Заявителем, а также факт предоставления ею устаревших паспортных данных.

Также представитель Заявителя на заседании Комиссии представил дополнительное соглашение к срочному трудовому договору от 29.12.2022 с актуальными паспортными данными сотрудника Крутиковой С.С.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, отмечает, что положения статьи 57 Трудового кодекса Российской Федерации (далее – ТК РФ) содержат требования к содержанию трудового договора, а также обязательные для включения в трудовой договор условия.

В трудовом договоре указываются сведения о документах, удостоверяющих личность работника и работодателя – физического лица.

При этом если при заключении трудового договора в него не были включены какие-либо сведения и (или) условия из числа предусмотренных частью первой и второй статьи 57 ТК РФ, то это не является основанием для признания

трудового договора незаключенным или его расторжения. Трудовой договор должен быть дополнен недостающими сведениями и (или) условиями. При этом недостающие сведения вносятся непосредственно в текст трудового договора, а недостающие условия определяются приложением к трудовому договору либо отдельным соглашением сторон, заключаемым в письменной форме, которые являются неотъемлемой частью трудового договора.

Вместе с тем при заключении трудового договора ТК РФ не возлагает обязанность на работодателя проводить проверку подлинности документов, подтверждающих личность работника.

Учитывая, что в трудовом законодательстве не регламентирован порядок внесения изменений в трудовой договор, принимая во внимание наличие письменных пояснений Крутиковой С.С., а также представленного представителем Заявителя дополнительного соглашения с актуальными сведениями, удостоверяющих личность работника, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о наличии в составе заявки Заявителя недостоверных сведений о квалифицированном персонале, поскольку несоответствие паспортных данных работника Заявителя не свидетельствует об отсутствии трудовых взаимоотношений с данным лицом.

Таким образом, при несоответствии документов, представленных участником для целей оценки, такая оценка осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, следовательно, заявка Заявителя не может быть отклонена по вышеуказанному основанию.

В связи с вышеизложенным, учитывая отсутствие достаточных сведений, однозначным образом свидетельствующих о недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, Комиссия ФАС России приходит к выводу о неправомерности решения, принятого Заказчиком в отношении заявки Заявителя.

Таким образом, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя, не соответствуют пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20

статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> б/н б/д, направленную письмом Хабаровского УФАС России от 19.12.2022 № ЛИ/13522/22, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг охраны объектов (извещение № 1671/ОКЭ-ДВОСТ/22, размещенное на сайте www.fts-tender.ru, лот № 5) обоснованной.

2. Признать <...> нарушившим часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 10.01.2023 № 223ФЗ-2/23 не выдавать, поскольку 16.12.2022 заключен договор.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы от 10.01.2023 по делу № 223ФЗ-2/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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