

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

е-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

14.12.2020 г. № 16441-20

На № _____ от _____

ООО «АйТи»

614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д.
9А, оф. 404

Umosta59@mail.ru

МАДОУ «Детский сад № 312» г. Пермь

614064, г. Пермь, ул. Льва Шатрова, 21

dsad312@rambler.ru

Закупочная комиссия

МАДОУ «Детский сад № 312» г. Пермь

614064, г. Пермь, ул. Льва Шатрова, 21

dsad312@rambler.ru

Электронная торговая площадка

**«Универсальная электронная торговая
площадка»**

info@estp.ru

support@estp.ru

Дело № 059/07/3-1368/2020

РЕШЕНИЕ

«11» декабря 2020 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия антимонопольного органа, Комиссия Пермского УФАС России) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

посредством видеоконференцсвязи, в присутствии представителей: ООО «АйТи» - <...> (по доверенности), МАДОУ «Детский сад № 312» г. Пермь – <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «АйТи» (вх. № 020727) (далее – заявитель) на действия МАДОУ «Детский сад № 312» г. Пермь (ИНН: 5904082197), Закупочной комиссии МАДОУ «Детский сад № 312» г. Пермь (далее – организатор торгов) при организации и проведении конкурса в электронной форме на услуги по комплексному обслуживанию здания (предоставление непрофильных функций согласно Техническому заданию) (извещение № 32009721796, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

27.11.2020 в Пермское УФАС России поступила жалоба ООО «АйТи» (вх. № 020727), доводы которой указывают на наличие в Документации неправомерного требования к допуску участников до участия в конкурсе «наличие у участника конкурса опыта оказания услуги и деловой репутации».

Заказчик с доводами жалоб не согласен, представил необходимые для рассмотрения документы, а также отзыв на жалобы, в котором ссылается на отсутствие каких-либо нарушений при организации и проведении закупки.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 N 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

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В силу ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 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. 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным

законом;

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 силу ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, 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 (далее - положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, Положение о закупке является документом, который 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.

2. При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Положением о закупке МАДОУ «Детский сад № 312» г. Пермь (далее – Положение) и Документацией о конкурсе в электронной форме на право заключить договор на

услуги по комплексному обслуживанию здания (предоставление непрофильных функций согласно Техническому заданию) (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 25.11.2020 г., дата окончания приема заявок – 14.12.2020 г., дата подведения итогов - 16.12.2020 г.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 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.

Согласно части 10 статьи 4 в документации о конкурентной закупке должны быть требования к участникам такой закупки и требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Так, подпунктом 13 пункта 11.1 Документации предусмотрено, чтобы у участника конкурса имелся опыт оказания услуги и деловой репутации.

При этом, пп. 5 п. 15.5 Документации установлено, что в составе заявки, для подтверждения данного требования, необходимо приложить следующие документы:

а) не менее одного договора, контракта с образовательными учреждениями заключенного в рамках 223-ФЗ или 44-ФЗ, соответствующего следующим требованиям:

- цена договора, контракта с образовательными учреждениями заключенного в рамках 223-ФЗ или 44-ФЗ должна быть не менее, чем 70 % от начальной (максимальной) цены договора;

- участник конкурса по такому договору, контракту выступает исполнителем;

- предметом такого договора, контракта является, в том числе, оказание услуги, являющейся предметом договора - Услуги по комплексному обслуживанию здания (предоставление непрофильных функций), услуги технического обслуживания (не принимаются договоры, со смежными предметами, например: уборка строительного мусора, уборка помещений, клининговые услуги);

- такой договор, контракт заключен в период с 01.01.2019 г. по 01.11.2020 г. включительно;

б) дополнительные соглашения к такому договору, контракту в случае внесения в него изменений;

в) документы о приемке услуги по такому договору, контракту;

г) все копии документов необходимо заверить руководителем организации – основного заказчика или представить копий извещений и протоколов, подтверждающих размещение информации на официальных сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (ЕИС). В случае заключения договоров (контрактов) по результатам торгов в электронной форме прилагаются распечатки информации об электронных цифровых подписях с указанием электронных адресов электронных торговых площадок, на которых были заключены данные договоры (контракты).

Согласно пункту 16.3 Документации, заявка на участие в конкурсе отклоняется и участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случаях:

1) несоответствия заявки на участие в конкурсе требованиям, установленным в п. 15.4 – 15.7 настоящей документации;

2) предоставления участником конкурса в заявке на участие в конкурсе недостоверных сведений;

3) несоответствия участника конкурса требованиям установленным в п. 11.1 настоящей документации.

Отклонение заявки на участие в конкурсе и отказ в допуске к участию в конкурсе по другим основаниям не допускаются.

Таким образом, отсутствие у участника договора именно с образовательным учреждением будет являться основанием для не допуска участника до конкурса.

Учитывая природу договора оказания услуг являющегося предметом спорного конкурса, Комиссия Пермского УФАС полагает, что отсутствие у участника конкурса опыта оказания услуг по комплексному обслуживанию здания исключительно для нужд образовательных учреждений не является подтверждением не возможности надлежащего исполнения обязательств по договору оказания услуг по комплексному обслуживанию здания, заключаемому по результатам конкурса, и следовательно не может ограничивать права участников на участие в конкурсе. Доказательств обратного не представлено.

Кроме того, Комиссия Пермского УФАС пришла к выводу, что условие о

предоставлении договоров именно с образовательными учреждениями в качестве основания допуска для в конкурсе является дискриминационным, так как необоснованно ставит в преимущественное положение участников закупки имеющих договоры оказания услуг по комплексному обслуживанию зданий с образовательными учреждениями по сравнению с участниками имеющих опыт оказания услуг по комплексному обслуживанию здания, но не в отношении образовательных учреждений.

Включение подобного условия допуска участника нарушает принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

В то же время, Комиссия антимонопольного органа отмечает, что установление наличия опыта оказания услуг по комплексному обслуживанию для нужд образовательных учреждений исключительно в качестве критерия оценки заявки, а не требования допуска к участию в конкурентной процедуре соответствовало закону и не лишало бы участника права на участие в конкурсе, и не ограничивало количество участников закупки.

Одновременно с казанным, проанализировав указанное требование Комиссия Пермского УФАС России установило также следующее.

В соответствии с пунктом 14.3. Положения, при осуществлении закупок путем проведения конкурса, аукциона, запроса предложений, заказчик вправе установить дополнительные требования к участникам закупок, такие как:

- 1) наличие финансовых ресурсов для исполнения договора;
- 2) наличие на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения договора;
- 3) наличие опыта работы, связанного с предметом договора и (или) деловой репутации;
- 4) наличие необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора.

В силу пункта 14.4. Положения, дополнительные требования должны быть выражены в измеряемых показателях. Не допускается предъявлять к участникам закупки требования, не предусмотренные настоящим Положением.

При этом пунктом 22.5. Положения предусмотрено, что в случае, если в отношении участников закупки предъявляются дополнительные требования в соответствии с п.14.3 настоящего Положения такие дополнительные требования не могут применяться в качестве критериев оценки заявок.

Подпунктом 13 пункта 11.1 Документации предусмотрено, чтобы у участника конкурса имелся опыт оказания услуги и деловой репутации.

При этом, пунктом 17.3 Документации установлено, что оценка заявок на участие в конкурсе происходит, в частности по такому критерию как «квалификация участника». Она проводится на основании предложений об опыте оказания услуги

и деловой репутации, содержащихся в заявках на участие в конкурсе. Значимость данного критерия составляет 60%.

Из этого следует, что требование к участнику закупке, выражающееся в наличии у участника конкурса опыта оказания услуги и деловой репутации, одновременно является и дополнительным требованием и критерием оценки заявок, что противоречит пункту 22.5 Положения.

Это в свою очередь образует нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках, поскольку заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. При формировании Документации заказчик (организатор торгов) не вправе отступать от императивных требований Положения и Закона о закупках.

Таким образом, довод о наличии в Документации некорректного критерия допуска до участия «наличие у участника конкурса опыта оказания услуги и деловой репутации» является обоснованным.

При данных обстоятельствах, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о выдаче предписания, направленного на внесения изменений в закупочную документацию и продления срока подачи заявок на участие в закупке.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АйТи» (вх. № 020727) на действия МАДОУ «Детский сад № 312» г. Пермь (ИНН: 5904082197), Закупочной комиссии МАДОУ «Детский сад № 312» г. Пермь при организации и проведении конкурса в электронной форме на услуги по комплексному обслуживанию здания (предоставление непрофильных функций согласно Техническому заданию) (извещение № 32009721796, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru), **обоснованной**;
2. Установить в действиях МАДОУ «Детский сад № 312» г. Пермь нарушение п.2 ч.1, ч. 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», п. 22.5 Положения о закупке МАДОУ «Детский сад № 312» г. Пермь.
3. Выдать МАДОУ «Детский сад № 312» г. Перми обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.