

РЕШЕНИЕ

по делу № 065/07/3-115/2023

6 марта 2023 года
Сахалинск

г. Южно-

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

Председателя Комиссии: « ». – руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

Членов Комиссии: « » – начальника отдела контроля государственных закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

« ». – старшего государственного инспектора отдела контроля государственных закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

рассмотрев дело № 065/07/3-115/2023 по жалобе Общества с ограниченной ответственностью «Интекс Корп» (ИНН 5263127172) на положения извещения – Акционерное общество «Охинская ТЭЦ» (ИНН 6501112348), при проведении конкурса в электронной форме по объекту: «Оказание клининговых услуг в производственных помещениях на объектах АО «Охинская ТЭЦ» (извещение № 32312061738), в соответствии со [статьей 18.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

21.02.2023 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Управление) поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, который нарушил положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Уведомлением-требованием от 22.02.2023 № 05-268 эл. рассмотрение жалобы по существу назначено на 02.03.2023 в 12 часов 15 минут. Перенесено на

06.03.2023 в 14 часов 15 минут.

Комиссия Сахалинского УФАС России, изучив представленные в материалы дела документы и информацию, установила следующее.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, в соответствии с правилами настоящей статьи 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.

В соответствии с частью 1 статьи 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 соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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.

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, 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 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.

При этом 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.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Заказчика (далее - Положение о закупке).

1. Согласно первому доводу Заявителя

Заказчик установил в п. 22 Блока 2 «Информационная карта» Документации перечень критериев по которым производится оценка заявок:

Порядок отбора, **оценки и сопоставления заявок Участников** происходит на основании п. 3.14 Блока 3 «Общие условия и требования по проведению конкурентной закупки»:

3.14. Критерии отбора и оценки заявок участников

Критерии отбора устанавливаются Организатором закупки в п.27 Блока 2 исходя из требований к Участникам закупки, к продукции, к условиям договора (в том числе коммерческим), требований к оформлению заявки Участниками закупки и иных требований, предусмотренных Положением о закупке, условиями закупки.

Организатором могут быть предусмотрены антидемпинговые меры при предложении Участником цены договора (лота), которая ниже НМЦ договора (лота) на размер, указанный в п. 28 Блока 2.

С целью оценки заявок Участников и их сопоставления Заказчик определяет в п. 29 Блока 2 критерии, в соответствии с которыми будут проводиться такие оценка и сопоставление.

Однако в данных пунктах указано совершенно иные требования: п. 27 «Порядок формирования цены договора», п. 28 «Срок и порядок заключения договора», п. 29 «Требования к обеспечению Договора и подтверждающим его документам».

Согласно пояснениям Заказчика, критерии отбора и оценки заявок Участников закупки указаны в пункте 21-22 блока 2 документации о закупки, ссылки смещены, с указанным доводом Заказчик согласился.

2. Согласно п. 3.16.5 установлено, что: «к оценке допускаются заявки Участников закупочной процедуры, которые не были отклонены ранее (допущены до дальнейшего участия в закупке).

Для выбора Победителя Организатор применяет критерии оценки в соответствии с порядком оценки и сопоставления заявок, установленным в п. 30 Блока 2.» однако данный пункт звучит как: «Иные особенности процедуры закупки» что так же вводит к неопределенности требований Заказчи ка.

Согласно пояснения Заказчика, порядок отбора, оценки и сопоставления заявок Участников указан в пункте 23 блока 2 документации о закупке, в связи с тем, что ссылки на пункты были смещены, Заказчик согласен с данным доводом жалобы.

3. Согласно третьему доводу: В соответствии с внесенными изменениями в пп. 3.2.2 п. 3 Блок 2 «Информационная карта» указано требование: «Персонал, оказывающий услуги уборки, должен иметь профессиональное образование и/или профессиональную подготовку (переподготовку, дополнительное профессиональное образование) или опыт практической работы в соответствии с занимаемой должностью по ЕТКС (2), (3), квалификационному справочнику (4) или профессиональным стандартам.» Какими документами Участник закупки может подтвердить наличие опыта практической работы персонала в соответствии с занимаемой должностью и какой продолжительностью должен быть этот опыт не указано, что поражает своей неоднозначностью и дает Заказчику правовые основания признать заявку несоответствующей, для лоббирования своих интересов.

Аналогичная ситуация касается критерия: «Опыт и квалификация Участника закупки, а также его субподрядчиков (соисполнителей);» в инструкции к форме 3 указано «3) В данной форме приводятся сведения об опыте выполнения Договоров, аналогичных по объему, срокам, составу и прочим характеристикам тем, которые указаны в Техническом задании (Блок 6 «Техническое задание»).» каким прочим характеристикам должен отвечать договор кроме объема, срока непонятно, что так же порождает правовую неоднозначность требований Заказчика и может являться основанием для отклонения.

Согласно требованию данной формы Заказчиком указано что Участник может подтвердить 3-мя годами опыта, но какие документы должны прикладываться, Заказчик так же не указывает, должен это быть один договор на всю сумму либо допустимо указать 20 договоров в сумме и объемами соответствующих общим объемом в Документации.

Такая же ситуация происходит по критерию «сведения о материально-технических ресурсах» по форме 4 Заказчиком не прописан минимальный перечень требуемых материалов, что так же порождает правовую неоднозначность.

В документации присутствует критерии оценки и сопоставления заявок, однако порядок оценки критериев, требуемых в документации отсутствуют, что так же порождает правовую неопределенность и порождает двойное виденье и субъективный метод оценки заявки участников, что может привести к ограничению конкуренции.

Кроме того, 13.02.2023 в документацию были внесены изменения, что равнозначно по своему смыслу как публикация новой документации, однако срок подачи заявок продлен не был, хотя согласно пп. б п. 1 ч. 28.3 Положение АО «Охиискская ТЭЦ» «О закупке товаров, работ, услуг» новая редакция, версия 12 от 03.10.2022 (Далее - Положение) требуется.

Относительно доводов Заявителя по п.п 3.2.2. п.3 блока 2 документации закупке, при внесении изменений в документацию о закупке от 10.02.2023года данное требование было исключено, в закупочной документации, опубликованной от 03.02.2023 года, п.п 3.2.2. п.3 (1.1)

Относительно доводов Заявителя требований к опыту и квалификации Участника закупки установленного п.п 3.2.2. п.3 блока 2 документации о закупке:

1) Опыт и квалификация, требование по Закупочной документации «Опыт оказания аналогичных услуг Исполнителя не менее 3-х лет или наличие не менее 2-х выполненных аналогичных договоров за последний год», что не ограничивает конкуренцию. В Закупочной документации в блоке 4 есть форма №3 «Сведения об опыте выполнения аналогичных Договоров» с инструкцией по заполнению. В данной форме приводятся сведения об опыте выполнения Договоров, аналогичных по объему, срокам, составу и прочим характеристикам тем, которые указаны в Техническом задании (Блок 6 «Техническое задание»). В Данном Техническом задании нет требований к прочим характеристикам, соответственно не является основание для отклонения.

2) Опыт подтверждается заполнением формы №3 «Сведения об опыте выполнения аналогичных Договоров». Необходимо указать опыт выполнения за последние три года, или не менее 2- выполненных договоров за 1 год.

3) Сведения о материально-технических ресурсах заполняется форма 4. В данной форме перечисляются материально-технические ресурсы, которые будут использованы при выполнении Договора, список указан в проекте договора, приложение №3.

Согласно пояснения Заказчика Изменения в документацию о закупке Заказчиком внесены на сайте 10.02.2023г., а не 13.02.2023г.

Однако Комиссией Сахалинского УФАС установлено, что согласно сведений размещенных в ЕИС сведения о внесении изменений в документацию размещены Заказчиком 13.02.2023г.

В соответствии с п. 12.2.3 Положения АО «Охинская ТЭЦ» в случае, если изменения в извещении о проведении открытого конкурса внесены позднее чем за десять дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесённых в извещении о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем десять дней.

Согласно сведений размещенных в ЕИС, 21.02.2023 состоялось подведение итогов и вскрытие конвертов, т.е. ранее, чем через 10 дней со дня внесения изменений в извещение.

Таким образом, Заказчиком нарушено положение п. 12.2.3 Положения «О закупке товаров, работ, услуг» АО «Охинская ТЭЦ».

4. Согласно доводу Заявителя Заказчик так же установил избыточные требования к оформлению Заявки в п. 3.12.5. Документации, а также прописал что согласно п. 3.12.7 Объем документации заявки готовится в соответствии с таблицей 1.

Однако после внесения изменений форма 10 отсутствует в Документации, а ряд форм не требуется к заполнению согласно тем же разъяснениям, просим так же однозначно изложить требования к данному пункту Документации.

Кроме того, требование о наличии сотрудников только в штате, ограничивает участника в возможности предоставления иных документов для оценки имеющегося персонала, таких как договора гражданско-правового характера, либо найма сотрудников после призвания победителем в конкурсной процедуре, а также существенно снижает баллы по нестоимостному критерию - о наличии сотрудников.

Отсутствие у участника на момент подачи заявки указанного в документации квалифицированного персонала не влияет на возможность надлежащего исполнения участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку такой квалифицированный персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, данная позиция подтверждается Решение ФАС России от 30.06.2017 № 223ФЗ-618/17.

Согласно пояснениям Заказчика требования по оформлению заявки по п. 3.12.15, ошибочно не исключены Заказчиком при внесении изменений в документацию о закупке, заполнение форм 10,11/11а, 13,14, 15- не требуется, так данные формы предусмотрены для закупки ремонтных и строительных работ.

Также согласно представленным пояснениям, АО «Охинская ТЭЦ» согласно с доводами изложенными в жалобе ООО «Интекс Корп» на положения

извещения АО «Охинская ТЭЦ» при проведении конкурса в электронной форме по объекту: «Оказание клининговых услуг в производственных помещениях на объектах АО «Охинская ТЭЦ»

При таких обстоятельствах Комиссия Сахалинского УФАС России приходит к выводу о нарушении АО «Охинская ТЭЦ» требований п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

Учитывая установленные в рамках настоящего дела обстоятельства, Комиссия Сахалинского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы ООО «Интекс Корп» обоснованной.

На основании изложенного, Комиссия Сахалинского УФАС России, рассмотрев материалы дела № 065/07/3-115/2023, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Интекс Корп» (ИНН 5263127172) на положения извещения – Акционерное общество «Охинская ТЭЦ» (ИНН 6501112348), при проведении конкурса в электронной форме по объекту: «Оказание клининговых услуг в производственных помещениях на объектах АО «Охинская ТЭЦ» (извещение № 32312061738) – обоснованной.

2. Признать Заказчика – Акционерное общество «Охинская ТЭЦ» нарушившим положения п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику – Акционерному обществу «Охинская ТЭЦ» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений действующего законодательства Российской Федерации.

4. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области для решения вопроса о возбуждении административного

производства в отношении лиц, допустивших нарушения, указанные в пункте 2 настоящего Решения.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объёме.