

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-47/23

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»

06.02.2023 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/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по комплексной уборке административно-бытовых, производственных, санитарно-гигиенических помещений для нужд Восточно-Сибирской дирекции инфраструктуры (извещение № 2143/ОКЭ-ЦДИ/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по комплексной уборке административно-бытовых, производственных, санитарно-гигиенических помещений для нужд Восточно-Сибирской дирекции инфраструктуры (извещение № 2143/ОКЭ-ЦДИ/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) (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 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 силу положений 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 28.06.2018 (протокол № 26) (в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров <...> от 29.11.2022 (протокол № 5) (далее – Положение о закупке).

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 электронной площадки (<https://www.rts-tender.ru>) – 28.11.2022;

2. Начальная (максимальная) цена договора – 171 023 093,68 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 14.12.2022;
4. На участие в Конкурсе подано 2 заявки от участников закупки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 16.01.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок к участию в Конкурсе допущена 1 заявка участника закупки;
7. Дата подведения итогов – 17.01.2023;
8. Победителем Конкурса признан участник № 2.

В ходе заседания 02.02.2023 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 06.02.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в статье 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 права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя, ввиду представления в составе заявки документов, подтверждающих оплату по договорам, не заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка.

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 Заявителя и Заказчика, 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 принципами 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.

Пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования

к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке,

а также требования к участникам такой закупки.

Подпунктом 1.9.1 пункта 1.9 части 1 Документации установлено, что участник закупки должен иметь опыт оказания услуг по уборке административно-бытовых и/или производственных и/или санитарно-гигиенических помещений, стоимость которых составляет не менее 20% двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, указанной в техническом задании – приложении № 1.1 к Документации.

При этом учитывается стоимость всех оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) услуг (по выбору участника закупки) по уборке административно-бытовых и/или производственных и/или

санитарно-гигиенических помещений.

В подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет, в том числе документы, подтверждающие оплату по договорам,
а именно:

– выписка с расчетного счёта банка участника (получателя платежа), содержащая информацию о наличии платежей по договору, заявленному участником в форме сведений о наличии соответствующего опыта, с отметкой обслуживающего банка об исполнении, заверенная печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка

и/или

– платежное поручение о переводе денежных средств в банк участника (получателя платежа), содержащее информацию о платежах по договору, заявленному участником в форме сведений о наличии соответствующего опыта, с отметкой обслуживающего банка об исполнении, заверенное печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка.

В силу положений пункта 3.1.2 части 3 Документации к участию в закупке допускаются участники, соответствующие требованиям Документации, заявки которых соответствуют требованиям технического задания, документации о закупке, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные документацией о закупке.

В соответствии с пунктом 3.6.4.2 части 3 Документации участник закупки не допускается к участию в конкурсе в случае несоответствие участника закупки предусмотренным документацией о закупке требованиям.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок участников Конкурса от 16.01.2023 № 2143/ОКЭ-ЦДИ/22/1 Заказчиком на основании пункта 3.6.4.2 части 3 Документации принято решение об отказе Заявителю (участнику № 1)

в допуске к участию в закупке в связи с не подтверждением соответствия квалификационному требованию, установленному пунктом 1.9.1 пункта 1.9 части 1 Документации.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заявителем в составе заявки представлены документы, подтверждающие оплату по договорам, не заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, что не соответствует требованиям Документации.

Комиссия ФАС России, изучив заявку Заявителя, установила, что Заявителем в целях подтверждения опыта оказания услуг по предмету закупки представлены договоры от 31.10.2019 № 3645289, от 18.06.2019

№ 3482286, заключенные с Заказчиком, а также платежные поручения в отношении вышеуказанных договоров с отметкой обслуживающего банка.

На заседании Комиссии ФАС России также установлено, что предусмотренное Заказчиком в Документации квалификационное требование к участникам о наличии опыта оказания услуг по уборке административно-бытовых и/или производственных и/или санитарно-гигиенических помещений является основанием для допуска участника Конкурса к участию в закупке.

Таким образом, для подтверждения соответствия участника закупки вышеуказанному квалификационному требованию участнику закупки необходимо представить в составе заявки договоры (контракты) оказания услуг исключительно в административно-бытовых и/или производственных и/или санитарно-гигиенических помещениях.

Вместе с тем заявка участника закупки, не имеющего опыт оказания услуг на вышеуказанных объектах, при этом имеющего опыт оказания аналогичных предмету закупки услуг на иных объектах, подлежит отклонению и не допускается к участию в Конкурсе.

Согласно пункту 199 Положения о закупке Заказчик вправе предъявлять иные единые требования к участникам закупки, в том числе квалификационные требования, которые устанавливаются в документации о закупке в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативными документами.

К таким требованиям относится наличие опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг по предмету закупки, стоимость которых составляет не менее чем 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении, документации о закупке.

Таким образом, в случае, если законодательством Российской Федерации установлены обязательные квалификационные требования о наличии опыта, связанного с предметом закупки, Заказчик не вправе устанавливать соответствующие требования в документации о закупке

таким образом, чтобы такие требования приводили к необоснованному ограничению количества участников закупки.

Комиссией ФАС России также установлено, что в соответствии действующим законодательством (статья 220 Налогового Кодекса Российской Федерации, Положение Банка России от 29.06.2021 № 762-П «О правилах осуществления перевода денежных средств», статья 863 Гражданского кодекса Российской Федерации) платежные поручения, квитанции к приходным ордерам, банковские выписки о перечислении денежных средств со счета покупателя на счет продавца, товарные и кассовые чеки и другие документы относятся к расчетным (платежным) документам.

Из вышеуказанных положений действующего законодательства следует, что расчетные (платежные) документы подтверждают факт осуществления финансовых операций между контрагентами.

Комиссия ФАС России отмечает, что само по себе составление и подписание сторонами акта о выполненных работах (оказанных услугах) устанавливает фактическое участие контрагента в исполнении принятых на себя обязательств по договору, что, в свою очередь, уже свидетельствует о факте выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с условиями заключенного договора (если иное не предусмотрено договором).

Таким образом, отсутствие у участника закупки опыта оказания услуг исключительно в административно-бытовых и/или производственных и/или санитарно-гигиенических помещениях, а также документов, подтверждающих оплату по договорам (контрактам), свидетельствующих о наличии вышеуказанного опыта, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, не свидетельствует о неисполнении обязательств по договору, и следовательно не может являться основанием для отказа в допуске к участию в закупке.

В связи с вышеизложенным, установление требования о предоставлении документов, подтверждающих оплату по договору, для подтверждения наличия опыта участника закупки по предмету закупки, ограничивает количество участников закупки, поскольку в случае наличия у участника закупки соответствующего опыта, подтвержденного исключительно актами об оказании услуг, либо актами о сдаче-приемки оказанных услуг, но без проведения оплаты со стороны заказчика, такой участник лишается права на участие в закупке. Следовательно, соответствие

участников закупки указанному требованию может зависеть от волеизъявления третьих лиц, что не соответствует требованиям Закона о закупках

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего квалификационное требование к участникам Конкурса о наличии опыта оказания услуг по предмету закупки, а также требование о предоставлении

в составе заявки копии документов, подтверждающих оплату оказываемых услуг, и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, ввиду несоответствия вышеуказанному требованию, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона

о закупках, нарушают часть 6 статьи 3, пункты 2, 9 части 10 статьи 4 Закона

о закупках и содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8

статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по комплексной уборке административно-бытовых, производственных, санитарно-гигиенических помещений для нужд Восточно-Сибирской дирекции инфраструктуры (извещение № 2143/ОКЭ-ЦДИ/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) обоснованной.
2. Признать <...> нарушившим требования пунктов 2, 9 части 10 статьи 4, части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать <...>, <...> обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 06.02.2023 по делу № 223ФЗ-47/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 06.02.2023 № 223ФЗ-47/23. для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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