

Решение по делу

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 052/07/3-1187/2020**

16 июня 2020 года г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», действующая на основании Приказа руководителя Управления от 04.03.2020 № 26/20, в составе:

<...> – председателя Комиссии, ВрИО заместителя руководителя Управления,

<...> – заместителя председателя Комиссии, начальника отдела контроля торгов,

<...> – члена Комиссии, заместителя начальника отдела контроля торгов,

при участии:

<...> - представителя ООО «БС Энерджи» (по доверенности от 02.12.2019),

<...> - представителя АО «Нижегородский водоканал» (по доверенности от 01.01.2019),

<...> - представителя АО «Нижегородский водоканал» (по доверенности от 01.01.2019),

рассмотрев 16 июня 2020 года в заседании комиссии путем проведения видеоконференции жалобу общества с ограниченной ответственностью «БС Энерджи» на действия акционерного общества «Нижегородский водоканал» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на предоставление услуг по уборке помещений и прилегающей территории (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 32009175391),

#### **установила:**

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 05.06.2020 поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «БС Энерджи» (далее – заявитель, ООО «БС Энерджи») на действия акционерного общества «Нижегородский водоканал» (далее – заказчик, АО «Нижегородский водоканал») при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на предоставление услуг по уборке помещений и прилегающей территории (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 32009175391) (далее – конкурс).

При обращении в Управление заявитель сообщил о недобросовестных действиях АО «Нижегородский водоканал», выразившихся в неправомерном, по мнению ООО «БС Энерджи», установлении методики и порядка оценки заявок на участие в конкурсе.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «БС Энерджи» в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ) и назначило её рассмотрение на 16.06.2020 (уведомление о поступлении жалобы от 11.06.2020 № ОШ/8808/20).

В свою очередь, АО «Нижегородский водоканал» представило истребованные антимонопольным органом материалы, отражающие обстоятельства проведения рассматриваемого конкурса, а также возражения на жалобу ООО «БС Энерджи».

В соответствии с Письмом ФАС России № ИА/27895/20 от 03.04.2020 в период, установленный Указами Президента РФ № 206 от 25.03.2020 «Об объявлении в Российской Федерации нерабочих дней», № 239 от 02.04.2020 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)», в целях предотвращения распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) территориальные органы ФАС России обеспечивают реализацию прав на участие в рассмотрении жалоб (обращений), в том числе в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции 2020-9704(1) исключительно в дистанционном режиме, без очного участия представителей субъектов контроля и заявителя.

16.06.2020 Нижегородским УФАС России проведена видеоконференция по рассмотрению жалобы ООО «БС Энерджи» на действия АО «Нижегородский водоканал».

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей заявителя и заказчика, исследовав имеющиеся доказательства, Комиссия приходит к следующему.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.

Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 6 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем в соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган. Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

1.
  1.
    1. лица, подавшие заявки на участие в торгах;
1.
  1.
    2. иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «БС Энерджи» обладает правом на обжалование действий организатора закупки.

Жалобы на действия организатора закупки в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции рассматриваются Федеральной антимонопольной службой и ее территориальными антимонопольными органами.

В ходе рассмотрения дела установлено, что АО «Нижегородский водоканал» 22.05.2020 размещены на официальном сайте Российской

Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru/> – 32009175391) извещение и документация о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на предоставление услуг по уборке помещений и прилегающей территории.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 15.06.2020 № 97 для участия в конкурсе поступило двенадцать заявок, восемь из которых отклонены закупочной комиссией заказчика.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения является положение о закупке.

АО «Нижегородский водоканал» в своей закупочной деятельности руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Нижегородский водоканал» (далее также – Положение).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами:

1.
  1.
    1. информационная открытость закупки;
1.
  1.
    2. равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
1.
  1.
    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;

1.

1.

4. отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичные принципы закупочной деятельности заказчика установлены в пункте 1.3.1 Положения о закупке.

Согласно части 16 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ под конкурсом в целях настоящего федерального закона 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.

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В соответствии с частью 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.

В соответствии с пунктом 25 Документации рейтинг заявки на участие в конкурсе в электронном виде представляет собой оценку в баллах, получаемую по результатам оценки по критериям (подкритериям) с

учетом значимости (веса) данных критериев (подкритериев).

Если какой-либо критерий имеет подкритерии, то выставляются оценки по каждому подкритерию, общая оценка по указанному критерию складывается из суммы оценок по подкритериям данного критерия с учетом значимости (веса) подкритериев.

Рейтинг Заявки  $i$ -го Участника определяется по формуле:

$$R_i = \text{БЦ}_i * V_{\text{ц}} + \text{БО}_i * V_{\text{о}} + \text{БП}_i * V_{\text{п}}$$

где  $V$  – значимость (вес) соответствующего критерия,

БЦ, БО, БП – оценка (балл) соответствующего критерия

Применяется нижеуказанная методика и критерии оценки Заявок:

1) Цена (БЦ) (без НДС, ед. изм. - руб.):

Количество баллов – рассчитывается по формуле взвешенно-бального суммирования:

$$(1 + (X - \max(Y)) / (\min(Y) - \max(Y))) * 9$$

где  $X$  - значение критерия по данному поставщику;

$Y$  - диапазон значений критерия всех потенциальных поставщиков.

При предоставлении Участниками одинаковых значений, всем ставится по 10 баллов по данному критерию.

2) Опыт выполнения аналогичных услуг (БО):

$$\text{БО} = \text{БС} + \text{БК}, \text{ где}$$

БС – Стоимостной объем оказания аналогичных услуг;

БК – Объем оказания аналогичных услуг

К оценке принимаются договоры (контракты) по предмету, аналогичному предмету договора (услуги по уборке помещений и прилегающей территории), сведения о которых содержатся в реестре контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», либо в реестре договоров, заключенных по результатам закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за период с

01.01.2017 по дату размещения извещения, где исполнитель оказывал услуги заказчику общей длительностью более 18 месяцев.

2.1) Стоимостной объем оказания аналогичных услуг (БС) (ед. изм. - балл.):

К оценке принимается один договор с самой высокой ценой договора без НДС (из представленных участником), заключенный и исполненный в вышеуказанный период:

- цена договора до 10% от НМЦ без НДС включительно – 0 баллов;
- цена договора свыше 10% до 20% от НМЦ без НДС включительно – 2 балла;
  - цена договора свыше 20% до 30% от НМЦ без НДС включительно – 4 балла;
  - цена договора свыше 30% до 40% от НМЦ без НДС включительно – 6 баллов;
- цена договора свыше 40% до 50% от НМЦ без НДС включительно – 8 баллов;
  - цена договора свыше 50% от НМЦ без НДС - 10 баллов;
  - непредставление заполненной справки, подтверждающих документов – 0 баллов.

2.2) Объем оказания аналогичных услуг (БК) (ед. изм. - балл.):

К оценке принимается один договор, предусматривающий самую большую общую площадь убираемых помещений (из представленных участником), заключенный и исполненный в указанный период:

- общая площадь убираемых помещений до 10 тыс.м<sup>2</sup> включительно – 0 баллов;
- общая площадь убираемых помещений свыше 10 тыс. м<sup>2</sup> до 20 тыс. м<sup>2</sup> включительно – 2 балла;
- общая площадь убираемых помещений свыше 20 тыс. м<sup>2</sup> до 30 тыс. м<sup>2</sup> включительно – 4 балла;
- общая площадь убираемых помещений свыше 30 тыс. м<sup>2</sup> до 40 тыс. м<sup>2</sup> включительно – 6 баллов;
- общая площадь убираемых помещений свыше 40 тыс. м<sup>2</sup> до 50 тыс. м<sup>2</sup>

включительно – 8 баллов;

- общая площадь убираемых помещений свыше 50 тыс. м<sup>2</sup> - 10 баллов;

- непредставление заполненной справки, подтверждающих документов – 0 баллов

3) Наличие у персонала, привлекаемого к оказанию услуг по договору, постоянной/временной регистрации в г. Нижнем Новгороде или Нижегородской области (БП) (ед. изм. - балл.):

Данные берутся на основании предоставленного информационного письма в свободной форме, подтверждающего, что все работники, которые будут оказывать услуги по договору, имеют постоянную/временную регистрацию в г. Нижнем Новгороде или Нижегородской области (да – 10 баллов; нет – 0 баллов; непредставление документа – 0 баллов).

Проанализировав критерии и порядок оценки заявок на участие в конкурсе, Комиссия антимонопольного органа приходит к следующим выводам.

Критерий оценки заявок показателя о наличии у участника закупки опыта по оказанию услуг, аналогичных предмету договора (услуги по уборке помещений и прилегающей территории) по государственным (муниципальным) контрактам нельзя рассматривать как объективный и правомерный, поскольку включение в документацию такого узкого критерия влечет за собой нарушение принципа равноправия и ограничения конкуренции по отношению ко всем участникам запроса предложений, приводит к ограничению свободного доступа участников, создает неравные стартовые условия, ставит в преимущественное положение хозяйствующих субъектов, имеющих опыт выполнения указанных работ для государственных нужд, перед хозяйствующими субъектами, которые такого опыта не имеют, а это нарушает принцип отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, закрепленный в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Ни объем, ни характер работ не зависят от того, в чьих интересах они выполняются – публичных или частных. А подобный критерий дает преимущество тем хозяйствующим субъектам, которые имеют опыт выполнения указанных работ для государственных или муниципальных нужд (по сравнению с теми хозяйствующими субъектами, которые такого опыта не имеют). Применение критерия означает, что квалификацию участника, имеющего опыт успешного оказания услуги по уборке помещений и прилегающей территории не для государственных

или муниципальных нужд, закупочная комиссия необоснованно оценит в 0 баллов. Следовательно, действия заказчика ограничивают права участников закупки.

В силу вышеприведенных обстоятельств Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о наличии оснований для признания жалобы ООО «БС Энерджи» обоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

**решила:**

1.

1.

1. Жалобу общества с ограниченной ответственностью «БС Энерджи» на действия акционерного общества «Нижегородский водоканал» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на предоставление услуг по уборке помещений и прилегающей территории (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 32009175391) признать обоснованной.

2. Признать акционерное общество «Нижегородский водоканал» нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

1.

1.

3. Выдать акционерному обществу «Нижегородский водоканал» обязательное для исполнения предписание.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» решение и (или) предписание комиссии антимонопольного органа могут быть обжалованы в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения и (или) выдачи предписания.

Председатель Комиссии

<...>

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Член Комиссии

<...>

<...>

2020-11219(1)