

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а

тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–222/2020

Резолютивная часть решения оглашена 24.11.2020 года

В полном объеме решение изготовлено 27.11.2020 года
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	<...>	-	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства;
Члены комиссии:	<...>	-	главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,
	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1–222/2020 по жалобе общества с ограниченной ответственностью

«РИМ» (далее также – Заявитель, Общество) на действия муниципального автономного учреждения культуры «Центр культуры и досуга Викуловского района» (далее также – Заказчик, МАУК «ЦКД») при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора комплекса услуг по уборке помещений и прилегающих территорий, контролю вахты, работе гардероба и содержанию имущества (реестровый номер извещения: 32009661831), далее также – Закупка, Аукцион, в присутствии

представителя Заявителя:

<...>,

представителей Заказчика:

1) <...>;

2) <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 16.11.2020 г. в 13:05 поступила жалоба (вх. № 11674) ООО «РИМ» на действия МАУК «ЦКД» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора комплекса услуг по уборке помещений и прилегающих территорий, контролю вахты, работе гардероба и содержанию имущества (реестровый номер извещения: 32009661831).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, а также ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, 18.11.2020 г. в 16:38 информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу:

<https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/11032>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России 18.11.2020 г. в 14:05 в адрес Заказчика направлено письмо (исх. № ИВ/8514) о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

Из основных доводов жалобы Заявителя следует, что:

1) закупочная документация, сформированная Заказчиком, содержит неправомерные требования к участнику Закупки, а именно устанавливается необходимость представления в составе заявки участника Закупки справок об отсутствии судимости, полученных в органах МВД, на каждое лицо, привлекаемое к оказанию услуг согласно техническому заданию закупочной документации, а при отсутствии возможности получения таких справок в установленный срок, копий заявлений на их получение, поданных в МВД РФ;

2) организация, осуществляющая в настоящее время уборку помещений и прилегающих территорий, контроль вахты, работе гардероба, по содержанию имущества Заказчика, имеет конкурентное преимущество для участия в закупке перед другими участниками.

Представитель Заказчика с доводом жалобы не согласился и пояснил, что закупочная документация сформирована Заказчиком в строгом соответствии с требованиями действующего законодательства РФ.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сторонами документы и сведения, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках), заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 1 ст. 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами

информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путём установления неизменяемых требований к участникам закупки.

Следует отметить, что законодательное требование, сформулированное, в том числе в п. 2, 4 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках продублировано в пп. «а», «б» и «г» п. 2.5 Положения о закупке товаров, работ, услуг МАУК «Центр культуры и досуга Викуловского района» (далее – Положение, Положение о закупке), утверждённого протоколом заседания Наблюдательного совета МАУК «ЦКД» № 6 от 18.05.2020 г. и размещённого на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС) 19.05.2020 г (новая редакция).

Таким образом, Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учётом требований действующего законодательства РФ, однако они должны соответствовать Положению о закупке Заказчика, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

Как установлено материалами дела 10.11.2020 г. (с изменениями от 26.11.2020 г.) в ЕИС (реестровый номер извещения: 32009661831) и на сайте оператора электронной торговой площадки – общества с ограниченной ответственностью «РТС-тендер» по адресу: <https://www.rts-tender.ru/> Заказчиком было размещено извещение о проведении Закупки и документация о проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание комплекса услуг по уборке помещений и прилегающих территорий, контролю вахты, работе гардероба, по содержанию имущества для собственных нужд МАУК «ЦКД» на 2021 г. (далее – Документация).

Дата начала срока подачи заявок : 11.11.2020 г. в 00:00.

Дата и время окончания подачи заявок: 07.12.2020 г. в 17:00.

Начальная (максимальная) цена договора – 4 189 680,00 руб.

Согласно п. 15.1 Положения, под аукционом в электронной форме понимается форма торгов, проведение которых обеспечивается оператором электронной площадки на электронной площадке, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признаётся лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путём снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину.

В соответствии с пп. «г» п. 15.7 Положения, заявка в электронной форме на участие в аукционе подаётся участником закупки оператору электронной торговой площадки, которая содержит, в том числе документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям установленным законодательством к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, если такие требования установлены в документации о проведении электронного аукциона.

Подпунктом 1 п. 6 разд. 1 Документации и пп. 1 п. 12.1 Положения закреплено, что участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Аукционная документация должна содержать требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в аукционе (пп. «б» абз. 2 п. 15.5 Положения).

Так, согласно пп. 7 абз. 2 п. 7 разд. 1 и пп. 7 п. 24 разд. 2 Документации, аукционная заявка должна содержать сведения в соответствии с условиями аукционной документации, в том числе справки об отсутствии судимости, полученные в органах МВД, на каждое лицо, привлекаемое к оказанию услуг согласно Техническому заданию (абз. 1 ст. 351.1 ТК РФ). При отсутствии возможности получения справок в установленные сроки подачи заявок, участник закупки обязан предоставить копии заявлений, поданных в МВД РФ, для получения таких справок. К выполнению работ согласно Техническому заданию будут допущены исключительно те лица, на которых были получены и предоставлены справки (либо копии заявлений) на этапе приёма заявок на участие в открытом аукционе.

В ходе заседания Комиссии Тюменского УФАС России представитель Заявителя пояснил, что требования пп. 7 абз. 2 п. 7 Документации являются некорректными ввиду того, что срок изготовления справки об отсутствии судимости достигает 30 дней, а срок подачи заявок на участие в Закупке установлен Заказчиком с 11.11.2020 г. по 07.12.2020 г., то есть 26 календарных дней, следовательно, существует вероятность, что указанная справка не будет изготовлена до окончания срока подачи заявок, а предоставление в составе заявки конкретного участника копий заявлений, поданных в МВД РФ, для получения таких справок являются бессмысленным и неинформативным, так как такие заявления могут быть возвращены уполномоченным органом или по их результатам будет установлено, что соответствующее лицо имеет судимость, что также будет не соответствовать требованиям действующего законодательства РФ.

По результатам анализа представленных сторонами документов, сведений и материалов, Комиссией Тюменского УФАС России установлено следующее.

В соответствии с абз. 1 ст. 351.1 Трудового кодекса Российской Федерации (далее – ТК РФ), к трудовой деятельности в сфере образования, воспитания, развития несовершеннолетних, организации их отдыха и оздоровления, медицинского обеспечения, социальной защиты и социального обслуживания, в сфере детско-юношеского спорта, культуры и искусства с участием несовершеннолетних не допускаются лица, имеющие или имевшие судимость, а равно и подвергавшиеся уголовному преследованию (за исключением лиц, уголовное преследование в отношении которых прекращено по реабилитирующим основаниям) за преступления, указанные в абз. 3 и 4 ч. 2 ст. 331 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 настоящей статьи.

Согласно п. 18 Приказа МВД России от 07.11.2011 г. № 1121 «Об утверждении Административного регламента Министерства внутренних дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче справок о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования» срок предоставления государственной услуги не должен превышать 30 дней с даты регистрации заявления в ФКУ «Г» или ИЦ.

Таким образом, учитывая максимальный срок выполнения государственной услуги по выдаче справок о наличии (отсутствии) судимости (30 календарных дней) превышает установленный Заказчиком срок для подачи заявок на участие в рассматриваемой Закупке (26 календарных дней), что нарушает принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путём установления неизмеряемых требований к участникам закупки (п. 2, 4 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Вместе с тем, требование пп. 7 абз. 2 п. 7 разд. 1 и пп. 7 п. 24 разд. 2 Документации, к необходимости предоставления участниками Закупки в составе своих заявок копий заявлений, поданных в МВД РФ, для получения справок об отсутствии судимости при отсутствии возможности получения данных справок в установленные сроки подачи заявок, также является некорректным, ввиду того, что указанные документы несут разную смысловую нагрузку и не могут быть расценены как равносильные по своей сути.

В свою очередь, условие вышеуказанных пунктов Документации о том, что к выполнению работ согласно Техническому заданию будут допущены исключительно те лица, на которых были получены и предоставлены справки (либо копии заявлений) на этапе приёма заявок на участие в открытом аукционе, не может быть расценено Комиссией Тюменского УФАС России как правомерное ввиду нижеследующего:

- в закупочной документации, сформированной Заказчиком фактически

отсутствует Техническое задание, на которое ссылаются данные пункты, что нарушает принцип информационной открытости Закупки (п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках);

- заявление на получения справки об отсутствии судимости не является надлежащим подтверждением факта отсутствия судимости у конкретного лица, допущенного к трудовой деятельности согласно абз. 1 ст. 351.1 ТК РФ, следовательно, указанные лица объективно не могут быть допущены к такой деятельности на её основании, что противоречит содержанию рассматриваемого пункта Документации.

Таким образом, с учётом вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что требование к составу заявки участников рассматриваемого Аукциона, установленные в пп. 7 абз. 2 п. 7 разд. 1 и пп. 7 п. 24 разд. 2 Документации, а именно необходимости представления справок об отсутствии судимости (либо копии заявлений для их получения) является неправомерным и нарушает пп. «а», «б» и «г» п. 2.5 Положения и п. 1 ч. 2, п. 1, 2, 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, соответственно довод жалобы Общества о некорректности данного требования является обоснованным.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующего объекту Закупки персонала не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам рассматриваемой закупочной процедуры, поскольку такой персонал может быть привлечён участником Закупки после подведения её итогов в случае признания такого участника победителем Закупки.

Довод жалобы Общества о том, что организация, осуществляющая исполнение на текущие момент с Заказчиком договора, являющегося предметом рассматриваемого Аукциона, имеет конкурентное преимущество перед другими участниками, Комиссия Тюменского УФАС России считает необоснованным, так как Заявителем в материалы дела не представлены какие-либо документы и сведения (материалы) однозначно подтверждающие заявленный довод.

Исследовав представленные сторонами документы и сведения, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России, пришла к следующим выводам:

1) о нарушении МАУК «ЦКД» ч. 1 ст. 2, п. 1, 2, 4 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора комплекса услуг по уборке помещений и прилегающих территорий, контролю вахты, работе гардероба и содержанию имущества (реестровый номер извещения: 32009661831), выразившемся в установлении в пп. 7 абз. 2 п. 7 разд. 1 и пп. 7 п. 24 разд. 2 Документации неизмеряемого

требования, необоснованно ограничивающего круг возможных участников рассмотренной Закупки.

2) о наличии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания о внесении изменений в пп. 7 абз. 2 п. 7 разд. 1 и пп. 7 п. 24 разд. 2 Документации и продлении срока подачи заявок в соответствии с требованиями абз. 4 п. 4 разд. 1 Документации и п. 14.3.4 Положения.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «РИМ» на действия муниципального автономного учреждения культуры «Центр культуры и досуга Викуловского района» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора комплекса услуг по уборке помещений и прилегающих территорий, контролю вахты, работе гардероба и содержанию имущества (реестровый номер извещения: 32009661831) **обоснованной**.

2. Признать в действиях МАУК «ЦКД» нарушение ч. 1 ст. 2, п. 1, 2, 4 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать МАУК «ЦКД» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений с учётом принятого решения, путём внесения изменений в закупочную документацию и продления срока подачи заявок.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.