

ПАО «Ростелеком»

Синопская наб., д. 14, лит. А,
Санкт-Петербург, 191167

АО «ЕЭТП»

Кожевническая ул., д. 14,
стр. 5, Москва, 115114

ООО «Газстрой»

Кирова ул., д. 20 а, эт. 1, оф.
116,

г. Люберцы, 140005

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-679/21

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Газстрой»
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»**

27.12.2021 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседания Комиссии ФАС России – начальника отдела проверок № 2 Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа Лещевой Н.Г.,

членов Комиссии ФАС России:

начальника отдела контроля торгов отдельных видов юридических лиц № 2 Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа Дементьевой Г.С.,

главного государственного инспектора правового отдела № 1 Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа Гладковой Е.А.,

при участии представителей:

ПАО «Ростелеком»: Клесова А.Ю. (доверенность от 27.07.2021 № 04/29/248/21), Михайлова М.Г. (доверенность от 24.06.2021 № 04/29/94/21), Фомиченко И.Ю. (доверенность от 20.10.2021 № 04/29/338/21), Шепеленко Н.Ю. (доверенность от 16.07.2021 № 04/29/213/21), Шутько Д.А. (доверенность от 28.07.2021 № 04/29/247/21),

представители АО «ЕЭТП», ООО «Газстрой» 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 ООО «Газстрой» от 23.12.2021 № 36516/9 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию зданий/сооружений/помещений и прилегающих территорий филиалов МРФ «Юг» ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110941819, лоты №№ 1-10), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Газстрой» (далее – Заявитель) от 23.12.2021 № 36516/9 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию зданий/сооружений/помещений и прилегающих территорий филиалов МРФ «Юг» ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110941819, лоты №№ 1-10) (далее – Запрос предложений, 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.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «Ростелеком», утвержденным решением совета директоров ПАО «Ростелеком» (протокол от 15.06.2021 № 12) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Запроса предложений, документации о проведении Запроса предложений (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Запроса предложений размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 26.11.2021;

2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 – 13 592 487 рублей, по лоту № 2 – 72 111 552 рубля, по лоту № 3 – 10 587 143 рубля, по лоту № 4 – 3 827 751 рубль, по лоту № 5 – 10 546 004 рублей, по лоту № 6 – 16 954 546 рублей, по лоту № 7 – 119 745 653 рубля, по лоту № 8 – 17 042 258 рублей, по лоту № 9 – 54 021 162 рубля, по лоту № 10 – 101 683 248 рублей;

3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений – 24.12.2021;

4. На участие в Запросе предложений подано: по лоту № 1 – 5 заявок, по лоту № 2 – 9 заявок, по лоту № 3 – 6 заявок, по лоту № 4 – 6 заявок, по лоту № 5 – 4 заявки, по лоту № 6 – 5 заявок, по лоту № 7 – 7 заявок, по лоту № 8 – 5 заявок, по лоту № 9 – 6 заявок, по лоту № 10 – 6 заявок;

5. Дата рассмотрения заявок – 21.01.2022;

6. Дата подведения итогов Запроса предложений – 11.02.2022.

В ходе заседания 24.12.2021 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 27.12.2021.

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.

Из Жалобы следует, что нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок по критерию «Надлежащее исполнение участником ранее заключенных договоров с ПАО «Ростелеком»» (далее – Критерий № 1), критерию «Наличие квалифицированного персонала» (далее – Критерий № 2).

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 принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Запроса предложений 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 Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1.1. Разделом 6 «Критерии и порядок оценки заявок» Документации установлен порядок оценки заявок участников Запроса предложений по Критерию № 1, согласно которому оценке подлежат надлежащее исполненные участником ранее заключенные договора с ПАО «Ростелеком».

Пунктом 2.4 раздела 6 «Критерии и порядок оценки заявок» Документации по Критерию № 1 установлены следующие виды нарушений, а именно:

«Наличие начисленных обществом неустоек (штрафов, пеней), или иных установленных договором мер ответственности за неисполнение и/или ненадлежащее исполнение своих обязательств в рамках исполнения всех договоров с ПАО «Ростелеком», договор общества с контрагентом был расторгнут в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением последним своих обязательств (независимо от того, произошло ли расторжение договора по соглашению сторон, по решению суда или в одностороннем порядке) и др.

При этом учитываются просрочки больше 14 календарных дней и не учитываются просрочки, допущенные контрагентом по вине общества. Если у участника отсутствовали договорные отношения с ПАО «Ростелеком» за последние 2 года, в этом случае участнику присваивается 100 баллов».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что указанный порядок оценки заявок на участие в Запросе предложений по Критерию № 1 установлен Заказчиком с целью выявления участника, наилучшим образом соответствующего требованиям Заказчика и способного обеспечить надлежащее выполнение работ по предмету закупки, а также подтверждения наличия у участника закупки необходимого количества квалифицированного персонала.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия ФАС России установила, что при оценке заявок по Критерию № 1 у участников закупки, обладающих различным количеством фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами (так, например: один случай расторжения соответствующего договора или три случая уклонения участника закупки от заключения договора) такому участнику закупки присваивается различное количество баллов (0 баллов или 30 баллов), что не позволяет Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора и объективно оценить заявки участников закупки по указанному критерию оценки.

Вместе с тем вышеуказанные факты не оспариваются в судебном порядке. При этом на момент проведения оценки заявок участников закупки судебный процесс по вопросу правомерности применения штрафных санкций либо наличия фактов неисполнения может быть не окончен.

Таким образом, надлежащее исполнение участником ранее заключенных договоров может подтверждаться исключительно судебным актом, вступившим в законную силу.

Кроме того, Заказчиком в Документации не установлен порядок проверки надлежащего исполнения участником ранее заключенных договоров перед заказчиком и/или третьими лицами для объективного присвоения баллов участникам закупки по вышеуказанному критерию оценки.

Комиссия ФАС России, изучив установленный порядок оценки заявок по Критерию № 1 считает, что оценка заявок носит субъективный характер. Наличие претензий и судебных решений, не вступивших в законную силу, не позволяет объективно оценить опыт участника закупки.

При этом Комиссия ФАС России считает, что указанный порядок оценки не применяется в равной степени к участникам закупки, поскольку участник закупки, имеющий судебные разбирательства с иным хозяйствующим субъектом (например, ОАО «РЖД», ПАО «Газпром» и др.) подлежит оценке без применения вышеуказанного порядка оценки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по Критерию № 1, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1.2 Разделом 6 «Критерии и порядок оценки заявок» Документации установлен порядок оценки заявок участников Запроса предложений по Критерию № 2, согласно которому оценивается наличие квалифицированного персонала, непосредственно задействованного в оказании услуг по виду деятельности «уборка/клининг», «техническое обслуживание зданий и сооружений».

Пунктом 2.5 раздела 6 «Критерии и порядок оценки заявок» Документации по Критерию № 1 установлено, что в подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить: справку по форме СЗВ-М – ежемесячный персонифицированный отчет в Пенсионный фонд о сотрудниках и других физлицах, которым фирма, ИП или самозанятое лицо выплачивают вознаграждения или справку по форме РСВ – ежеквартальный отчет в Налоговую службу по страховым взносам всех видов: на пенсионное, социальное и медицинское страхование. Дополнительно для подтверждения должностей прикладываются выписка

из штатного расписания заверенная работодателем или копии трудовых книжек.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что указанный порядок оценки заявок на участие в Запросе предложений по Критерию № 2 установлен Заказчиком с целью выявления участника, наилучшим образом соответствующего требованиям Заказчика и способного обеспечить надлежащее оказание услуг по предмету закупки, а также для документального подтверждения наличия квалифицированного персонала у участника закупки.

Кроме того, представители Заказчика пояснили, что форма СЗА-М сдается в соответствии с требованиями Федерального закона от 01.04.1996 № 27-ФЗ «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования» (далее – Закон № 27-ФЗ).

Частью 2.2 статьи 11 Закона № 27-ФЗ страхователь ежемесячно не позднее 15-го числа месяца, следующего за отчетным периодом - месяцем, представляет о каждом работающем у него застрахованном лице (включая лиц, заключивших договоры гражданско-правового характера, предметом которых являются выполнение работ, оказание услуг, договоры авторского заказа, договоры об отчуждении исключительного права на произведения науки, литературы, искусства, издательские лицензионные договоры, лицензионные договоры о предоставлении права использования произведения науки, литературы, искусства, в том числе договоры о передаче полномочий по управлению правами, заключенные с организацией по управлению правами на коллективной основе).

Таким образом, отчетность предоставляется ежемесячно не позднее 15-го числа месяца, следующего за отчетным периодом – месяцем.

Комиссия ФАС России, изучив порядок оценки заявок по Критерию № 2, приходит к выводу, что установление требования о подтверждении сведений по Критерию № 2 справками по форме СЗВ-М и РСВ применяется в равной степени ко всем участникам закупки, что свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции по рассматриваемой процедуре.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установленный порядок оценки заявок участников закупки по Критерию № 2 не противоречит отраслевому законодательству, Закону о закупках, а также Положению о закупке.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих о неправомерности действий Заказчика, в связи с чем Комиссия ФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Жалобы.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 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 частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Газстрой» (ИНН: 4028029310; ОГРН: 1034004604160) от 23.12.2021 № 36516/9 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» (ИНН: 7707049388, ОГРН: 1027700198767) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию зданий/сооружений/помещений и прилегающих территорий филиалов МРФ «Юг» ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110941819, лоты №№ 1-10) обоснованной в части ненадлежащего порядка оценки заявок участников закупки по критерию «Надлежащее исполнение участником ранее заключенных договоров с ПАО «Ростелеком».

2. Признать ПАО «Ростелеком» нарушившим пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ПАО «Ростелеком», АО «ЕЭТП» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 27.12.2021 № 223ФЗ-679/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 27.12.2021 № 223ФЗ-679/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Ведущий заседание Комиссии ФАС России Н.Г. Лещева

Члены Комиссии ФАС России: Г.С. Дементьева

Е.А. Гладкова

Исп. Бикбулатова А.Р.,

тел. 8(499)755-23-23, вн. 088-596

2021-171620