

О признании жалобы обоснованной в части

ИП Демидову

**Муниципальное предприятие
города Нижнего Новгорода
«Нижегородское метро»**

АО «АГЗ РТ»

РЕШЕНИЕ

№052/01/18.1-2410/2020

24 ноября 2020 года город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в составе:

- <...> -председателя комиссии,
- <...> -члена комиссии,

- <...> -члена комиссии,
 члена комиссии,
- <...> -

- <...> -члена комиссии.

при участии:

- <...> -представителя МП «Нижегородское метро» (доверенность от),
- <...> -представителя МП «Нижегородское метро» (доверенность от),
- <...> -индивидуального предпринимателя,

рассмотрев посредством видеоконференции жалобу индивидуального предпринимателя (далее также — ИП Демидов , заявитель) о нарушении Муниципальным предприятием города Нижнего Новгорода «Нижегородское метро» (далее также — МП «Нижегородское метро», заказчик) требований законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц при проведении и организации запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание клининговых услуг на станции "Комсомольская", номер закупки 32009664734,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ИП Демидова о нарушении МП «Нижегородское метро» требований законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц при проведении и организации запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание клининговых услуг на станции "Комсомольская", номер закупки 32009664734.

По мнению заявителя, положения закупочной документации не соответствуют требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ИП Демидова в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и назначило её рассмотрение на 23.11.2020 (уведомление о рассмотрении жалобы от 18.11.2020 исх.№ОШ/18818/20).

Дело по существу рассмотрено 23.11.2020 посредством видеоконференцсвязи. В материалах дела имеются документы, подтверждающие надлежащее уведомление сторон о дате времени и месте рассмотрения дела.

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей сторон, исследовав имеющиеся в деле материалы, 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:

- лица, подавшие заявки на участие в торгах;
- 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 ИП Демидов обладает правом на обжалование действий заказчика.

Заявитель жалобы считает, что требования закупочной документации не соответствуют требованиям Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Комиссия по делу №052/01/18.1-2410/2020, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

1. 10.11.2020 19:18 заказчиком в единой информационной системе и на сайте оператора электронной площадки <http://etp.zakazrf.ru> размещено извещение о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание клининговых услуг на станции "Комсомольская", номер закупки 32009664734.

Начальная (максимальная) цена договора — 2 148 012,24 руб.

2. Согласно части 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 названной 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 подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 названного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В силу части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Установлено, что закупка проводится в соответствии с Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд Муниципального предприятия города Нижнего Новгорода «Нижегородское метро» от 23.10.2020 (далее - Положение).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 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;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичные принципы закреплены в пункте 1.5 Положения.

В соответствии с пунктом 10.4 Положения Заказчик вправе установить в документации дополнительные требования, которые также применяются

в равной степени ко всем участникам закупки, в том числе:

наличие у участника закупки финансовых ресурсов для исполнения договора;

наличие у участника закупки на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения договора;

наличие у участника закупки опыта работы, связанного с предметом договора, и положительной деловой репутации;

наличие у участника закупки необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора;

декларирование участниками закупки об отсутствии у него и его должностных лиц конфликта интересов с сотрудниками Заказчика.

Из пункта 1.5.4.13 закупочной документации следует, что вторая часть заявки участника должна содержать документы или копии документов, подтверждающие наличие персонала непосредственно задействованного в уборке (уборщики производственных помещений) не менее 10 человек в штате, с приложением согласия на обработку персональных данных на каждого сотрудника. Не предоставление данных документов является причиной к отклонению заявки.

В ходе рассмотрения дела представитель заказчика пояснил, что требование о наличии сотрудников в штате нельзя считать нарушением принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, так как оно предъявляется в равной степени ко всем участникам запроса предложений.

Заказчик утверждает, что данное требование включено в документацию в связи с тем, что персонал привлекается к выполнению работ на сложном и опасном объекте (Метрополитен). По мнению заказчика, недостаточная подготовка персонала, не проведение необходимых инструктажей внештатного персонала может привести к срыву стабильной работы Нижегородского метрополитена.

Между тем, Комиссии Нижегородского УФАС России не согласно с доводами заказчика по следующим основаниям:

1. В закупочной документации отсутствует формула расчета количества персонала непосредственно задействованного в уборке станций.

Заказчик пояснил, что при установке данного требования расчеты МП «Нижегородское метро» не проводились, требование о наличии конкретного числа персонала непосредственно задействованного в уборке обусловлено опытом ранее проводимых заказчиком работ по уборке станций метрополитена.

2. Из пункта 1.3 проекта договора следует, что услуги должны быть оказаны в срок с 01.01.2021 по 01.01.2022г. (включительно).

Следовательно, у участника закупки после заключения контракта есть возможность осуществить найм необходимого количества персонала для выполнения работ на той или иной станции Нижегородского метрополитена, либо посредством заключения договора с субподрядной организацией, сотрудники которой обладают достаточным опытом оказания клининговых услуг на стратегических и/или потенциально опасных объектах.

Таким образом, объективная необходимость установления в закупочной документации требования о наличии определенного числа штатного персонала до момента заключения контракта отсутствует.

3. Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что МП «Нижегородское метро» проводит параллельно 15 аналогичных закупок о заключении договоров на оказание клининговых услуг (номера извещений: 32009664743; 32009664729; 32009664725; 32009664741; 32009664732; 32009664727; 32009664731 ; 32009664733; 32009664714; 32009664737; 32009664719; 32009664735; 32009664711; 32009664709 ; 32009664712).

Исследовав заявки участников вышеуказанных торгов Комиссией Нижегородского УФАС установлено следующее.

В рассматриваемых торгах принял участие, в том числе ИП Козлов Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что в составе заявок ИП Козлова, поданных на участие в торгах, указаны данные одних и тех же сотрудников, находящихся в штате организации, в количестве не менее 10 не более 20 человек.

Таким образом, по мнению Нижегородского УФАС России, в соответствии с критерием, изложенным в пункте 1.5.4.13 закупочной документации, в случае победы данного участника на торгах, победитель не сможет оказать услуги клининга на всех объектах одновременно, что также подтверждает необъективность установления спорного критерия в закупочной документации.

Кроме того, в Федеральном законе от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках

товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» отсутствует обязанность участника закупки иметь на момент участия в торгах определенное число штатных сотрудников.

Таким образом, по мнению Комиссии Нижегородского УФАС России, установление требования, отраженного в пункте 1.5.4.13 закупочной документации, может привести к ограничению возможного числа участников рассматриваемого запроса предложений, что также подтверждается поданной жалобой.

На основании изложенного, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу об обоснованности довода ИП Демидова о неправомерности установления в закупочной документации критерия: «документы или копии документов, подтверждающие наличие персонала непосредственно задействованного в уборке (уборщики производственных помещений) не менее 10 человек в штате, с приложением согласия на обработку персональных данных на каждого сотрудника».

Пунктом 35.14 Положения установлены критерии оценки заявок на участие в запросе предложений, которыми могут быть:

- цена;
- качественные и (или) функциональные характеристики (потребительские свойства) товара, качество работ, услуг;
- расходы на эксплуатацию товара;
- расходы на техническое обслуживание товара;
- сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;
- срок предоставления гарантии качества товара, работ, услуг;
- объем предоставления гарантий качества товара, работ, услуг;
- деловая репутация участника закупки;
- наличие у участника закупки опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- наличие у участника закупки производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых ресурсов и иных показателей, необходимых для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- квалификация работников участника закупки;

другие критерии в соответствии с документацией о проведении запроса предложений.

Пунктом 15 Раздела 2. «Информационная карта Запроса предложений в электронной форме» запроса предложений в электронной форме установлены критерии оценки заявок на участие в рассматриваемой закупке, а именно:

№ п/п	Наименование критерия	Весомость критерия в %
1.	Стоимость выполнения работ по договору, рублей	70 %
2.	Квалификация участника закупки	30 %

Пунктом 16 Раздела 2. «Информационная карта Запроса предложений в электронной форме» установлен следующий критерий оценки заявок участников рассматриваемых торгов:

№ п/п	Наименование критерия	Значение показателя	Балл	Подтверждающие документы (приложить к заявке)
1	Опыт фактически выполненных работ по уборке стратегических и/или потенциально опасных объектов за период 2015-2020 г.г. в квадратных метрах (накопительный)	Менее 250 000	0	Исполненные договоры; акты выполненных работ
		от 250 000 – 750 000	20	
		750 000 – 1500 000	40	
		свыше 1 500 000	100	

Таким образом, в силу пункта 16 Раздела 2. «Информационная карта Запроса предложений в электронной форме» под квалификацией участника закупки понимается опыт фактически выполненных работ по уборке потенциально опасных объектов за период 2015-2020 г.г. в квадратных метрах (накопительный).

Из пояснений представителя МП «Нижегородское метро» следует, что установление указанного выше критерия обусловлено тем, что

Нижегородский метрополитен является транспортным предприятием стратегического назначения и включен в реестр потенциально опасных объектов Нижегородской области. В связи с этим заказчиком, при проведении рассматриваемой закупки установлен критерий «Квалификация участника закупки», который складывается из опыта фактически выполненных работ по уборке потенциально опасных объектов за период 2015-2020 г.г. в квадратных метрах (накопительный).

В ходе рассмотрения дела Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что указание наименования критерия в виде «Опыт фактически выполненных работ по уборке объектов потенциально опасных объектов за период 2015-2020 г.г. в квадратных метрах (накопительный)» не нарушает основополагающие принципы Закона о закупках, в частности принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, поскольку отражает фактические потребности заказчика в выборе наиболее подходящего исполнителя для оказания услуг на стратегических и/или потенциально опасных объектах.

Кроме того, Нижегородское УФАС России отмечает, что весомость критерия оценки в соотношении 70%/30% не противоречит требованиям Закона о закупках, а также Положению МП «Нижегородское метро».

На основании изложенного, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о необоснованности жалобы ИП Демидова в рассматриваемых частях.

Учитывая обстоятельства рассматриваемого дела, а также существо допущенного заказчиком нарушения, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи МП «Нижегородское метро» предписания, направленного на устранение допущенных нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 (частями 17, 20), статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Нижегородского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Демидова о нарушении МП «Нижегородское метро» требований законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц при

проведении и организации запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание клининговых услуг на станции "Комсомольская", номер закупки 32009664734, обоснованной в части: неправомерного установления в пункте 1.5.4.13 закупочной документации критерия: «предоставление документов или копии документов, подтверждающие наличие персонала непосредственно задействованного в уборке (уборщики производственных помещений) не менее 10 человек в штате, с приложением согласия на обработку персональных данных на каждого сотрудника»;

2. Признать заказчика нарушившим требования части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать МП «Нижегородское метро» обязательное для исполнения предписание.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

<...>

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

2020-24147(1)