

РЕШЕНИЕ по делу №Т04-179/2016

ИП-04/9229 от 04.07.2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011 года №223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в составе:

Председателя Комиссии: <...>,

Члены комиссии: <...>,

в присутствии представителей заказчика - АО «Транснефть-Прикамье» <...> (доверенность от 28.12.2015г. №01-01-9/1155), <...> (доверенность от 23.11.2015г. №01-01-01-9/638), <...> (от 02.06.2016г. №01-01-9/277), в присутствии представителя заявителя ООО «Мега», рассмотрев жалобу от ООО «Мега» (далее - заявитель) на действия заказчика – АО «Транснефть -Прикамье» (далее – заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на предмет: «Лот № 44/07-04/16 «Комплексная уборка административного здания АО «Транснефть - Прикамье» (ул. Патриса Лумумбы), прилегающей территории и озеленение территории» (извещение № 31603521863),

УСТАНОВИЛА:

Извещение открытого аукциона в электронной форме на предмет: «Лот № 44/07-04/16 «Комплексная уборка административного здания АО «Транснефть - Прикамье» (ул. Патриса Лумумбы), прилегающей территории и озеленение территории» (извещение № 31603521863) размещено на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru - 06.04.2016 года.

Заказчик – АО «Транснефть-Прикамье».

Начальная (максимальная) цена контракта — 5 277 943,59 рублей.

Суть жалобы: заявитель сообщил о неправомерном отказе в допуске при проведении вышеуказанной закупки.

Представители заказчика с доводом жалобы не согласились, представили устные и письменные пояснения.

Заслушав представителя заказчика, а также изучив материалы, Комиссия сочла довод, изложенный в жалобе, необоснованными ввиду следующего.

На основании части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Во исполнение требований статьи 2 Закона о закупках, решением совета директоров АО «Транснефть-Прикамье» утверждено Положение о закупочной деятельности АО «Транснефть-Прикамье» (далее – Положение о закупках).

Согласно протоколу от 23 мая 2016 года заседания конкурсной комиссии по лоту «Комплексная уборка объектов Казанского РНУ», заявку заявителя отклонили в связи с несоответствием требованиям, установленным в документации по закупке, а именно «Заявка на участие в закупке не соответствует требованиям аб. 13 п. 2.9.4 Инструкции для участника».

В ходе изучения заявки заявителя Комиссией установлено, что она не соответствовала требованиям документации о закупке, а именно ООО «Мега» не представило подтверждающих документов о внесении на расчетный счет АО «Транснефть-Прикамье» денежных средств для обеспечения заявки на участие в закупке. На расчетный счет АО «Транснефть-Прикамье» денежные средства от указанного претендента не поступали.

Следовательно, комиссия заказчика приняла правомерное решение об отклонении заявки заявителя. Таким образом, довод заявителя является необоснованным.

Вместе с тем, в ходе проведения выборочной документарной проверки установлено следующее.

В соответствии с [частью 1 статьи 17](#) Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Исходя из буквального и смыслового толкования нормативных положений [статьи 17](#) Закона о защите конкуренции, запрещаются любые действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов, поскольку перечень запретов, перечисленных в [статье 17](#) Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим.

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

а) информационная открытость закупки;

б) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

в) 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;

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

В частности, к неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Принцип отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки представляется составной частью предусмотренного в [пункте 2 части 1 статьи 3](#) Закона о закупках принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно [пункту 9 части 10 статьи 4](#) Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, который должен быть исчерпывающим.

1. Согласно пункту 2.1.4. «Инструкции АО «Транснефть–Прикамье» для Участника закупки-субъекта МСП по подготовке заявки на участие в аукционе в электронном виде на выполнение работ, оказание услуг» (далее – Инструкция АО «Транснефть–Прикамье») для участия в аукционе претендент должен удовлетворять требованиям, изложенным в настоящей документации.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1.2.1 Инструкции АО «Транснефть–Прикамье» с целью обеспечения качественного выполнения работ, оказания услуг Заказчиком, Организатором закупки устанавливаются следующие единые требования к Участникам закупки - субъектам МСП:

- финансовых ресурсов для исполнения договора;
- в собственности (частично в аренде) производственных мощностей, технологического оборудования, техники и оборудования, достаточных для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- положительного опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, положительной деловой репутации;
- необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора;

Однако из Документации не представляется возможным определить персонал какой квалификации и в каком количестве, необходимо иметь участнику аукциона, а также какое материально-техническое обеспечение, производственные мощности, технологическое оборудование, финансовые (наличие/отсутствие) и трудовые ресурсы требуются для исполнения договора, что Заказчиком подразумевается под «положительной деловой репутации».

При этом, по мнению Комиссии, установление требования к участнику торгов о финансовых ресурсах неправомерно, поскольку цель заключения договора заказчиком – это выполнение работ, т.е. для Заказчика на первом месте должен

стоять результат и качество работ, а не финансовое состояние. Более того, как указано выше по тексту решения из документации не представляется возможным установить содержание финансовых ресурсов, которыми должен обладать участник торгов.

2) В соответствии с пунктом 2.5.6. Инструкции АО «Транснефть–Прикамье» в случае если проектом договора, являющимся неотъемлемой частью документации о закупке, предусмотрены условия по предоставлению со стороны подрядчика банковских гарантий исполнения условий договора, Участник закупки должен представить в составе своей заявки на участие в закупке комфортное письмо от Банка Гаранта, в котором Банк обязуется победителю закупки выдать следующие банковские гарантии:

гарантия возврата аванса;

гарантия исполнения условий договора;

гарантия исполнения обязательств подрядчика в гарантийный период.

Для получения Комфортного письма Участник закупки должен обратиться в один из банков либо их региональные филиалы, действующие от имени банка, указанных в перечне банков-гарантов, по адресу <http://www.transneft.ru/tenders/docs/>.

Комфортное письмо и копия письма-гарантии по страхованию представляются Участником закупки в составе заявки на участие в закупке.

При этом, в соответствии с пунктом 10.1. Проекта договора не позднее 30 (Тридцати) календарных дней с даты подписания Договора, либо не позднее 30 (Тридцати) календарных дней до начала оказания Услуг по Договору Исполнитель предоставляет Заказчику безусловную и безотзывную Банковскую Гарантию исполнения условий Договора (по форме Приложения 11) **банка-гаранта, указанного в Приложении 10** «Перечень банков-гарантов для оформления банковских гарантий», на сумму в размере 5% (Пять процентов) от цены Договора. Срок действия Банковской Гарантии исполнения условий Договора должен превышать срок оказания Услуг по Договору или по Дополнительному соглашению к Договору на 60 (Шестьдесят) календарных дней.

В свою очередь, Комиссией установлено, что перечень банков-гарантов предоставляющих комфортные письма, а также банков-гарантов, представленных в Приложении №10 проекта договора различны, а именно количество банков, представленных в Приложении №10 к договору, отличается в меньшую сторону.

Таким образом, установив в проекте контракта, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке, требования о предоставлении участником закупки, с которым будет заключаться договор, банковской гарантии банка-гаранта, указанного в Приложении №10 к контракту (перечень банков является закрытым и следовательно участники закупки лишены возможности предоставить банковские гарантии от иных банков-гарантов), а также требование о предоставлении комфортного письма от банка-гаранта с обязательством выдать победителю конкурса банковские гарантии возврата аванса, исполнения условий договора и исполнения обязательств подрядчика в гарантийный период, заказчиком нарушены требования действующего законодательства о закупках.

Более того, Комиссия приходит к выводу, что пункт 2.5.5. также не соответствует требованиям действующего законодательства о закупках.

В частности, в соответствии с пунктом 2.5.5 в случае если проектом договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке, предусмотрены условия по страхованию рисков подрядчика, Участник закупки должен представить в составе своей заявки на участие в закупке копию письма - гарантии от страховой компании (СК «Транснефть», АО «СОГАЗ» **или другая страховая компания, согласованная с Заказчиком**), в котором страховая компания обязуется провести страхование рисков подрядчика, предусмотренных условиями договора, в случае определения Участника закупки победителем закупки.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик заведомо ограничивает участников в привлечении страховых компаний, оставляя за собой право на отказ согласования страховой компании. В частности, Заказчиком не отражены возможные причины для отказа в согласовании страховой компании, что может привести к злоупотреблениям со стороны Заказчика.

3. В соответствии с пунктом 1.1. Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательства по предоставлению клининговых услуг Заказчику в соответствии с **Приложением № 1** к настоящему Договору «Техническое задание по уборке нежилых помещений, расположенных в здании по адресу: _____, и прилегающей к зданию территории», а Заказчик обязуется оплачивать оказанные услуги Исполнителем на условиях, определенных настоящим Договором.

При этом, Комиссией установлено, что в технической части аукционной документации Заказчик требует оказать услуги в соответствии с недействующими государственными стандартами и нормами.

В частности, в пункте 5.5 Приложения №1 указано, что все работы по уборке должны быть выполнены согласно Государственному стандарту РФ ГОСТ Р 51870 - 2002 «Услуги бытовые. Услуги по уборке зданий и сооружений. Общие технические условия», который утратил силу с 1 июля 2015 года в связи с изданием [Приказа Росстандарта от 11.11.2014 N 1554-ст.](#)

Указание Заказчиком в техническом задании требования оказать услуги в соответствии с недействующими государственными стандартами и нормами, может привести к ограничению конкуренции, поскольку неисполнении обязательств в соответствии с техническим заданием может привести к отказу от принятия работ и одностороннему расторжению договора.

Более того, по результатам изучения технического задания установлено, что в соответствии с пунктами:

5.6. Сотрудники исполнителей выполняют свои обязанности в корпоративной форме, соответствующей деловому стилю принятому в АО «Транснефть – Прикамье». При этом, из технического задания не представляется возможным установить, будет ли данная форма предоставлена непосредственно Заказчиком либо приобретена Исполнителем самостоятельно (в рассматриваемом случае, в техническом задании не представлены требования к стилю формы).

5.7. Все сотрудники исполнителей проходят проверку по линии службы безопасности АО «Транснефть–Прикамье». При этом, техническое задание не содержит основания при которых сотрудники Исполнителя могут не пройти проверку безопасности, что может в конечном счете может привести к невозможности исполнения обязательств.

Таким образом, установление в совокупности вышеуказанных требований в документации (в том числе, в проекте контракта, техническом задании) объективно может привести к необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки и является нарушением части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу от ООО «Мега» на действия заказчика – АО «Транснефть - Прикамье» при проведении открытого аукциона в электронной форме на предмет: «Лот № 44/07-04/16 «Комплексная уборка административного здания АО «Транснефть - Прикамье» (ул. Патриса Лумумбы), прилегающей территории и озеленение территории» (извещение № 31603521863), необоснованной.

2. Признать заказчика - АО «Транснефть -Прикамье» нарушившим требования части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», части 1 статьи Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать заказчику – АО «Транснефть -Прикамье» предписание об устранении нарушений действующего законодательства Российской Федерации.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии : <...>

Исполнитель: <...>