

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-23311/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.01.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение
процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

председательствующего Комиссии:

«»;

членов Комиссии:

«»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ИП«»., АО АКБ
«ЕВРОФИНАНС МОСНАРБАНК»,

рассмотрев жалобу ИП «» (далее — Заявитель) на действия АО АКБ «ЕВРОФИНАНС
МОСНАРБАНК» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в
электронной форме на право заключения договора на оказание услуг (выполнение
работ) по комплексному техническому обслуживанию и эксплуатации инженерных
систем, оборудования, систем безопасности и комплексному содержанию
объекта Заказчика, расположенного по адресу: г. Москва, ул. Новый Арбат, д.29
(реестровый № 32110924036 , далее — Закупка, процедура),

в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите
конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия
Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по
правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на
действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора
электронной площадки, закупочной 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Извещение о проведении Закупки опубликовано в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 09.12.2021.

Согласно доводам Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащем формировании Закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Заявитель не согласен с установленными требованиями к участникам Закупки, а именно:

в соответствии с подпунктами 2.8, 2.9, 2.22, 2.23 пункта 14 Информационной карты участник процедуры закупки должен соответствовать следующим дополнительным требованиям (несоответствие указанным в настоящем подпункте 2 пункта 14 требованиям и, соответственно, отсутствие в составе заявки участника документов, подтверждающих соответствие участника процедуры закупки данным требованиям, не является основанием для отклонения заявки такого участника, но влечет получение участником «0» (ноль) баллов по соответствующему критерию) в том числе:

- иметь действующую лицензию на оказание услуг по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (основание: Постановление Правительства РФ от 28.07.2020 г. № 1128), выданную Министерством Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий;

- наличие у Участника специалистов, прошедших обучение в компании Honeywell SECURITY & FIRE по техническому обслуживанию систем пожарной сигнализации Notifier (не менее 2 человек);

- Опыт работы по комплексному обслуживанию офисных зданий на территории города Москвы площадью от 7 000 кв.м и выше не менее 10 лет;

- Опыт работы по комплексному обслуживанию банков и их филиалов не менее 2 лет.

Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 15 части 1 статьи 12 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 04.05.2011

№ 99-ФЗ деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений подлежит лицензированию.

Лицензия представляет собой правовой документ, обеспечивающий разрешение на ведение деятельности по тушению пожаров, монтажу, ремонту и техническому обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, а также объектов инфраструктуры и производственных объектов.

Заказчик в своих возражениях, а также в ходе заседания Комиссии пояснил, что поскольку в объеме услуг, которые должен будет выполнять победитель по Закупке включены работы, связанные с обслуживанием пожарной сигнализации, установленной на объекте Заказчика, то наличие лицензии у потенциального исполнителя услуг является обязательным.

В Технической документации Заказчика содержится указание на право участников закупки выполнять данный вид работы (оказывать услуги) силами привлеченных субподрядных организаций, у которых имеется соответствующий разрешительный документ-Лицензия (подпункт 3.4 пункта 3 Информационной карты).

Относительно наличия у Участника специалистов, прошедших обучение в компании Honeywell SECURITY & FIRE по техническому обслуживанию систем пожарной сигнализации Notifier, Заказчик пояснил, что Заказчиком сформированы требования по обслуживанию модернизированного оборудования пожарной сигнализации квалифицированными специалистами, обладающими званиями о работе системы пожарной сигнализации Notifier. Обучение специалистов, которые принимаются на работу в качестве лиц, занимающихся обслуживанием пожарных сигнализаций, осуществляет компания Honeywell SECURITY & FIRE в общедоступном порядке.

Требование о наличии у участника опыта работы по комплексному обслуживанию офисных зданий на территории г. Москвы площадью 7000 кв.м. и выше не менее 10

лет и опыта работы по комплексному обслуживанию банков и их филиалов не менее 2 лет Заказчик обосновал тем, что площадь обслуживаемого объекта по закупке превышает 8 000 кв. м., и, Заказчик – кредитная организация (Банк), на объекте которого находятся специализированные помещения (хранилища, депозитарий, кассовый узел), обслуживание которых отличается от обслуживания кабинетов и холлов, а также торговых центров и офисных помещений.

Кроме того, заявитель указывает на неправомерное установления требования о предоставлении сметы.

Комиссией установлено, что в соответствии с подпунктом 4 пункта 16 Информационной карты в состав заявки участника должно входить коммерческое предложение по форме Приложения № 2 к настоящей закупочной документации с приложением Сметы, составленной на выполнение всего объема закупаемых услуг (выполняемых работ) в нормативах СН-2012 на весь период действия Договора.

Пунктом 4.2 проекта Договора, заключаемого с победителем по закупке, предусмотрено, что оплата услуг производится 1 (один) раз в месяц за фактически выполненные работы и Услуги в отчетном месяце в течение 10 (десяти) календарных дней с даты выставления Исполнителем Заказчику оригинала счета, счета-фактуры, на основании подписанных Заказчиком Акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), Отчета об оказанных услугах (работах) и Справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) в отчетном – оплачиваемом периоде.

Заказчик пояснил, что в целях формирования стоимости работ в отчетном периоде, и во избежание ситуации, когда подрядчик может так скомпоновать стоимость с работами, что, выполнив 20% от общей стоимости работ будет требовать 80% оплаты от общей стоимости договора. Таким образом, в пункте 14 проекта Договора указано, что приложением № 2 к Договору является «Перечень и стоимость отдельных видов работ, Услуг, расходных материалов» (Смета, составленная в СН-2012).

Кроме того, действующим законодательством не запрещено использование сметного норматива СН-2012 для коммерческих организаций. Выбор сметного норматива дополнительно обусловлен тем, что Банк более чем на 50% принадлежит Российской Федерации и располагается в городе Москве.

При этом Комиссией установлено, что указанные выше требования, установленные Заказчиком, в равной мере применяются ко всем участникам закупки и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Согласно требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в

том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии.

Из приведенных норм права в их взаимосвязи следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Как отмечается в определении Верховного суда РФ от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положением о закупках, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018 года, Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

При этом данные критерии не являются критериями допуска.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы в данной части.

Помимо прочего Заявитель в доводах жалобы указывает, что в соответствии с пунктом 4.1. «Инструкции по заполнению» Приложения №1 к заявке на участие в процедуре закупки Техническое предложение участника процедуры закупки должно включать Заполненные формы, перечисленные в пунктах 10.2, 10.5, 11.12, 11.16 Технического задания с указанием конкретных характеристик оборудования, изделий, материалов (наименование, технические характеристики, тип, марку, страну происхождения товара и т.д.), используемых при выполнении работ, с соблюдением требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара, к размерам и иным показателям.

Также Заявитель ссылается на пункт 10.2. технического задания, отмечая, что вышеуказанный документ не содержит какой-либо формы или ссылки на форму, а изложен в следующей редакции: «Исполнитель по договору должен иметь специализированное оборудование для оказания услуг по техническому обслуживанию инженерных систем и оборудования объекта, в том числе:...».

Вместе с тем, Заявитель также ссылается на пункты 11.12, 11.16 Технического задания указывая, что Заказчик устанавливает избыточные требования к вентилям, задвижкам, клапанам, солидолу, краске, маслу олифе, смазке, уплотняющей пасте и другой продукции.

Заявителем также оспаривается необходимость предоставления характеристик товаров, которые не будут переданы Заказчику для постановки на баланс или по акту приема-передачи.

При этом, в ходе заседания было выявлено, что Комиссией ранее была рассмотрена жалоба иного заявителя с аналогичными доводами на действия Заказчика при проведении Закупки.

По результатам рассмотрения жалобы от 20.12.2021 Комиссией было вынесено решение по делу № 077/07/00-23100/2021 о признании таких доводов жалобы обоснованными, при этом Комиссией было принято решение не выдавать Заказчику обязательное для исполнения предписание, поскольку не было установлено признаков ограничения конкуренции, а также ввиду того, что данное нарушение не повлияло на результаты процедуры.

В рассматриваемой процедуре установление указанных требований не является критерием допуска участников, кроме того Заявитель заявку на участие не подавал и следовательно ограничению конкуренции, а также прав участников процедуры Комиссией не установлено.

Более того, на участие в процедуре подано три заявки и все заявки допущены к дальнейшему участию в Закупке.

В силу части 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение жалобы в случаях, предусмотренных пунктами 3 - 5 части 9 Закона о защите конкуренции.

Так, в пункте 4 части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено основание для прекращения производства по жалобе в случае, если антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В связи с чем, на основании части 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции производство по указанному доводу жалобы подлежит прекращению, поскольку антимонопольным органом ранее было принято решение относительно обжалуемых действий Заказчика.

Руководствуясь частью 20, частью 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия АО АКБ «ЕВРОФИНАНС МОСНАРБАНК» («») при проведении Закупки необоснованной в части, в части — прекратить рассмотрение жалобы.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 27.12.2021 № НП/79642/21 и от 12.01.2022 №НП/677/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.