

В Федеральную антимонопольную
службу РФ
 125993, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д.
 11, Д-242, ГСП-3
Заказчик:
 АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ПОЧТА
 РОССИИ"
Оператор электронной площадки:
 Акционерное общество «Российский
 аукционный дом»
 Адрес: 190000, Санкт-Петербург, переулок
 Гривцова, дом 5, лит. В
Реестровый номер торгов:
 32110029361
Исходящий номер жалобы:
 №2246/21 от 26.03.2021 г.

ЖАЛОБА

СВЕДЕНИЯ О ЗАЯВИТЕЛЕ	ИП Место нахождения: Почтовый адрес: Тел.: Факс: отсутствует Контактное лицо: . Электронная почта:
СВЕДЕНИЯ О ЗАКАЗЧИКЕ	Наименование: АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ПОЧТА РОССИИ" Место нахождения: 131000, ГОРОД МОСКВА, ШОССЕ ВАРШАВСКОЕ, дом ДОМ 37 Почтовый адрес: 131000, ГОРОД МОСКВА, ШОССЕ ВАРШАВСКОЕ, дом ДОМ 37
СВЕДЕНИЯ ОБ УПОЛНОМОЧЕНН ОМ ОРГАНЕ/ СПЕЦИАЛИЗИРО ВАННОЙ ОРГАНИЗАЦИИ/О ПЕРАТОРЕ ЭЛЕКТРОННОЙ ПЛОЩАДКИ	Оператор электронной площадки: Акционерное общество «Российский аукционный дом» Адрес: Российская Федерация, 190000, Санкт-Петербург, переулок Гривцова, дом 5, лит. В Электронный адрес: https://tender.lot-online.ru/ Номер контактного телефона: 8-800-777-57-57

СВЕДЕНИЯ О РАЗМЕЩАЕМОМ ЗАКАЗЕ	№ 32110029361 Предварительный квалификационный отбор в электронной форме на Оказание услуг по техническому обслуживанию помещений, инженерных систем, уборке и обслуживанию объектов АО «Почта России»
-------------------------------------	---

Изучив извещение № 32110029361 о проведении предварительного квалификационного отбора в электронной форме на Оказание услуг по техническому обслуживанию помещений, инженерных систем, уборке и обслуживанию объектов АО «Почта России», а также документацию, Заявителем выявлены факты нарушения действующего законодательства о Закупках, в частности пп. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Критериям, предъявляемым к Участникам Закупки в данном ПКО могут соответствовать только предприятия крупного бизнеса, тем самым Заказчик ограничивает в участии потенциальных поставщиков, которые относятся к критериям МСП (микропредприятий, малых предприятий и средних предприятий). Критерии ПКО носят необъективно завышенные требования, а именно:

1. В соответствии с п. 4 Приложения к Информационной карте Заказчик предусмотрел следующий квалификационный критерий:

Наличие у участника филиальной сети в количестве не менее 10 (десяти) филиалов в 10 различных субъектах Российской Федерации.

Согласно план-графику на 2021 год (прилагается в составе жалобы) и анализу прошедших закупок, Заказчик не проводит объединенные по региональному признаку закупки предметом которых является Оказание услуг по техническому обслуживанию помещений, инженерных систем, уборке и обслуживанию объектов АО «Почта России». Закупки проводятся в отдельно взятых субъектах Российской Федерации и в 2021 году данная практика сохраняется. Однако, в ответе на запрос от 23.03.2021 года, Заказчик отвечает: **В данном ПКО устанавливается требование к наличию филиальной сети в связи с большой территориальной распределенностью объектов АО «Почта России» и необходимостью обеспечить одинаковый уровень оказания услуг на однотипных объектах, расположенных в различных субъектах Российской Федерации.**

Наличие у участника отбора филиалов в 10 различных субъектах Российской Федерации нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, так как данный критерий не влияет на надлежащее исполнение контрактов, которые будут заключены по итогам закупок сформированных в соответствии с План-графиком в 2021 г.

А также, документация предварительного квалификационного отбора с ограничением срока подачи заявок в электронной форме, фактически обязывает участника нести финансовые затраты на содержание филиалов, представительств, иных обособленных подразделений в регионе оказания планируемых услуг, в отсутствие заключенного договора с Заказчиком.

Данный факт указывает на неправомерность установления названного требования непосредственно к участнику закупки, поскольку возлагает на потенциального участника избыточные требования, поскольку структурные подразделения, филиалы могут быть открыты им для надлежащего исполнения обязательств по договору уже на этапе исполнения договора.

Предоставленное законом заказчику право на самостоятельное определение критериев допуска заявок к участию в закупочной процедуре направлено на предоставление ему возможности выбора потенциального контрагента, наиболее полно отвечающего предъявляемым требованиям, а потому способного в наиболее короткие сроки обеспечить заказчика необходимыми ему качественными товарами, работами или услугами. В то же самое время, такое право заказчика не является безусловным и безграничным и оканчивается тогда, когда вместо выбора наилучшего контрагента по объективным показателям такое право используется для целей искусственного сокращения количества участников закупки.

Вместе с тем заказчик не учитывает, что подобного рода требования не могут быть установлены без соблюдения баланса частных интересов заказчика и публичных интересов, расширения количества участников торгов, предотвращения различных злоупотреблений и недопущения ограничения конкуренции на торгах, что установлено законодательством о защите конкуренции, в том числе Законом о закупках. При этом, рассматривая установленные в закупочной документации требования, признать их соответствующими указанным принципам закупочной деятельности не представляется возможным.

Аналогичная позиция содержится в Решении ФАС России от 02.02.2016 г. № [№223-ФЗ-32/16](#) по закупке № 31502730907, в котором установлено, что «требования ко всем участникам закупки применяются не в равной степени. Не у каждого участника закупки есть партнерская сервисная сеть в России...» Это противоречит [п. 4 ч. 1 ст. 3](#) закона о закупках, а также нарушает требования [ч. 1 ст. 2, п. 9 ч. 10 ст. 4 № 223-ФЗ](#). В нашем случае говорится о наличии филиалов по России.

Кроме того, 22.03.2021 г. Заказчиком на площадке был размещен Запрос ценовой информации на оказание услуг по техническому обслуживанию инженерных систем, энергетического оборудования и конструктивных элементов зданий МР ЛЦ Внуково - СП УФПС г. Москвы (<https://utp.sberbank-ast.ru/RussianPost/NBT/PurchaseView/5/0/0/725218>); 24.03.2021 г. Запрос ценовой информации на оказание услуг по техническому обслуживанию инженерных систем, энергетического оборудования и конструктивных элементов зданий ПЖДП при Казанском вокзале - СП УФПС г. Москвы (<https://utp.sberbank-ast.ru/RussianPost/NBT/PurchaseView/5/0/0/726545>).

На площадке в графе «информация о товаре, работе, услуге» в качестве обозначенного региона выступает г. Москва. В п. 4.3. Технического задания, которое будет фигурировать в последующей закупке, местом оказания услуг является город Москва.

Открытый предварительный квалификационный отбор в электронной форме распространяется на последующие закупки предметом которых будет являться Оказание услуг по техническому обслуживанию помещений, инженерных систем, уборке и обслуживанию объектов АО «Почта России».

В данном случае, закупка на оказание услуг по техническому обслуживанию инженерных систем, энергетического оборудования и конструктивных элементов зданий которая будет проводиться в городе Москве, как указывалось выше, однако требования ПКО устанавливают наличие 10 филиалов в различных регионах страны, что не соответствует требованиям Документации.

2. В соответствии с п. 5 Приложения к Информационной карте, Заказчиком установлен квалификационный критерий: Наличие в штате персонала для оказания услуг по уборке и техническому обслуживанию помещений: наличие в штате компании основного производственного персонала со стажем работы в компании **не менее 1 года в количестве не менее 500 сотрудников. Причем «...не принимается к расчету персонал, работающий по договорам оказания услуг.»**

- Отсутствие у участника на момент подачи заявки указанного в пункте 5 Приложения к Информационной карте производственного персонала, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Предварительного квалификационного отбора, поскольку такой производственный персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов будущей закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Предварительном квалификационном отборе.

А также в данной критерии невозможно установить какие необходимые знания и квалификация штатных сотрудников участника должны подтверждаться трудовыми договорами.

Вместе с тем, наличие специалистов **исключительно в штате у исполнителя по трудовому договору** не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств в рамках договора, заключаемого по результатам закупки, а также предоставление копий трудовых договоров, исключает возможность привлекать специалистов на основании заключаемых с ними договоров гражданско-правового характера.

- Согласно п. 1.7. Требований к участникам ПКО. (Часть I. ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ОТКРЫТОГО ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО КВАЛИФИКАЦИОННОГО ОТБОРА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ):

В настоящем ПКО может принять участие любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, либо любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, которые соответствуют требованиям, установленным Заказчиком в настоящей документации в соответствии с Положением о закупке.

Однако, Заказчик не учитывает потенциальных участников, относящихся к СМП, искусственно ограничивая круг последних в участии в проводимых закупках по результату ПКО. Так как, участники, относящиеся к СМП должны соответствовать определенным критериям отнесения к СМП. В соответствии с п. 2 ч. 1.1 ст. 4 Закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ, одним из критериев отнесения к СМП является предельное значение среднесписочной численности работников, а именно:

- 15 человек – для микропредприятий;
- 16–100 человек – для малых предприятий;
- 101–250 человек – для средних предприятий.

Заявитель жалобы, таким образом, не может иметь в штате менее 500 работников, тем самым установление данного требования влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к

участникам закупки относящихся к СМП. Наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участнику закупочной процедуры, не означает, что реализация данного права может осуществляться произвольно. Следовательно, требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре.

Итого, действия Заказчика, установившего вышеуказанное требование, противоречит основным принципам, предусмотренным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках и ограничивает количество участников закупки.

3. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пп. 3.3. п. 1.3. «Допустимые требования к участникам, устанавливаемые в документации о предварительном квалификационном отборе» Приложения № 2 к Положению о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России», Заказчик устанавливает следующие требования в документации о предварительном квалификационном отборе:

наличие у участника опыта исполнения не менее 2 (двух) договоров на выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг, установленных Заказчиком в документации о закупке, стоимость каждого из которых составляет не менее чем 20 (двадцать) процентов от стоимости, указанной в документации о предварительном квалификационном отборе, или исполнения не менее 1 (одного) договора на выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг, стоимость которого составляет не менее чем 50 (пятьдесят) процентов от стоимости, указанной в документации о предварительном квалификационном отборе.

Документация же, а именно Приложение к Информационной карте (КРИТЕРИИ ОЦЕНКИ ЗАЯВОК НА УЧАСТИЕ В ПРЕДВАРИТЕЛЬНОМ КВАЛИФИКАЦИОННОМ ОТБОРЕ (ПКО), ИХ СОДЕРЖАНИЕ, ЗНАЧИМОСТЬ И ПОРЯДОК ОЦЕНКИ) (далее- Приложение) предусматривает следующие квалификационные критерии:

- Наличие у участника опыта исполнения договоров на выполнение работ по уборке и техническому обслуживанию объектов недвижимого имущества, суммарная стоимость которых за последние 3 (три) года до момента публикации извещения о проведении ПКО составляет **не менее чем 700 (Семьсот) миллионов рублей (с НДС)**;
- Наличие у участника действующих договоров на выполнение работ по уборке и техническому обслуживанию объектов недвижимого имущества, суммарная стоимость которых составляет **не менее чем 500 (пятьсот) миллионов рублей (с НДС)** в 2021 году.

Тем самым, требования, установленные в Документации о закупке противоречат требованиям предусмотренным Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России», иными словами предъявленные требования в Документации отсутствуют в Положении о закупке.

К тому же, требование о наличии суммарной стоимости контрактов на сумму не менее 500 млн. руб. в 2021 г. не гарантирует, что данные контракты будут исполнены надлежащим образом до конца 2021 г. и тем самым требование не свидетельствует об исключительной добросовестности будущего поставщика. Более того, 2021 год наступил три месяца назад и потенциальный участник, не зависимо от его статуса, может заключить контракты на сумму не менее 500 млн. руб. в течении года.

Согласно действующему законодательству, добросовестность исполнения обязательств поставщиком, подтверждается отсутствием штрафных санкций от Заказчика в процессе и по завершению оказания услуг или выполнения работ в рамках отдельно взятого Контракта.

Таким образом, данный критерий не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Предварительного квалификационного отбора.

4. В соответствии с п. 3 Приложения к Информационной карте Заказчиком установлен следующий квалификационный критерий, который, по нашему мнению, также необоснованно ограничивает конкуренцию:

Наличие у участника в собственности либо лизинге основных средств: техники и оборудования для профессиональной уборки: для уборки внутренних помещений не менее 30 поломоечных машин, для уборки внешних территорий не менее 3 тракторов.

Наличие вышеуказанных производственных мощностей в предусмотренном Заказчиком количестве также не влияет на надлежащее исполнение контрактов, заключенных по результатам ПКО, а лишь необоснованно ограничивает количество добросовестных участников, которые имеют в наличии аналогичное оборудование на праве аренды, либо имеют в наличии 29 поломоечных машин и 2 трактора.

Заказчик в ответе на запрос от 23.03.2021 г. обосновывает данное требование следующим образом: «в данном ПКО устанавливается требование к обеспеченности участника средствами механизации для профессиональной уборки в долгосрочном периоде, т.к.

планируемый срок заключения договоров составляет 3-5 лет.» Однако, потенциальный поставщик вправе в случае необходимости приобрести аналогичное оборудование у иного лица по долгосрочному договору аренды. Данное право поставщика не нарушает интересы заказчика в рамках действующего законодательства.

5. Наряду с этим, в ответе на запрос от 23.03.2021 г. заказчик указывает: «С учетом требований по суммарным доходам и средней численности работников, установленных законодательством для предприятий, использующих упрощенную систему налогообложения (УСН), а также требований к участнику ПКО, согласно п.п.1,2 и 5 Приложения к Информационной карте, участник ПКО не может применять УСН. Также, в соответствии с налоговым кодексом Российской Федерации, не в праве применять УСН организации, имеющие филиалы.» Другими словами, Заказчик устанавливает требования, которые ограничивают потенциальный круг участников последующих закупок, которые применяют упрощенную систему налогообложения, в то же время не указывает на какой вид закупок будет распространяться ПКО. Данный порядок закупок создает преимущество для участников, являющихся плательщиками НДС, по сравнению с участниками, применяющими УСН.

При этом ни налоговое законодательство, ни Федеральный закон №223-ФЗ от 18.01.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не содержат положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками налога на добавленную стоимость, преимуществ при участии в закупках.

Аналогичная позиция изложена в Определении Верховного Суда РФ от 22.07.2015 года №303-КГ15-7460, признаны законными и обоснованными выводы нижестоящих судов по делу №А73-9402/2014

6. Частью 1 статьи 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено, что не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Заказчик в запросе от 23.03.2021 г. указывает на право установления дополнительных требований, однако предоставленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом N 223-ФЗ принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом N 223-ФЗ, в ущерб конкуренции при проведении торгов является недопустимой.

На основании изложенного, руководствуясь Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ и № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОШУ:

1. Рассмотреть данную жалобу на предмет соответствия действий Уполномоченного учреждения, Заказчика Федеральному закону и рассмотреть ее по существу;

2. Приостановить Предварительный квалификационный отбор в электронной форме (Извещение № 32110029361) до рассмотрения жалобы ИП по существу.

3. Признать в действиях Заказчика нарушения № 223-ФЗ и № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

4. Выдать обязательное предписание Заказчику о приведении документации о ПКО в соответствие с действующим законодательством.

Приложения:

1. Копия Свидетельства о постановке на учет физического лица в налоговом органе от 30.04.2011 года на 1 (одном) листе.
2. Копия Свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 27.03.2014 года на 1 (одном) листе.
3. Решении ФАС России от 02.02.2016 г. №223-ФЗ-32-16
4. План-график на Оказание услуг по техническому обслуживанию помещений, инженерных систем, уборке и обслуживанию объектов АО «Почта России» на 2021 год.

Индивидуальный предприниматель