

ООО «Паритет»

ул. Мясницкая, д. 41, стр. 5,
Москва, 101000

ПАО «Аэрофлот — Российские
авиалинии»

ул. Арбат, д. 10,
Москва, 119002

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-898/19

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

10.09.2019

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере
закупок в составе:

при участии представителей:

рассмотрев жалобу ООО «Паритет» б/н б/д, направленную письмом
Московского УФАС России от 05.09.2019 № ПО/45654/19, на действия
(бездействие) заказчика ПАО «Аэрофлот — Российские авиалинии» при
проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть
только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения
договора на выполнение работ по комплексному эксплуатационному
обслуживанию нежилых помещений, находящихся в здании, расположенном по
адресу: РФ, г. Москва, ул. Арбат, дом 1 (извещение № 31908230611), в
соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ
«О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),



Идентификатор

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Паритет» (далее – Заявитель) б/н б/д, направленная письмом Московского УФАС России от 05.09.2019 № ПО/45654/19, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Аэрофлот — Российские авиалинии» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по комплексному эксплуатационному обслуживанию нежилых помещений, находящихся в здании, расположенном по адресу: РФ, г. Москва, ул. Арбат, дом 1 (извещение № 31908230611) (далее — Конкурс, 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 и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, 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 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «Аэрофлот – Российские авиалинии» от 22.01.2019 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при

осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 23.08.2019;
2. Начальная (максимальная) цена договора — 374 765 533, 92 рубля;
3. Дата окончания подачи заявок — 17.09.2019;
4. Дата рассмотрения заявок — 15.10.2019;
5. Дата подведения итогов Конкурса — 16.10.2019.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком в Документации установлен код ОКПД2 и ОКВЭД2, не соответствующие предмету закупки;
2. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по критерию «местоположение производственной базы по отношению к месту производства работ, для оперативного реагирования на сбойные и аварийные ситуации на объектах»;
3. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Наличие опыта оказания услуг по предмету конкурсной процедуры за последние три года до даты размещения открытого конкурса».

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя 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 представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации установлен код ОКПД2 и ОКВЭД2, не соответствующие предмету закупки.

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 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в Документации должны быть указаны, в том числе, требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

При этом согласно части 8 статьи 4 Закона о закупках Извещение является неотъемлемой частью Документации. Сведения, содержащиеся в Извещении, должны соответствовать сведениям, содержащимся в Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком в Документации установлены коды ОКВЭД и ОКПД2, не включающие в себя перечень работ, установленный Заказчиком в техническом задании Документации.

Согласно Извещению Заказчиком установлены код ОКВЭД2 43 «работы строительные специализированные» и код ОКПД2 43 «работы строительные специализированные».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, Документацию и пояснил, что установленные код ОКПД2 и ОКВЭД2 соответствует наименованию и существу объекта закупки и установлены в соответствии с потребностью Заказчика.

Вместе с тем, представителями Заявителя на заседание Комиссии не представлено доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы, в связи с чем указанный довод своего подтверждения не нашел.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по критерию «местоположение производственной базы по отношению к месту

производства работ, для оперативного реагирования на сбойные и аварийные ситуации на объектах».

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 8.7.4.2 Положения о закупках установлено, что в составе Документации быть указаны как критерии оценки и сопоставления заявок, так и их веса, а также порядок оценки и сопоставления заявок в соответствии с указанными критериями.

Согласно критерию 3 оценки заявок участников закупки Заказчиком установлен критерий оценки заявок участников закупки «местоположение производственной базы по отношению к месту производства работ, для оперативного реагирования на сбойные и аварийные ситуации на объектах».

Оценка осуществляется следующим путем:

«Количество баллов по критерию определяется по формуле:

Расстояние_{\min}

* 5 = баллы

$\text{Расстояние}_{\text{участника } n}$

где,

Расстояние_{\min} – минимальное расстояние, указанное в заявках участников данной закупки.

$\text{Расстояние}_{\text{участника } n}$ - расстояние в заявке n-го участника закупки.

Максимальное значение показателя составляет - 5 баллов.

Местоположение производственной базы подтверждается приложением к заявке на участие заверенной копии актуальной выписки из базы данных ЕГРН, с указанием адреса недвижимости или приложением к заявке на участие заверенной копии договора аренды/субаренды.

Удаленность производственной базы рассчитывается от – здания офисного комплекса, расположенного по адресу: г. Москва, ул. Арбат, д.1.

В случае наличия у участника закупки нескольких производственных баз – оценка удаленности будет производиться от ближайшего объекта производственной базы до здания офисного комплекса.

Расстояние до производственной базы будет определяться путем построения маршрута по автомобильным дорогам, с применением приложения

Яндекс-карты и путем выбора кратчайшего полученного результата».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил документы и пояснил, что указанный порядок оценки установлен исходя из потребностей Заказчика для выявления участников закупки с предложением лучших условий исполнения договора, заключаемого по результатам проведения Конкурса, при этом в Документации подробным образом изложен порядок оценки и сопоставления заявок по указанному критерию, что соответствует требованиям Закона о закупках.

Вместе с тем, представителями Заявителя на заседание Комиссии не представлено доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы, в связи с чем указанный довод своего подтверждения не нашел.

3. Согласно Доводу Жалобы Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Наличие опыта оказания услуг по предмету конкурсной процедуры за последние три года до даты размещения открытого конкурса».

В соответствии с частью 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.

Критерием 6 Заказчиком в Документации установлен критерий оценки и сопоставления заявок участников закупки «Наличие опыта оказания услуг по предмету конкурсной процедуры за последние три года до даты размещения открытого конкурса».

Оценка заявок осуществляется следующим образом:

«По данному критерию оценивается количество договоров на выполнение аналогичных работ и проектов, реализованных, в том числе в ПАО «Аэрофлот», за последние три года до даты размещения открытого конкурса. Для обоснования предоставляются копии договоров на выполнение работ и актов выполненных работ по оказанным услугам по предмету конкурсной процедуры за последние три года до даты размещения конкурса, заверенные печатью и подписью руководителя. Рассматриваются только договора на сумму не менее 15 % от начальной (максимальной) цены Договора. Действующие договора не рассматриваются. К рассмотрению принимаются только договора, заключенные в рамках процедур по 223-ФЗ и 44-ФЗ. В случае отсутствия данного опыта этот факт также декларируется участником в

свободной письменной форме.

Договоры, предоставленные без актов выполненных работ, не учитываются в качестве подтверждения опыта.

Баллы начисляются в следующем порядке:

1. Наличие 3 и более исполненных договоров – 20 баллов;
2. Наличие 2 исполненных договоров – 10 баллов;
3. Наличие 1 исполненного договора – 5 баллов;
3. Отсутствие исполненных договоров, отсутствие подтверждающих документов - 0 баллов.

Максимальное значение показателя составляет - 20 баллов».

На заседании комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что указанный критерий оценки заявок участников закупки установлен в соответствии с Положением о закупках и не противоречит требованиям Закона о закупках.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен вышеуказанный критерий, поскольку Заказчиком по критерию 6 установлено, что при оценке учитываются договоры на выполнение аналогичных работ и проектов, при этом согласно Документации предметом закупки являются «работы по комплексному эксплуатационному обслуживанию нежилых помещений, находящихся в здании, расположенном по адресу: РФ, г. Москва, ул. Арбат, дом 1», включающие в себя перечень видов работ, установленный Заказчиком в техническом задании Документации.

Кроме того, согласно критерию 6 оценки заявок участников Конкурса Заказчиком установлено, что в случае отсутствия исполненных договоров, отсутствие подтверждающих документов - 0 баллов.

Вместе с тем, Заказчик на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что участник закупки должен иметь опыт по предмету закупки, при этом в случае отсутствия соответствующего опыта у участника, заявка такого участника подлежит отклонению, что противоречит критерию 6 оценки заявок участников закупки, поскольку согласно указанному критерию при отсутствии исполненных договоров, подтверждающих документов заявке присваивается 0 баллов, что может ввести в заблуждение потенциальных участников закупки и применяться Заказчиком не в равной степени ко всем участникам Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Наличие опыта оказания услуг по предмету конкурсной процедуры за

последние три года до даты размещения открытого конкурса», 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.

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 частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Паритет» (ИНН: 7728325102, ОГРН: 5157746168102) б/н б/д, направленную письмом Московского УФАС России от 05.09.2019 № ПО/45654/19, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Аэрофлот — Российские авиалинии» (ИНН: 7712040126, ОГРН: 7712040126) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по комплексному эксплуатационному обслуживанию нежилых помещений, находящихся в здании, расположенном по адресу: РФ, г. Москва, ул. Арбат, дом 1 (извещение № 31908230611) обоснованной в части ненадлежащего установления Заказчиком в Документации порядка оценки заявок участников Конкурса по критерию «Наличие опыта оказания услуг по предмету конкурсной процедуры за последние три года до даты размещения открытого конкурса».

2. Признать в действиях ПАО «Аэрофлот — Российские авиалинии» нарушение пунктов 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 «Аэрофлот — Российские авиалинии» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 10.09.2019 № 223ФЗ-898/19.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 10.09.2019 № 223ФЗ-898/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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