



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области**

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-14-53
e-mail: to33@fas.gov.ru

**РЕШЕНИЕ
по делу №033/07/3-1312/2019**

15 января 2020 года

г. Владимир

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области по рассмотрению жалобы в порядке, предусмотренном статей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

<...> – председателя комиссии – начальника отдела;

<...> - члена комиссии – заместителя начальника отдела;

<...> – члена комиссии – главного специалиста-эксперта;

в присутствии представителя заявителя ООО «БС ПрофСервис» <...> по доверенности от 24.12.2019 г.,

в присутствии представителей АО «РМ Нанотех» <...> по доверенности от <...>, <...> по доверенности от <...>,

рассмотрев дело № 033/07/3-1312/2020, возбужденное по жалобе ООО «БС ПрофСервис» на действия Заказчика – АО «РМ Нанотех» при проведении торгов на право заключения договора на оказание услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территории (извещение № 31908490707),

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «БС ПрофСервис» на действия Заказчика – АО «РМ Нанотех» при проведении торгов на право заключения договора на оказание услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территории (извещение № 31908490707).

Заявитель в жалобе указал следующее.

«Протоколом заседания Закупочной комиссии №89/2019 от 26.11.2019г. Участник ООО «БС Профсервис» признан победителем открытого запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территории АО «РМ Нанотех» г. Владимир.

Направленный Заказчиком запрос документов до заключения договора не предусмотрен требованиями Документации, в том числе Порядком заключения договора по результатам проведения запроса предложений приведенном в разделе 6 Документации.

Требования Заказчика о предоставлении документов до заключения договора являются незаконными, не предусмотренными действующим законодательством, Документацией о закупке, Положением о закупках заказчика.

Однако, подтверждая свои добросовестные намерения заключить договор ООО «БС ПрофСервис» в рамках подготовки к исполнению договора, а именно выделению штатных ресурсов для оказания услуг Заказчику, логистические мероприятия по перемещению необходимых материально-технических ресурсов на объект заказчика, и прочие необходимые мероприятия, направило 10.12.2019 Заказчику ответ в полном соответствии с истребуемыми документами.

Однако 17.12.2019 Заказчиком в ЕИС размещен протокол заседания закупочной комиссии №101/2019 от 13.12.2019, в котором предлагается отклонить участник и не заключать договор.

ООО «БС ПрофСервис» представлены дополнения к жалобе, в которых общество указывает, что отказ заказчика от заключения договора с победителем закупки является злоупотреблением правом (ч. 1 ст. 10 ГК РФ) и не подлежит правовой защите.

(Подробнее позиция заявителя изложена в жалобе от 18.12.2019 г, дополнениях к жалобе от 24.12.2019 г., находящихся в материалах дела).

Представители заказчика АО «РМ Нанотех» не согласились с доводами жалобы, на рассмотрение дела были представлены письменные пояснения, в которых указано следующее.

«Участник ООО «БС ПрофСервис» приложил обязательный к предоставлению документ - Справку о кадровых ресурсах, с грифом «Достоверность представленных сведений подтверждаю» и подписью Генерального директора ООО «БС ПрофСервис».

При оценке заявки на основании критериев оценки, ее содержания и значимости, установленных закупочной документацией, по критерию «Штат сотрудников, достаточный для выполнения всего спектра услуг» был оценен и участник ООО «БС ПрофСервис» допущен.

Письмом от 29.11.2019г. АО «РМ Нанотех» просило предоставить пакет документов для заключения Договора на оказание указанных услуг в срок до 11.12.2019г., т.к. в соответствии с Приложением №1 к проекту Договора (требования к персоналу) к работе допускаются лица, имеющие гражданство РФ или законные основания для работы на территории РФ. Услуги оказываются силами сотрудников, включенных в штат Исполнителя, оформленных в соответствии с Трудовым Кодексом РФ, специально обученных и квалифицированных. Исполнитель сдаёт отчётность в ИФНС и ПФР по страховым взносам на сотрудников, по НДС или по УСНО.

В составе Заявки на участие в закупочной процедуре ООО «БС ПрофСервис» в Справке о кадровых ресурсах были перечислены те работники, которые непосредственно будут привлечены в ходе выполнения договора - технический администратор <...> При этом, ООО «БС ПрофСервис» в письме №220 от 10.12.2019г. сообщает, что лица, указанные в Справке о кадровых ресурсах, на текущий момент не работают, но на момент подачи заявки на участие в закупке находились в штате ООО «БС ПрофСервис». Доказательства того факта, что они находились в штате на момент подачи заявки также отсутствуют.

Таким образом, представленный ранее в составе заявки на участие документ - «Справка о кадровых ресурсах» с грифом «Достоверность представленных сведений подтверждаю» и подписью Генерального директора ООО «БС ПрофСервис» - содержит сведения, не соответствующие действительности, так как непосредственно будут привлечены в ходе выполнения договора иные работники, а не те, что указаны в данной справке. Соответственно это расценивается АО «РМ Нанотех» как предоставление в составе заявки на участие в конкурентной закупочной процедуре недостоверных сведений.

По предоставленным документам от ООО «БС ПрофСервис» услуги по ежедневной комплексной уборке помещений и территории АО «РМ Нанотех» будут оказываться 2 штатными единицами, одна из которых значится как совмещение должности в одно и тоже время, но с разным характером работы, что влечет за собой некачественное выполнение услуг. Ежедневно выполнять услуги по уборке помещений такой большой площади в здании и услуги дворника на прилегающей территории физически невозможно.

В представленной Справке о кадровых ресурсах, в заявке на участие в закупочной процедуре ООО «БС ПрофСервис» было заявлено, что специалист Семенов Е.А. выполняет только функции дворника, т.е. отдельная штатная единица. При оценке заявок на основании критерии оценки, их содержания и значимостей, установленных закупочной документацией, по критерию «Штат сотрудников, достаточный для выполнения всего спектра услуг» ООО «БС ПрофСервис» был допущен (как в последствии выяснилось с заведомо недостоверными сведениями) и оценен.

Графики работы в копии трудовых договорах, заключенных с работниками, не соответствуют графику работы, требуемому в соответствии с проектом Договора.

Таким образом, участником закупки ООО «БС ПрофСервис» в составе заявки на участие в конкурентной закупочной процедуре предоставил недостоверные сведения, а также предоставил документы на работников, которые непосредственно будут привлечены в ходе выполнения договора, не соответствующие условиям выполнения договора на услуги по ежедневной комплексной уборке помещений и территории АО «РМ Нанотех».

(Подробнее позиция АО «РМ Нанотех» изложена в письменных пояснениях исх. от 27.12.2019 № 846, а также в дополнительных пояснениях исх. от 15.01.2020 г. № 27).

При рассмотрении дела № 033/07/3-1312/2020 Комиссией Владимирского УФАС России установлено следующее.

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров регулируется статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено

законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Федеральный закон от 18.07.2011 N 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.

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.

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.

Комиссией Владимирского УФАС 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке акционерного общества АО «РМ Нанотех», утвержденным решением Совета директоров АО «РМ Нанотех» от 14.11.2019 г. № 30 (далее - Положение о закупке).

В соответствии с Приказом № 39-3 от 07.11.2019 г. утверждена закупочная документация №ЗП/1.1/087/2019 на закупку услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территории.

На сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 31908490707 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территории.

Дата размещения извещения 07.11.2019 г.

Дата начала срока подачи заявок 07.11.2019

Дата и время окончания подачи заявок
(по местному времени заказчика) 19.11.2019

Порядок подачи заявок Заявка на участие предоставляется через ЭТП.

Дата подведения итогов 22.11.2019

В соответствии с протоколом № 89/2019 заседания закупочной комиссии от 22.11.2019 г. победителем признан участник № 2 – ООО «БС ПрофСервис» с ценовым предложением 1 036 800 р.

29.11.2019 г. заказчик АО «РМ Нанотех» в адрес ООО «БС ПрофСервис» направил запрос информации, содержащий требования о предоставлении следующих документов:

- 1) Выписка из штатного расписания.
- 2) Справка на сотрудников с указанием должности из штатного расписания (справки о работе в ООО «БС ПрофСервис»).
- 3) Справки о прохождении медосмотра.
- 4) Копии трудовых договоров.
- 5) Налоговые декларации по налогу на добавленную стоимость и налогу на прибыль за три отчетных периода (кварталов) 2019г., если Поставщик является плательщиком налога на добавленную стоимость и налога на прибыль в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации с отметкой органа контроля.
- 6) Расчет по страховым взносам на обязательное пенсионное страхование, обязательное медицинское страхование за три отчетных периода (кварталов) 2019 г. с отметкой органа контроля (код по КНД 1151111).
- 7) Расчет по начисленным и уплаченным страховым взносам на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также по расходам на выплату страхового обеспечения (Форма № 4-ФСС) за предшествующий календарный год и последний отчетный период текущего года с подтверждением от фонда социального страхования о приеме.

В ответе на запрос (исх. № 222 от 10.12.2019 г.) ООО «БС ПрофСервис» предоставило информацию о том, что лица, указанные в справке о кадровых ресурсах, форма № 5 документации для участия в процедуре открытого запроса предложений электронной форме оказание услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территории АО «РМ Нанотех» на текущий момент не работают. На момент предоставления документации лица: <...> находились в штате ООО «БС ПрофСервис».

Для оказания услуг на АО «РМ Нанотех» г. Владимир будут привлечены следующие лица: <...>

К ответу также приложены запрашиваемые документы: выписка из штатного расписания, справка на сотрудников, направление на прохождение мед. осмотра, копии трудовых договоров, налоговые декларации, расчет о страховым взносам и обязательное страхование, расчет по начисленным и уплаченным страховым взносам.

В соответствии с протоколом № 101/2019 заседания закупочной комиссии от 13.12.2019 г. комиссия заказчика предложила отклонить участника ООО «БС ПрофСервис» и не заключать договор в соответствии с Положением о закупке АО «РМ Нанотех».

В обоснование данного требования в протоколе указано следующее:

«п. 12.17 Положения в любой момент вплоть до подписания договора закупочная комиссия должна отстранить участника закупки, в том числе допущенного, в случае

обнаружения недостоверных сведений в заявке и (или) ее уточнениях, существенных для допуска данного участника к закупке и (или) установления его места в ранжировке.

Участник в составе заявки предоставил недостоверные сведения.

Участник предоставил документы на работников, которые непосредственно будут привлечены в ходе выполнения договора, не соответствующие условиям выполнения договора на услуги по ежедневной комплексной уборке помещений и территории АО «РМ Нанотех».

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия Владимирского УФАС России установила следующее.

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 п. 6 ст. 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 2.2 Положения о закупке.

Разделом 3 информационной карты, Разделом 5 технического задания, разделом 6 проекта договора Документации установлено требование к участникам запроса предложений, а именно, в разделе зона уборки и количество уборщиков указано:

Зона уборки	количество уборщиков
производство	1
прилегающая территория	1
административный корпус	1

Для подтверждения вышеуказанному требованию Документации участникам закупки в составе заявки необходимо представить: выписку из штатного расписания, справку на сотрудников с указанием должности из штатного расписания. После окончания закупки Заказчиком дополнительно запрошены вышеперечисленные документы.

В соответствии с разделом 12.17 Положения о закупках в любой момент вплоть до подписания договора закупочная комиссия должна отстранить участника закупки, в том числе допущенного, в случае обнаружения недостоверных сведений в заявке и (или) ее

уточнениях, существенных для допуска данного участника к закупке и (или) установления его места в ранжировке.

В соответствии с пунктом 15.10.9 Положения о закупках при рассмотрении заявок закупочная комиссия вправе затребовать от потенциальных участников разъяснения положений заявок и представления недостающих документов (при необходимости). При этом не допускаются запросы или требования о представлении недостающих документов, направленные на существенное изменение заявки на участие в запросе предложений, включая изменение коммерческих условий такой заявки (предмета заявки, цены, сроков).

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанных положений зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников.

В Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса дополнительной информации, что также ставит запрос дополнительной информации в отношении конкретного участника в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Кроме того, исходя из требований Положения и Документации, не следует, что Заказчик после определения победителя вправе запросить у победителя закупки иной перечень документов, который не предусмотрен Документацией, так как в соответствии с положением Документации победителем признается участник, в составе заявки которого представлен установленный Документацией перечень документов, а также цена которого является наименьшей.

Отсутствие у участника закупки до заключения договора соответствующих кадровых ресурсов, а также подтверждающих документов, либо изменение сведений о сотрудниках, привлекаемых для оказания услуг, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку такие кадровые ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подписания договора.

(Данная правовая позиция изложена в решениях ФАС России от 13.03.2019 № 223ФЗ-271/19, от 12.11.2019 № 223ФЗ-1042/19, от 01.08.2019 № 223ФЗ-810/19).

В Положении о закупках также установлены следующие требования.

В соответствии с п. 12.4.2 Положения по итогам запроса предложений договор между победителем запроса предложений и заказчиком (или иным уполномоченным им лицом) заключается обязательно.

В разделе 22.6 Положения установлено, что заказчик вправе отказаться от заключения договора по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной процедуре. Решение об отмене конкурентной процедуры размещается в ЕИС в день принятия этого решения. По истечении срока отмены конкурентной процедуры и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с протоколом № 89/2019 от 22.11.2019 Закупочная комиссия решила

признать победителем открытого запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территорий участника ООО «БС ПрофСервис», занявшего место победителя.

Согласно пункта 4 раздела 3 информационной карты документации исполнитель предоставляет выписку из штатного расписания, справку на сотрудников с указанием должности из штатного расписания. Требования к персоналу указаны в разделе 5 техническое задание и в разделе 6 проект договора Документации.

АО «РМ Нанотех» в письме от 29.11.2019 г. запросило у ООО «БС ПрофСервис» дополнительные документы, не предусмотренные документацией о закупке.

В соответствии с протоколом заседания комиссии от 13.12.2019 № 101/2019 Заказчиком принято решение об отклонении участника ООО «БС ПрофСервис» и не заключении договора в соответствии с Положением о закупке АО «РМ Нанотех» на основании предоставления участником недостоверных данных.

Таким образом, действия Заказчика по запросу дополнительной информации, отклонении победителя и отказу от заключения договора противоречат пункту 12.4, 22.6 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, части 15 ст. 3.2 Закона о закупках.

(Данная позиция изложена в решениях ФАС России 13.03.2019 № 223ФЗ-271/19, 27.02.2017 г. № 223ФЗ-135/17, 02.09.2019 г. № 223ФЗ-885/2019).

В связи вышеизложенным, довод заявителя Комиссия считает обоснованным.

Изучив материалы дела, представленные на рассмотрение дела, Комиссия Владимирского УФАС России пришла к следующему выводу.

Статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

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.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

В связи с вышеизложенным, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о нарушении части 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, части 15 ст. 3.2 Закона о закупках и признании жалобы ООО «БС ПрофСервис» обоснованной.

В целях устранения выявленного нарушения заказчику - АО «РМ Нанотех» решено выдать предписание.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Владимирского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БС ПрофСервис» на действия заказчика АО «РМ Нанотех» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на закупку услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территорий (извещение 31908490707), обоснованной.

2. Выдать заказчику АО «РМ Нанотех» предписание об отмене протокола № 101 от 13.12.2019 и о совершении действий, направленных на устранение выявленных нарушений с учетом принятого решения по делу 033/07/3-1312/2019 в срок до 04.02.2020 г.

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>