

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №7-11/192

(027/10/18.1-1705/2022)

28 декабря 2022 года
Хабаровск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: <...>, членов Комиссии: <...>, <...>,

в присутствии представителей от:

- ИП Мильчакова Сергея Николаевича - Слепышева А.Д. по доверенности от 22.12.2022 №1,
- ОАО «РЖД» - Ляпин Д.В. – по доверенности от 02.09.2020 №ДВОСТ НЮ-129/Д; Лукьянова Ю.И. – по доверенности от 14.01.2022 №ДВОСТ НЮ-1/Д,

рассмотрев жалобу ИП Мильчакова Сергея Николаевича на действия заказчика – ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №1736/ОКЭ-ЦДПО/22 на право заключения договора оказания услуг по комплексной уборке пассажирских обустройств, в том числе мостов (тоннелей) Дальневосточной дирекции пассажирских обустройств, материалы дела №7-11/192 (027/10/18.1-1705/2022),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ИП Мильчакова Сергея Николаевича на действия заказчика – ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №1736/ОКЭ-ЦДПО/22 на право заключения договора оказания услуг по комплексной уборке пассажирских обустройств, в том числе мостов (тоннелей) Дальневосточной дирекции пассажирских обустройств.

Из жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком

нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки участника в связи с предоставлением недостоверной информации в сведениях об опыте оказания услуг и в отношении квалифицированного персонала.

ОАО «РЖД» представлен отзыв от 27.12.2022 №ИСХ-506/ДВОСТ РЦОЗ, в соответствии с которым считает жалобу необоснованной в полном объеме.

Заслушав представителей участника и заказчика, рассмотрев материалы дела, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующему выводу.

Жалоба рассматривается Комиссией Хабаровского УФАС России по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг 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.

В соответствии с 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 данного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки

положения.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупке – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

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.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования данного закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики обязаны исходить из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

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

Согласно пункту 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Согласно пунктам 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о ведении о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора; обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

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

При этом 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.

Частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что под конкурсом в целях Закона о закупках понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия

исполнения договора.

Пунктом 3 части 4 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее в целях настоящей статьи - конкурс в электронной форме), может включать следующие этапы: рассмотрение и оценка заказчиком поданных участниками конкурса в электронной форме заявок на участие в таком конкурсе.

Согласно пунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В случае, если документацией о конкурентной закупке установлено применение к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, данная документация должна содержать указание на информацию и документы, подлежащие представлению в заявке на участие в такой закупке для осуществления ее оценки. При этом отсутствие указанных информации и документов не является основанием для отклонения заявки (часть 19.2 статьи 3.4 Закона о контрактной системе).

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного приказом советом директоров от 28.06.2018 (далее – Положение о закупке), размещенного на официальном сайте www.company.rzd.ru в разделе «Закупки и торги».

Перечень документов, представляемых участниками для подтверждения их соответствия установленным требованиям, предусматривается в документации о конкурентной закупке. В документации о конкурентной закупке могут быть включены и иные требования к участникам, не перечисленные в пунктах 199 - 201 настоящего Положения. Включение таких требований допускается при наличии у заказчика соответствующего обоснования (пункт 202 Положения о закупке).

Не допускается предъявлять к участникам требования, которые не

указаны в документации о конкурентной закупке. Требования, предъявляемые к участникам, установленные в документации о конкурентной закупке, применяются в равной степени ко всем участникам закупки (пункт 203 Положения о закупке).

В соответствии с требованиями Постановления Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 г. № 301 «Об основаниях неразмещения в Единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» Заказчик не осуществляет размещение в Единой информационной системе в сфере закупок сведений о закупке товаров, работ, услуг (далее - ЕИС) информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым заключен договор по результатам закупки.

26.10.2022 на сайте www.company.rzd.ru в разделе «Закупки и торги» и на сайте www.rts-tender.ru опубликовано извещение о проведении открытого конкурса и конкурсная документация.

Начальная (максимальная) цена договора - 26 015 704,35 руб. без учета НДС, 31 218 845, 22 руб. с учетом НДС. Срок подачи заявок – с 26.10.2022 по 14.11.2022. Дата рассмотрения 1 частей заявок – 15.11.2022. Рассмотрение 2 частей заявок – 28.11.2022. Дата подведения итогов – 28.11.2022.

В силу п. 3.9.1 конкурсной документации конкурсные заявки участников рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в конкурсной документации, на основании представленных в составе конкурсных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных конкурсной документацией, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет. Сведения об участнике конкурса проверяются заказчиком, в том числе на основании выписки из единого государственного реестра юридических лиц, выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, размещенной на сайте <https://egrul.nalog.ru/>, выписки из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенной на сайте <https://ofd.nalog.ru/>, информации, содержащейся на официальном сайте Федеральной налоговой службы Российской Федерации www.nalog.ru, о применении

участником закупки специального налогового режима «Налог на профессиональный доход».

На основании п. 3.9.10 документации о закупках заказчик вправе проверять соответствие участников, предлагаемых ими товаров, работ, услуг требованиям конкурсной документации, достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству РФ, включая официальные сайты государственных органов и организаций в сети Интернет.

Требованиями п. 3.9.15 конкурсной документации установлено, что Заказчик рассматривает конкурсные заявки на предмет их соответствия требованиям конкурсной документации, а также оценивает и сопоставляет конкурсные заявки в соответствии с порядком и критериями, установленными конкурсной документацией.

Требованиями пункта 3.9.23 конкурсной документации установлено, что победителем конкурса может быть признан участник, чья конкурсная заявка соответствует требованиям, изложенным в конкурсной документации, но имеет не минимальную цену.

Требованиями 3.9.24 конкурсной документации установлено, что оценка конкурсных заявок осуществляется на основании технического предложения, иных документов, представленных в соответствии с требованиями конкурсной документации, а также документов, перечисленных в приложении № 1.4 конкурсной документации, при этом отсутствие таких документов в составе заявки не является основанием для отклонения заявки участника.

В случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса (п. 3.9.5 конкурсной документации).

Согласно п. 3.9.30 конкурсной документации, если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям конкурсной документации, оценка заявки по критериям, указанным в приложении № 1.4 конкурсной документации, осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, за исключением случаев, если такая информация

является недостоверной.

Критерии к участникам установлены в приложении № 1.4 к конкурсной документации в соответствии с Положением о закупке.

Формы документов, представляемых в составе заявки участника установлены в Приложении 1.3 к конкурсной документации: Форма сведений об участнике; Форма технического предложения участника; Форма сведений об опыте оказания услуг; Форма сведений о квалифицированном персонале участника; Форма согласия о предоставлении персональных данных.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии участнику закупки № 4 (ИП Мильчаков С.Н.) отказано в допуске к участию в закупке на основании пункта 3.9.5. документации о закупке в связи с представлением недостоверной информации в сведениях об опыте оказания услуг и в отношении квалифицированного персонала.

1. Относительно правомерности отклонения заявки участника в связи с предоставлением недостоверной информации об опыте оказания услуг Комиссией Хабаровского УФАС России установлено следующее.

14.11.2022 ИП Мильчаковым С.Н. подана заявка №4, на стороне которого выступают ИП Мильчаков С.Н. и ИП Мильчакова Н.А.

В составе заявки на участие в открытом конкурсе участником представлен документ по форме Приложения 1.3 к конкурсной документации, подтверждающий наличие опыта оказания услуг, в подтверждение опыта оказания услуг по уборке представлен договор, заключенный между Дальневосточной дирекцией пассажирских обустройств и ИП Мильчаковой Н.А. № 367/ОКЭ-ЦДПО/20/1/1 от 07.08.2020, в графе «Наличие жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору» участником указана информация о наличии трех претензий: от 05.02.2021 №411/ДВДПО, от 16.08.2021 №3043/ДВДПО, от 22.03.2021 №1215/ДВДПО.

При этом, как пояснил Заказчик, участником указана не вся информация относительно выставленных Заказчиком претензий по договору №367/ОКЭ-ЦДПО/20/1/1 от 07.08.2020, а именно отсутствуют данные о претензии №3285/ДВДПО от 02.09.2021. Таким образом, в связи с предоставлением в составе заявки

недостовой информации заявка участника под номером №4 была отклонена.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссии представитель участника факт наличия претензии №3285/ДВДПО от 02.09.2021 подтвердил, при этом пояснил, что данная претензия является повторной и не может быть рассмотрена, как самостоятельная претензия, вынесена по тем же обстоятельствам, что и претензия от 16.08.2021 №3043/ ДВДПО, по своей сути является перепиской между сторонами договора по вопросам указанным в претензии, в связи с чем не указывалась участником при подаче заявки.

Изучив представленные материалы, Комиссия Хабаровского УФАС России установила, что при оценке заявок по критерию у участников закупки, обладающих различным количеством фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем указанным критериям, уменьшается на 5 баллов при наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств, при этом количество вычитаемых баллов не зависит от количества выставленных претензий (требований).

Кроме того, Заказчиком в Приложении 1.3 к конкурсной документации «Форма сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг» в графе «Наличие жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору» не установлен порядок предоставления сведений о наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

При этом отсутствие порядка предоставления сведений о фактах неисполнения создает правовую неопределенность для участников закупки при подаче заявки.

Учитывая изложенное, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу об обоснованности довода жалобы, в действиях Заказчика установлено нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 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 (далее – КоАП РФ).

2. Относительно правомерности отклонения заявки участника в связи с предоставлением недостоверной информации в отношении квалифицированного персонала Комиссией Хабаровского УФАС России установлено следующее.

Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что в составе заявки участника приложен документ, подготовленный по «Форме сведений о квалифицированном персонале участника» Приложения 1.3 к конкурсной документации в которых указаны сведения о квалифицированном персонале, в том числе: <...>, <...>., <...>., <...>., <...>., <...>., а также гражданско-правовые договоры и согласия на обработку персональных данных вышеуказанных лиц.

В соответствии с пунктами 3.9.10, 3.9.11 конкурсной документации Заказчиком проведена проверка достоверности сведений, информации и документов, содержащихся в заявке участника. На основании информации предоставленной на официальных сайтах Пенсионного фонда Российской Федерации (сайт Пенсионного фонда <https://es.pfrf.ru/checkSnils>) Заказчиком установлено, что СНИЛС указанные в документах в отношении перечисленных сотрудников (<...>, <...>., <...>., <...>., <...>., <...>.) не существуют.

Таким образом, Заявителем в составе заявки предоставлена недостоверная информация, в связи с чем, у ОАО «РЖД» отсутствуют правовые основания для допуска заявки Заявителя на участие в закупках.

Принимая во внимание наличие в составе заявки недостоверной информации, заявка Заявителя была отклонена на основании требований конкурсной документации.

При этом в случае принятия решения об участии в закупке, участник связывает себя порядком проведения закупки, который предусмотрен конкурсной документацией и применяется в равной степени ко всем участникам закупки.

При этом, подавая заявку на участие в конкурсе, заявитель жалобы ознакомился с условиями документаций и согласился с тем, что результаты рассмотрения заявок будут зависеть от проверки всех данных, представленных им, а также иных сведений, имеющихся в распоряжении Заказчика.

Комиссией Хабаровского УФАС России отклоняются доводы ИП Мильчакова С.Н., что участник не отвечает за предоставленную

сотрудниками информацию в отношении персональных данных (СНИЛС, паспорт и т.д.), поскольку указанная информация подается участником в составе заявки, достоверность которой подтверждает сам участник закупки.

Заказчик не совершал действий при проведении торгов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, не создавал участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, а также не нарушал порядок определения победителя или победителей торгов.

При таких обстоятельствах ОАО «РЖД» правомерно отклонило заявку № 4. Довод заявителя в данной части признается необоснованным.

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. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего

Федерального закона.

Исходя из установленных обстоятельств, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу предписание ОАО «РЖД» не выдавать, поскольку заявка ИП Мильчакова С.Н. подлежала отклонению в связи с предоставлением недостоверной информации в отношении персонала.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Мильчакова Сергея Николаевича на действия заказчика – ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №1736/ОКЭ-ЦДПО/22 на право заключения договора оказания услуг по комплексной уборке пассажирских обустройств, в том числе мостов (тоннелей) Дальневосточной дирекции пассажирских обустройств – **обоснованной**.

2. Признать действия ОАО «РЖД» при проведении указанной закупки нарушающими пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.