

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12459/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
20.09.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>

членов Комиссии:

<.....>

<.....>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей <.....>, <.....>,

рассмотрев жалобу ООО «ДАЛЬМАГИСТРАЛЬ» (далее — Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении <.....> (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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, 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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, 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок 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.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель выражает несогласие с оценкой своей заявки по критерию «Квалификация персонала (код ОКПДТР 17336 - проводник по сопровождению груза и спецвагонов не ниже 3-го (третьего) разряда», по результатам которой представленный Заявителем квалифицированный персонал не был учтен Заказчиком при оценке.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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.

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

В силу части 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 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией установлено, что 28.07.2023 Заказчик в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 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» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) на сайте <https://www.rts-tender.ru/> разместил информацию о <.....>.

Дата начала подачи заявок — 28.07.2023

Дата и время окончания подачи заявок — 21.08.2023 12:00 (МСК)

Дата подведения итогов — 07.09.2023.

Начальная (максимальная) цена договора — 24 806 520,00 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок от 08.09.2023 № 1569/ОКЭ-ТЭ/23 (лот 1) Заявителем в подтверждение наличия квалифицированного персонала в составе заявки представлены действующие документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификацию квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, а именно, диплом и/или свидетельство и/или удостоверение о повышении квалификации и/или диплом о профессиональной переподготовке; действующие документы, подтверждающие присвоение разряда квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, а именно, диплом и/или свидетельство и/или удостоверение, которые не соответствуют квалификации персонала, запрашиваемой в приложении №1.4. к конкурсной документации, в связи с чем квалифицированный персонал не будет учитываться при оценке.

По итогам оценки вторых частей заявок Заявителю по критерию «Квалификация персонала Проводник по сопровождению груза и спецвагонов не ниже 3- го (третьего) разряда (код 17336)» присвоено «0» баллов.

По результатам Закупки Заявитель занял второе место.

В соответствии с пунктом 3.9.13 Закупочной документации 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.

Так, Приложением № 1.4 к конкурсной документации установлены критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок.

В соответствии с пунктом 2.2 Приложением № 1.4 установлен следующий порядок оценки по критерию «Квалификация персонала (код ОКПДТР 17336 - проводник по сопровождению груза и спецвагонов не ниже 3-го (третьего) разряда»:

2.2.	<p>Квалификация персонала</p> <p>(код ОКПДТР 17336 - проводник по сопровождению груза и спецвагонов не ниже 3-го (третьего) разряда)</p>	<p>Максимальное количество баллов - 20 баллов</p>	<p>Оценивается путем деления количества квалифицированного персонала, задействованного в оказании услуг, имеющегося у каждого (<i>j</i>-ого) участника, на количество квалифицированного персонала, необходимое для оказания услуг, по формуле:</p> $A_j = \frac{P_j}{P_k} * 20$ <p>Где:</p> <p><i>J</i> = 1...<i>n</i>, <i>n</i> – количество участников</p> <p><i>A_j</i> - количество баллов <i>j</i>-ого участника;</p> <p><i>P_j</i> – количество квалифицированного персонала, задействованного в оказании услуг имеющегося у <i>j</i>-ого участника;</p> <p><i>P_k</i> – количество квалифицированного персонала, необходимое для оказания услуг (3 сотрудника);</p> <p>20 – максимально возможное количество баллов.</p> <p>Если количество квалифицированного персонала, задействованного в оказании услуг, равно или больше количества квалифицированного персонала, необходимого для оказания услуг, то участнику сразу присваивается 20</p>
------	--	---	---

В подтверждение наличия квалифицированного персонала, указанного в пункте 2.2. приложения 1.4 к конкурсной документации, участник в составе заявки должен представить:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации (с указанием ФИО, даты рождения, СНИЛС, ИНН, реквизитов патентов/паспортных данных);

- патенты (копия основной и оборотной стороны), выданные в соответствии с законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (в случае предоставления участником специалистов, являющихся иностранными гражданами, за исключением иностранных граждан государств, являющихся членами Евразийского экономического союза);

- копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иные договоры на оказания услуг по предоставлению персонала (содержащие паспортные данные персонала).

- согласие каждого субъекта персональных данных, указанного в пункте 2.2 приложения № 1.4 конкурсной документации, на обработку его персональных данных <.....> в целях получения подтверждения сведений, указанных в заявке участника, необходимого для оказания услуг по предмету конкурса, по форме приложения № 1.3 конкурсной документации.

-действующие документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификацию квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, а именно, диплом и/или свидетельство и/или удостоверение о повышении квалификации и/или диплом о профессиональной переподготовке;

-действующие документы, подтверждающие присвоение разряда квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, а именно, диплом и/или свидетельство и/или удостоверение.

Документы, перечисленные в приложении № 1.4 документации о закупке, в отношении критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленных к услугам, к условиям исполнения договора, предоставляются в составе первой части заявки на участие в закупке.

Документы, перечисленные в приложении № 1.4 документации о закупке, в отношении критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, применяемых к участникам закупки, предоставляются в составе второй части заявки на участие в закупке.

Таким образом, исходя из вышеизложенных требований Закупочной документации в составе заявки необходимо представить документы, подтверждающие наличие не менее трех квалифицированных специалистов по квалификации «Проводник по

сопровождению груза и спецвагонов» не ниже 3-го (третьего) разряда.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки в качестве подтверждения наличия квалифицированного персонала представлены сведения и подтверждающие документы о наличии трех специалистов.

Вместе с тем, согласно свидетельства № 0780, <.....> является проводником пассажирского вагона 3-го разряда, что не соответствует требованиям Закупочной документации, а именно п. 2.2 Приложения № 1.4 к конкурсной документации, согласно которым проводник должен иметь квалификацию «Проводник по сопровождению груза и спецвагонов» не ниже 3-го (третьего) разряда.

Аналогичные несоответствия выявлены у двух заявленных специалистов:

<.....> согласно справки № 141/ЛВЧДК от 18 июля 2019 г. является проводником пассажирского вагона 3-го разряда;

<.....> согласно свидетельства № 558 является проводником пассажирского вагона 3-го разряда.

Указанные обстоятельства также не отрицаются Заявителем в жалобе.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что для своевременного и качественного оказания услуг, участник должен располагать персоналом в соответствии с Общероссийским классификатором профессий рабочих, должностей служащих и тарифных разрядов, утвержденных Постановлением Госстандарта России от 26 декабря 1994 г. № 367 - Проводник по 3 сопровождению груза и спецвагонов не ниже 3-го разряда (код профессии ОКПДТР 17336) – 3 человека.

Комиссия отмечает, что в соответствии с приказом Минтруда России от 18.02.2013 № 68н «Об утверждении Единого тарифно-квалификационного справочника работ и профессий рабочих, выпуск 52, разделы: «Железнодорожный транспорт»; «Морской и речной транспорт» в обязанности проводника пассажирского вагона входит обслуживание пассажиров и обеспечение их безопасности. Обеспечение безопасной посадки и высадки пассажиров. Размещение пассажиров в вагоне в соответствии с их проездными документами. Своевременное уведомление пассажиров о прибытии в пункт назначения. Контроль исправности и регулирование приборов отопления, освещения, вентиляции, холодильных установок и кондиционирования воздуха для поддержания нормального температурного режима и освещения в вагоне. Контроль за нагревом букс. Навешивание на вагон порядковых номеров и маршрутных указателей. Проверка исправности ручного тормоза. Контроль состояния систем сигнализации безопасности движения. Обеспечение пассажиров охлажденной кипяченой водой и т. д.

При этом, проводник по сопровождению груза и спецвагонов не ниже 3-го (третьего) разряда осуществляет наблюдение за техническим состоянием спецвагона в пути следования, за работой сигнализации и автоматическими средствами охраны и связи. Обеспечение работы приборов электроосвещения, водоснабжения, отопления, вентиляции, холодильного и другого оборудования.

Подача заявок в пункты технического осмотра вагонных участков на устранение обнаруженных неисправностей и контроль за качеством выполненной работы. Участие в погрузке и выгрузке из спецвагонов ценностей совместно с бригадой инкассаторов. Обеспечение сохранности материальных ценностей и другого имущества, находящегося в спецвагоне. Принятие мер к устранению неисправностей вагона в пути следования.

Таким образом, «проводник по сопровождению груза и спецвагонов» и «проводник пассажирского вагона» выполняют разные трудовые функции.

Таким образом, в данном случае заявленные Заявителем квалифицированные специалисты по квалификации «проводник пассажирского вагона» не соответствуют требованиям Закупочной документации и не подтверждают наличие у Заявителя квалифицированного персонала именно по квалификации «Проводник по 3 сопровождению груза и спецвагонов не ниже 3-го разряда».

На основании изложенного, Комиссия считает, что оценка заявки Заявителя произведена Заказчиком правомерно и в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Вместе с тем Заявитель на момент подачи заявки на участие положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

Вместе с тем, Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов,

но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ДАЛЬМАГИСТРАЛЬ <.....>» на действия ОАО «РЖД» <.....> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 14.09.2023 № НП/38988/23.

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