

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-148/21

по результатам рассмотрения жалобы АО «Инотерм» 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»

22.03.2021 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>(далее - Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

АО «Инотерм»: <...>,

представители ООО «РТС-Тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу АО «Инотерм» от 13.03.2021 № 001 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 110/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/20 на право заключения договора на выполнение работ по модернизации унифицированного съемного оборудования специальных платформ укладочного комплекса для перевозки рельсошпальной решетки с типа УСО-2 на тип УСО-4 (извещение № 32008930875), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба АО «Инотерм» (далее - Заявитель) от 13.03.2021 № 001 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме,

участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 110/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/20 на право заключения договора на выполнение работ по модернизации унифицированного съемного оборудования специальных платформ укладочного комплекса для перевозки рельсошпальной решетки с типа УСО-2 на тип УСО-4 (извещение № 32008930875) (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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» (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 (далее - ЕИС) 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 Законом о закупках 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.
 1. извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 27.02.2020;
 2. начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 – 241 979 280 рублей; по лоту № 2 – 241 979 280 рублей;
 3. **д**ата окончания подачи заявок – 16.03.2020;
 4. на участие в Конкурсе подано: по лоту № 1 – 3 заявки, по лоту № 2 – 2 заявки;
 5. дата рассмотрения первых частей заявок – 18.03.2020;
 6. признаны соответствующими требованиям Документации по первым частям все поданные заявки;
 7. дата рассмотрения вторых частей заявок – 04.03.2021;
 8. допущено по вторым частям: по лоту № 1 – 0 заявок, по лоту № 2 – 0 заявок;
 9. дата подведения итогов Конкурса – 04.03.2021.

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 том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой

информационной системе положении о закупке такого заказчика.

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

1.

1.

1. Заказчиком ненадлежащим образом исполнено предписание ФАС России, поскольку Заказчиком повторно отклонена заявка Заявителя;
2. Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя.

Представитель Заказчика с доводом жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

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 ненадлежащим образом исполнено предписание ФАС России, поскольку Заказчиком повторно отклонена заявка Заявителя.

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 Закона о защите конкуренции.

При этом согласно статье 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

Комиссией ФАС России установлено, что 21.12.2020 в ФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса (далее - Жалоба № 2).

По итогам рассмотрения Жалобы № 2 Комиссией ФАС России принято решение от 28.10.2020 по делу № 223ФЗ-1016/20 (далее - Решение № 1), согласно которому Жалоба признана обоснованной.

Решением № 1 в действиях Заказчика выявлено нарушение части 1 статьи 2 Закона о закупках, выразившееся в неисполнении предписания ФАС России от 09.10.2020 по делу № 223ФЗ-798/20.

Также в соответствии с Решением № 1 Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание от 28.12.2020 по делу № 223ФЗ-1016/20 (далее - Предписание № 1), направленное на устранение выявленного нарушения, а именно пересмотреть заявки участников Конкурса в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке, принятыми Комиссией ФАС России решениями от 15.04.2020 № 223ФЗ-270/20, от 27.05.2020 № 223ФЗ-393/20, от 07.07.2020 № 223ФЗ-504/20, от 31.07.2020 № 223ФЗ-600/20, от 31.08.2020 № 223ФЗ-684/20, от 09.10.2020 № 223ФЗ-798/20., от 28.12.2020 № 223ФЗ-1016/21.

Согласно пояснениям Заявителя Заказчиком Предписание № 1 не исполнено должным образом, поскольку заявки участников Конкурса рассмотрены не в соответствии с Положением о закупке, Законом о закупках.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заказчиком подано заявление в Арбитражный суд города Москвы о признании решения и предписания Комиссии ФАС России предписания недействительными, в результате рассмотрение дела Арбитражный суд города Москвы принял решение от 22.10.2020 № А40-101862/20-149-731 об отказе в удовлетворении заявления Заказчика.

Представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что Предписание № 1 исполнено в полном объеме.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность своего довода, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя.

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.

Согласно части 6 статьи 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.

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 пунктом 2.2 приложения № 1.4 к Документации установлен порядок оценки по показателю «Квалификация персонала» критерия «Квалификация участника».

Оценка заявок по данному показателю осуществляется путем деления количества персонала, необходимого для оказания услуг, указанного в сведениях о квалифицированном персонале участника (документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 к Документации), представленного каждым (j-ым) участником и наличие которого подтверждено документами, указанными

в подпункте 2.2 пункта 2 приложения 1.4 к Документации, на количество необходимого персонала, указанного в приложении 1.4.1 Документации, где

A_j – количество баллов j -ого участника;

P_j – количество наименований персонала, необходимого для оказания услуг, указанное в сведениях о квалифицированном персонале участника (документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 к Документации), представленного каждым (j -ым) участником и наличие которого подтверждено документами, указанными в подпункте 2.2 пункта 2 приложения 1.4 к Документации;

2 – количество наименований персонала, указанное в приложении № 1.4.1 к конкурсной документации (необходимое количество персонала для оказания услуг).

10 – максимальное количество баллов.

При оценке учитываются только те наименования персонала, необходимого для выполнения работ, указанного в сведениях о квалифицированном персонале участника (документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 Документации) и подтвержденные документами, указанными в подпункте 2.2 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации, количество человек которого соответствует или превышает количество человек указанное в приложении № 1.4.1 к Документации, по каждому наименованию персонала, необходимого для выполнения работ.

В случае если количество персонала, необходимого для выполнения работ, указанного в сведениях о квалифицированном персонале участника (документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 Документации) и наличие которого подтверждено документами, указанными в подпункте 2.2 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации, равно или больше количества персонала, указанного в приложении № 1.4.1 к Документации по каждому наименованию персонала, необходимого для выполнения работ, то участнику сразу присваивается 10 баллов».

Пунктом 3.11.4 Документации установлено, что участник не допускается к участию в конкурсе в случаях, установленных конкурсной документацией, в том числе в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником

в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса.

Согласно итоговому протоколу от 04.03.2021 № 575 Заявителю отказано в допуске к участию в закупке на основании пункта 3.11.4 в связи с предоставлением документов, предусмотренных пунктом 2.2 приложения 1.4 Документации, содержащих информацию об участнике закупки, несоответствующую действительности, а именно: представлены сведения о наличии квалифицированного персонала, не соответствующие действительности.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в ходе проверки сведений, представленных в заявке Заявителя, Заказчиком получена информация о том, что паспортные данные, указанные в договоре от 01.10.2019 № 21 принадлежат действующему сотруднику Заказчика Кузьмину А.В. в целях проверки достоверности представленных в заявке Заявителя сведений, от ведущего инженера отдела экономической защиты Северного РЦБ Казеннова А.Н. получены письменные объяснения от 03.02.2021 б/н, взятые от имени Кузьмина А.В., согласно которым данных сотрудник действительно заключал с Заявителем трудовой договор от 01.10.2019 № 21, но обучение в ЧУ ДПО «Институт повышения квалификации ПРОФИТ» не проходил, свидетельство от 30.12.2019 № 1518-19 об окончании обучения не получал.

Кроме того, ранее при проверке документов заявки Заявителя установлено, что в представленных в подтверждение наличия квалифицированного персонала трудовых договорах указаны недействительные реквизиты паспортных данных работников. Согласно полученному официальному ответу от МВД России реквизиты 6 паспортов, указанных Заявителем в трудовых договорах, недействительны.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы и сообщил, что <...> пройдено обучение, что подтверждается объяснительной <...> от 10.02.2021, актом-приема-передачи методической литературы, отчетом о прохождении производственной практики, протоколом квалификационной комиссии от 30.12.2019 № 01, договорами от 01.11.2019 № 1042/К, № 1026/К о предоставлении образовательных услуг.

Также представителем Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих отсутствие квалифицированного персонала, требуемого для участия в закупке и включение Заявителем в состав заявки недостоверных сведений в отношении квалифицированного персонала, требуемого для участия в

закупке.

С учетом изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя, не соответствуют подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 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 частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу АО «Инотерм» (ИНН: 7607018403; ОГРН: 1027600984916) от 13.03.2021 № 001 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 110/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/20 на право заключения договора на выполнение работ по модернизации унифицированного съемного оборудования специальных платформ укладочного комплекса для перевозки рельсошпальной решетки с типа УСО-2 на тип УСО-4 (извещение № 32008930875) обоснованной в части неправомерного отклонения заявки Заявителя.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках

товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «РЖД», ООО «РТС-Тендер» обязательное к исполнению

предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 22.03.2021 № 223ФЗ-148/21.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.03.2021 № 223ФЗ-148/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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