

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1214/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.02.2023 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 ООО «НПЦ
«НОВАТРАНС», ОАО «РЖД»,

в отсутствие представителей ООО «РТС-Тендер», уведомленных надлежащим
образом письмом Московского УФАС России от 26.01.2023 № НП/3624/23;

рассмотрев жалобу ООО «НПЦ «НОВАТРАНС» (далее - Заявитель) на действия
ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной
форме № 2211/ОКЭ-ТИ/22 на право заключения договора на выполнения работ по
теме: «Разработка тренажера для проведения обучения эксплуатационного
персонала дистанций электроснабжения на базе VR технологии» ([https://223.rts-
tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2586078&sso=1&code=-5#1](https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2586078&sso=1&code=-5#1)) (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, перенаправленная письмом Московского
областного УФАС России от 25.01.2023 № МШ/1181/23.

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, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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 материалов дела, Заказчиком 30.11.2022 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/>) размещена информация о проведении открытого конкурса в электронной форме № 2211/ОКЭ-ТИ/22 на право заключения договора на выполнения работ по теме: «Разработка тренажера для проведения обучения эксплуатационного персонала дистанций электроснабжения на базе VR технологии».

В своей жалобе Заявитель оспаривает отклонение заявки в ходе проведения оспариваемой Закупки.

В соответствии с Протоколом № 2211/ОКЭ-ТИ/22/1 рассмотрения и оценки конкурсных заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе в электронной

форме № 2211/ОКЭ-ТИ/22 на право заключения договора выполнения работ по теме: «Разработка тренажера для проведения обучения эксплуатационного персонала дистанций электроснабжения на базе VR технологии» от 16.01.2023 заявки на участие в конкурсе № 2211/ОКЭ-ТИ/22 отклоняются и в допуске к участию в конкурсе № 2211/ОКЭ-ТИ/22 отказано следующим участникам:

- участнику № 1 (Заявитель) на основании пункта 3.6.4.2. документации о закупке в связи с не подтверждением соответствия квалификационному требованию, установленному пунктом 1.9.1 документации о закупке, а именно: представленные участником в составе заявки документы не подтверждают наличие у участника опыта выполнения работ и/или оказания услуг по разработке и/или созданию и/или модификации программного обеспечения и/или информационных систем и/или автоматизированных систем (представленные участником договоры предусматривают поставку оборудования).

По мнению Заявителя, Заказчик некорректно учел особенности исполнения контрактов по разработке тренажеров в виртуальной реальности для обучения сотрудников, в связи с чем должен был оценивать заявку по методике оценки из закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и истребованные антимонопольным органом 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с пунктом 3.3.1 закупочной документации участник должен

соответствовать требованиям документации о закупке. Заявка участника должна соответствовать требованиям технического задания (приложение № 1.1 документации о закупке). Для подтверждения соответствия требованиям документации о закупке в составе заявки должны быть представлены все необходимые документы и информация в соответствии с требованиями документации о закупке.

Пунктом 1.9 закупочной документации установлены квалификационные требования:

1.9.1. Участник должен иметь опыт выполнения работ и/или оказания услуг по разработке и/или созданию и/или модификации программного обеспечения и/или информационных систем и/или автоматизированных систем, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в Техническом задании – приложении № 1.1 к конкурсной документации.

При этом учитывается стоимость всех выполненных и/или оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ и/или услуг (по выбору участника закупки) по разработке и/или созданию и/или модификации программного обеспечения и/или информационных систем и/или автоматизированных систем.

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

В подтверждение опыта выполнения работ и/или оказания услуг участник в составе заявки представляет:

1) документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации о наличии требуемого опыта;

2) договоры на выполнение работ и/или оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

3) акты о выполнении работ и/или оказании услуг;

1.9 Квалификационные требования к участникам конкурса

4) документы, подтверждающие оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), и/или

копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации, с отметкой обслуживающего банка об исполнении);

б) документы, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе в сфере закупок и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник вправе в Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, указать реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок. При этом в случае, если участником указан реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на выполнение работ и/или оказания услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты о выполнении работ и/или оказании услуг, документы, подтверждающие оплату по договору).

Документы, перечисленные в пункте 1.9.1 конкурсной документации, представляются в электронной форме в составе конкурсной заявки.

Комиссия установила, что в составе заявки Заявителя в подтверждение опыта представлены следующие контракты:

1) Контракт от 12.09.2022 № 08-925/2022ф (реестровый номер № 16659014366 22 000392) на поставку тренажера «Комплекс измерительный для определения технических характеристик и поиска неисправностей в рельсовых цепях и стрелках» для Пермского института железнодорожного транспорта (ИКЗ: 22 16659014366667801001 0631 001 3299 244) (далее – Контракт № 1);

2) Контракт от 14.09.2022 № 08-932/2022ф (реестровый номер № 16659014366 22 000400) на поставку оборудования учебных классов виртуального обучения «Вагонное хозяйство» для Пермского института железнодорожного транспорта (ИКЗ: 22 16659014366667801001 0632 001 3299 244) (далее – Контракт № 2);

3) Контракт от 12.09.2022 № 08-933/2022ф (реестровый номер № 16659014366 22 000394) на поставку оборудования учебных классов виртуального обучения «Путевое хозяйство» для Пермского института железнодорожного транспорта (ИКЗ: 22 16659014366667801001 0654 654 3299 244) (далее – Контракт № 3);

4) Договор от 08.08.2022 (реестровый номер № 16318100463 22 000186 0001) № 0342100004822000046 на приобретение учебного комплекса «Информационные технологии в профессиональной деятельности» (ИКЗ: 221631810046363180100100750013299244) (далее – Контракт № 4).

В свою очередь, в соответствии с пунктом 1.1 Контракта № 1, техническим заданием (приложение № 1 к Контракту № 1) предметом Контракта № 1 является поставка тренажера «Комплекс измерительный для определения технических характеристик и неисправностей в рельсовых цепях и стрелках» для Пермского института железнодорожного транспорта.

Согласно пункту 1.1 Контракта № 2 Поставщик обязуется осуществить поставку Заказчику оборудования учебных классов виртуального обучения «Вагонное хозяйство» для Пермского института железнодорожного транспорта в соответствии с техническим заданием (Приложение № 1 к Контракту № 2), в количестве и по цене согласно спецификации (приложение № 2 к Контракту № 2), являющимися неотъемлемыми частями настоящего контракта.

Согласно пункту 1.1. Контракта № 3 Поставщик обязуется осуществить поставку Заказчику оборудования учебных классов виртуального обучения «Путевое хозяйство» для Пермского института железнодорожного транспорта в соответствии с техническим заданием, в количестве и по цене согласно спецификации, являющимися неотъемлемыми частями настоящего контракта.

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта № 4 Поставщик обязуется поставить Учебный комплекс «Информационные технологии в профессиональной деятельности» (далее – Товар), а Заказчик обязуется принять и оплатить Товар, в порядке и на условиях, предусмотренных Договором.

При этом в представленных договорах на поставку оборудования не выделена стоимость разработки программного обеспечения, не предусмотрены какие-либо приемо-сдаточные документы для разработанного программного обеспечения, передача исключительных прав или лицензирование такого программного обеспечения.

Заявитель на заседании Комиссии отметил, что указание в техническом задании Контракта № 2 модуля виртуальной реальности «Двенадцати-позиционный осмотр вагонов» подразумевает, что данный модуль разработан непосредственно Заявителем.

Тем не менее, Комиссия указывает, что каких-либо подтверждающих документов в составе заявки не представлено.

Таким образом Комиссия устанавливает, что у Заказчика отсутствовали основания полагать, что в рамках исполнения представленных контрактов осуществлялось выполнение работ и/или оказания услуг по разработке и/или созданию и/или модификации программного обеспечения и/или информационных

систем и/или автоматизированных систем.

Соответственно, представленные Заявителем контракты не подтверждают наличие опыта выполнения работ и/или оказания услуг по разработке и/или созданию и/или модификации программного обеспечения и/или информационных систем и/или автоматизированных систем.

Вместе с тем пунктом 3.6.4.2 закупочной документации установлено, что участник закупки не допускается к участию в конкурсе в случае несоответствия участника закупки предусмотренным документацией о закупке требованиям.

Довод Заявителя, что представленные договоры Заказчику следовало оценить в соответствии с установленными критериями оценки Комиссия оценивает критически, поскольку требование пункта 1.9 закупочной документации является квалификационным. При этом в соответствии с показателем 2.1 «Опыт участника по выполнению работ по разработке и/или созданию и/или модификации программного обеспечения и/или информационных систем и/или автоматизированных систем в области виртуальной реальности» критерия 2 «Квалификация участника» при оценке по данному критерию учитывается стоимость опыта выполнения работ и/или оказания услуг по разработке и/или созданию и/или модификации программного обеспечения и/или информационных систем и/или автоматизированных систем в области виртуальной реальности, указанная в сведениях об опыте по Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, и подтвержденная документами, указанными в п 2.1 Приложения № 1.4. к конкурсной документации.

То есть, Заказчик будет оценивать стоимость представленных участниками договоров, которые были ранее допущены, в том числе, на предмет соответствия пункта 1.9 закупочной документации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода жалобы об отклонении заявки Заявителя и не усматривает в действиях Заказчика нарушения положений Закона о закупках, закупочной документации.

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. 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.

В свою очередь 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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

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 жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НПЦ «НОВАТРАНС» (ОГРН: 1096659002615, ИНН: 6659188267) на действия ОАО «РЖД» (ОГРН: 1037739877295, ИНН: 7708503727) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.01.2023 № НП/3624/23.

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

