

О признании жалобы необоснованной,
решение №052/10/18.1-517/2023

ИП <...>

<...>

ОАО «РЖД»

603011, г. Нижний Новгород,
ул. Октябрьской Революции, д.61

<...>

ООО «РТС-тендер»

<...>

РЕШЕНИЕ

№052/01/18.1-517/2023

20 марта 2023 года город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Нижегородской области в составе:

- <...> - председателя комиссии, <...> ,
- <...> - члена комиссии, <...> ,
- <...> - члена комиссии. <...> .

при
участии:

- <...> - представителя ОАО «РЖД» (доверенность №ГОРЬК-281/Д от 02.12.2022)

заявитель явку на заседание не обеспечил,

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу индивидуального предпринимателя <...> (далее также — ИП <...>., заявитель) на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее — ОАО «РЖД», заказчик) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №345/ОКЭ-ЦДМВ/23,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее также - Нижегородское УФАС России, Управление) поступила жалоба заявителя на действия заказчика при утверждении закупочной документации в рамках проведения открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 345/ОКЭ-ЦДМВ/23 на право заключения договора выполнения работ по ремонту унифицированных пультов управления электропоездом.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ИП<...> в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и назначило её рассмотрение на 20.03.2023 (уведомление о поступлении жалобы 14.03.2023 №ОШ/5011/23).

Дело по существу рассмотрено посредством видеоконференцсвязи 20.03.2023.

В материалах дела имеются материалы, подтверждающие факт надлежащего уведомления заявителя о дате, времени и месте рассмотрения жалобы (заявитель уведомлен по адресу электронной почты <...>, указанному в жалобе).

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей заказчика, исследовав имеющиеся в деле материалы, Комиссия приходит к следующему.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных

гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 06 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем, 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.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган.

Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

- лица, подавшие заявки на участие в торгах;

- иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из пункта 11 извещения рассматриваемой закупочной процедуры следует, что заказчиком установлены следующие дата и время окончания срока подачи заявок - «10» марта 2023 года в 10:00 часа московского времени».

Жалоба заявителя поступила в первоначально в Московское УФАС России посредством электронной почты — 09.03.2023, т.е. в пределах сроков, предусмотренных законом для обжалования действий заказчика.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу, что заявитель обладает правом на обжалование действий заказчика.

В своей жалобе заявитель обжалует положения закупочной документации в части установления критерия оценки заявок «квалификация персонала».

По мнению ИП <...> данный критерий оценки заявок является субъективным и ограничивает право заявителя на участие в рассматриваемой закупочной процедуре, что противоречит требованиям Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Комиссия по делу №052/01/18.1-517/2023, изучив представленные материалы, выслушав доводы заказчика, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

28.02.2023 заказчиком на сайте оператора электронной площадки www.fts-tender.ru и на своем сайте <https://company.rzd.ru> размещено извещение о проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 345/ОКЭ-ЦДМВ/23 на право заключения договора выполнения работ по ремонту унифицированных пультов управления электропоездом.

Заказчиком рассматриваемой закупочной процедуры выступает - ОАО «РЖД».

Закупка осуществляется для нужд Горьковская Дирекция моторвагонного подвижного состава - структурное подразделение Центральной дирекции моторвагонного подвижного состава – филиала

ОАО «РЖД».

Начальная (максимальная) цена договора — 779 631,13 руб.

Порядок проведения закупок отдельными видами юридических лиц, а также оспаривания их результатов регламентированы положениями Закона № 223-ФЗ.

Целями регулирования данного закона являются: обеспечение единства экономического пространства; создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах (работах, услугах), 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 (часть 1 статьи 1).

Основным документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является положение о закупке, которое должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок, включая способы закупок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные, связанные с обеспечением закупки положения (часть 3 статьи 2 Закона о закупках).

При организации закупки Заказчик руководствовался Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) и положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018 (далее также - Положение о закупке ОАО «РЖД»).

В силу 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.

Из материалов жалобы следует, что Приложением № 1.4 к конкурсной документации заказчиком установлены критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок, применяемые в равной степени ко всем участникам закупки.

Одним из критериев оценки, которые обжалует Заявитель, является квалификация персонала, при этом максимальное значение баллов по данному критерию составляет всего 15 баллов из 100 возможных.

Квалификация персонала оценивается путем деления количества персонала участника, задействованного в выполнении работ, имеющемся у каждого (j -ого) участника, на максимальное количество персонала, задействованного в выполнении работ из всех имеющихся у участников по формуле:

$J=1\dots n$, n – количество участников

A_j - количество баллов j -ого участника;

P_j – количество персонала, задействованного в выполнении работ имеющегося у j -ого участника;

P_{\max} – максимальное количество персонала, задействованного в выполнении работ из всех имеющихся у участников.

В подтверждение наличия квалифицированного персонала (слесарь-электрик по ремонту электрооборудования подвижного состава (электровозов, электропоездов), либо персонала аналогичной специальности в соответствии с «Общероссийским классификатором специальностей по образованию (ОКСО) ОК 009-2016», принятым приказом Росстандарта от 08.12.2016 № 2007ст или иными документами, определяющими специальности по образованию) участник в составе заявки должен представить:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации (с указанием информации о ФИО, даты рождения, ИНН, СНИЛС, реквизитов паспорта гражданина Российской Федерации/ патентов (при наличии)), а также согласие на обработку данных каждого работника (по Форме согласия на обработку персональных данных,

представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации);

- гражданско-правовые договоры и/или трудовые договоры с работниками и/или иные договоры на выполнение работ по предоставлению персонала. В случае предоставления участником специалистов, являющихся иностранными гражданами, представить копии патентов, выданных в соответствии с законом от 25.07.2002 №115-ФЗ (копия основной и оборотной стороны патента);

- действующие удостоверения или протоколы о присвоении группы по электробезопасности не ниже третьей персонала (слесарь-электрик по ремонту электрооборудования подвижного состава (электровозов, электропоездов), либо персонала аналогичной специальности в соответствии с «Общероссийским классификатором специальностей по образованию (ОКСО) ОК 009-2016», принятым приказом Росстандарта от 08.12.2016 № 2007ст), указанного участником в сведениях о персонале по форме приложения 1.3. конкурсной документации.

В случае если информация, необходимая для оценки заявки по критериям, указанным в приложении № 1.4 конкурсной документации, не представлена участником, но его заявка не отклонена в ходе рассмотрения, заявка по такому критерию оценивается в 0 баллов (0%).

Комиссией Управления установлено, что рассматриваемый критерий не является отборочным критерием. Кроме того, заказчик не устанавливал ни минимальное количество персонала, ни максимальное. Таким образом, каждый участник оценивается по данному критерию исходя из информации, представленной в своей заявке, и участник, обладающий большим количеством персонала, получит максимально количество баллов.

Из пояснений заказчика следует, что рассматриваемый критерий оценки направлен на выявление лучших условий исполнения договора, при этом выявить лучшее предложение возможно путем сопоставления представленных участниками закупки сведений, давая участникам возможность самостоятельно сформировать свою заявку без каких либо ограничений, что в свою очередь сочетается с принципами закрепленными в Законе о закупках и Положении о закупках Заказчика.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, и пункте 32 Обзора судебной практики № 3 (2021), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 10.11.2021, указано, что Законом о закупках заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности,

установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки.

Данное право согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленного в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах (работах, услугах) с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Исследуя формулировку рассматриваемого критерия оценки, с учетом пояснений заказчика, Комиссия Управления приходит к выводу, что данные требования в равной мере предъявляются ко всем участникам, имеющим намерение участвовать в закупке, и направлены на определение лучшего исполнителя по закупке.

Комиссия Управления отмечает, что рассматриваемые требования являются критерием оценки, а не отборочным критерием, что свидетельствует о возможности участия в закупочной процедуре лиц, не предоставляющих «оцениваемую» информацию.

Комиссия Управления отмечает, что заявителем не представлены доказательства нарушения заказчиком принципов закупочной деятельности в части ограничения возможности участия в закупке, ограничения добросовестной конкуренции и предоставления каких-либо преимуществ участникам.

Кроме того, само по себе требование заявителя об установлении «предельного потолка кадров» напротив способно существо ограничить право участников на использование иного числа сотрудников с целью своевременного исполнения объекта закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 (частями 17, 20), статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Нижегородского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП <...> на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 345/ОКЭ-ЦДМВ/23, необоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...><...>

2023-6255