

РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-689/2021

14 апреля 2021 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

...

рассмотрев посредством ВКС жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ПромСтройСервис» (далее – ООО «ПромСтройСервис») (вх. № 5630э от 05.04.2021 г.) на действия заказчика торгов Акционерного общества «Федеральная пассажирская компания» (далее – АО «ФПК») при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и территорий Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» №2448/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ (извещение № 32110014627 на сайте <https://zakupki.gov.ru>),

в отсутствие представителя ООО «ПромСтройСервис», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы по существу,

в присутствии представителя АО «ФПК» <...>

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба ООО «ПромСтройСервис» (вх. № 5630э от 05.04.2021 г.) на действия заказчика торгов Акционерного общества «Федеральная пассажирская компания» (далее – АО «ФПК») при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и территорий Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» №2448/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ (извещение № 32110014627 на сайте <https://zakupki.gov.ru>).

Заявитель сообщает следующее.

АО «ФПК» для нужд Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» 20.02.2021 г. на сайте ЕИС было размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и территорий Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» №2448/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ (далее - Конкурс).

ООО «ПромСтройСервис» сообщает, что подало заявку на участие в

вышеуказанном Конкурсе. Порядковый номер заявки ООО «ПромСтройСервис» - 8 (Участник №8).

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «ФПК», утвержденным решением Совета директоров АО «ФПК» (далее – Положение о закупке).

Согласно части 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 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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

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

Согласно положениям Документации Заказчик рассматривает конкурсные заявки на предмет их соответствия требованиям Документации, а также оценивает и сопоставляет конкурсные заявки в соответствии с порядком и критериями, установленными Документацией.

Одним из критериев оценки и сопоставления Конкурсных заявок являлось: «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед

заказчиком и/или третьими лицами».

При оценке по критерию учитывается опыт работ контрагента за период три календарных года, предшествующих дате проведения Конкурса в случае расторжения договора заказчиком или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору; в случае наличия у заказчика или третьих лиц претензий к участнику, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника; в случае уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок. При наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами сумма баллов, присвоенных заявке участника по всем вышеуказанным критериям, снижается на 5 баллов.

На основании Протокола рассмотрения вторых частей заявок № 32110014627-02, опубликованного на сайте ЕИС 24.03.2021 г., сумма баллов ООО «ПромСтройСервис» была уменьшена на 5 баллов в связи с тем, что направлялись претензии от 05.12.2019 г. № 3939/З-СИБ ДЭЗ по договору №ЦРИ/04/А/7285/16/000630 от 16.02.2016 г., от 08.10.2020г. №ИСХ-4078/З-СИБ ДЭЗ по договору №ЦРИ/04/А/7285/15/005028 от 17.12.2015 г.

Податель жалобы считает необоснованными действия организатора торгов по установлению данного критерия в закупочной документации, а экспертной группы по рассмотрению и оценке конкурсных заявок, т.к., по мнению подателя жалобы, не представляется возможным прийти к выводу об объективности вышеуказанного порядка оценки заявок, поскольку у участников закупки, обладающих различным количеством фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами (например, 1 случай расторжения соответствующего договора или 5 случаев уклонения участника закупки от заключения договора) будет вычтено одинаковое количество баллов (5 баллов), что ставит участников закупки в неравное положение, зависит от субъективного мнения Заказчика, не позволяет Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора и объективно оценить заявки участников закупки по указанному критерию оценки.

Кроме того, Заказчиком в Документации не установлен порядок проверки и установления наличия фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами для надлежащего присвоения баллов участникам закупки по вышеуказанному критерию оценки.

Учитывая изложенное, по мнению подателя жалобы, можно прийти к выводу, что действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего критерий оценки заявок участников закупки «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами», нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 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.

Податель жалобы сообщает, что данные доводы подтверждаются Решением Московского УФАС России №17/96477/20 Решение ФАС России № 223ФЗ-852/20 от 2 ноября 2020 г. в аналогичной жалобе ПК «Мастер», поданной к ОАО «РЖД», копия

которого приложена к данной жалобе (ссылка на решение <https://br.fas.gov.ru/ca/upravlenie-kontrolya-razmeshcheniya-gosudarstvennogo-zakaza/bdf19861-7608-431a-b51b-85c0c78a1007/>).

АО «ФПК» предоставило следующие возражения на доводы жалобы.

Обществом с ограниченной ответственностью «ПромСтройСервис» (далее по тексту - Заявитель) подана жалоба в УФАС по Новосибирской области (далее по тексту - антимонопольный орган) на действия заказчика АО «ФПК» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 24480КЭ-АО «ФПК»/2021/ЗСИБ на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и территорий Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» (далее - «Конкурс»).

Заказчик считает жалобу ООО «ПромСтройСервис» необоснованной, несоответствующей требованиям действующего законодательства Российской Федерации, и потому не подлежащей удовлетворению согласно нижеследующим основаниям.

1. Заявителем не соблюден срок подачи жалобы на положения конкурсной документации.

На основании письма ФАС России от 23.01.2018 № ИА/3655/18 жалоба на положения документации о Закупке, поданная лицом, не подавшим заявку на участие в Закупке, в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок подлежит оставлению без рассмотрения.

В настоящем случае заявитель жалобы подал заявку на участие в конкурентной процедуре.

Предметом обжалования явилось положение закупочной документации, а именно оценочный критерий, связанный с наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед Заказчиком и/или третьими лицами (пункт 3 Приложения № 1.4).

Извещение и конкурсная документация размещены в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - Единая информационная система), на сайте www.rzd.ru (раздел «Тендеры»), а также на сайте www.rts-tender.ru (далее - ЭТЗП) (вместе далее - Сайты) «20» февраля 2021 г.

Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации о закупке на сайтах «20» февраля 2021 г.

Рассмотрение первых частей заявок - «15» марта 2021 г.

Рассмотрение вторых частей заявок - «24» марта 2021 г.

Сопоставление ценовых предложений - «25» марта 2021 г.

Подведение итогов закупки - «25» марта 2021 г.

Вместе с тем в настоящем случае заявитель, подавая жалобу в Новосибирское

УФАС России лишь 5 апреля 2021 г., обжалует положение документации, с которым фактически согласился, подав соответствующую заявку на участие в конкурентной процедуре. В свою очередь общество не обращалось в антимонопольный орган с жалобой на положения документации до окончания срока подачи заявок на участие в закупке, а решило обжаловать спорные требования лишь после окончания срока подачи заявок на участие в закупке, после отклонения заявки.

Таким образом, спорное положение документации, которое, по мнению Заявителя, является незаконным и дискриминационным, подлежит обжалованию до окончания срока подачи заявок.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, подавших заявки на условиях документации.

В соответствии с ч. 1 ст. 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В настоящее время договор по результатам закупки заключен, установленным порядком размещен в ЕИС (57708709686210004730000 от 08.04.2021г). Исполнитель приступил к оказанию услуг.

Принимая во внимание вышеизложенное, АО «ФПК» считает, что рассматриваемая жалоба подлежит оставлению без рассмотрения, поскольку спорное положение документации подлежит обжалованию заявителем до окончания срока подачи заявки на участие в закупке (до 25 марта 2021 г.) посредством направления соответствующей жалобы в антимонопольный орган.

2. При организации и проведении конкурса Заказчик руководствовался нормами Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «ФПК», утвержденным решением Совета директоров АО «ФПК» от 23.03.2020 № 14 (далее - Положение о закупке).

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках, целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, 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.

Извещение и конкурсная документация размещены в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - Единая информационная система), на сайте www.rzd.ru (раздел «Тендеры»), а также на сайте www.rts-tender.ru (далее - ЭТЗП) (вместе далее - Сайты) «20» февраля 2021 г.

Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации о закупке на сайтах «20» февраля 2021 г.

Рассмотрение первых частей заявок - «15» марта 2021 г.

Рассмотрение вторых частей заявок - «24» марта 2021 г.

Сопоставление ценовых предложений - «25» марта 2021 г.

Подведение итогов закупки - «25» марта 2021 г.

Довод Заявителя о неправомерном включении оценочного критерия, связанного с наличием у участников фактов неисполнения обязательств перед Заказчиком или третьими лицами, предусмотренного Приложением № 1.4 к конкурсной документации, является необоснованными и не соответствует действующему законодательству Российской Федерации.

В соответствии с подпунктом 3.1 пунктом 3 Приложения № 1.4 к конкурсной документации Заказчиком включен оценочный критерий, связанный с наличием фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед Заказчиком и/или третьими лицами.

При отсутствии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед АО «ФПК» и (или) ОАО «РЖД» сумма баллов, присвоенных заявке участника по всем вышеуказанным критериям, не снижается. Оценка проводится Заказчиком на основании информации, опубликованной на официальном сайте картотеки Арбитражных судов Российской Федерации в сети Интернет www.kad.arbitr.ru.

Данный критерий прямо установлен подпунктом 11 пункта 224 Положения о закупке, в связи с чем, правомерность установления данного критерия в полной мере обоснована.

Между тем, Заявителем сделан неправильный вывод о противоречии указанного критерия принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленных пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также о необъективности указанного порядка оценки заявок.

Данный критерий применяется ко всем участникам закупок в равной мере. Уменьшение суммы баллов, присвоенной заявке участника на одинаковую величину вне зависимости от количества фактов неисполнения или ненадлежащего исполнения участниками закупок своих обязательств, позволяет поставить всех участников в равное положение и исключить зависимость количества вычитаемых баллов от субъективного мнения заказчика.

В тоже время наличие претензий и судебных решений свидетельствует о некачественном выполнении договорных обязательств, принятых на себя исполнителем работ. Выявление указанных обстоятельств объективно позволяет оценить наличие или отсутствие отрицательного опыта участника.

Вместе с тем, удовлетворение претензий или исполнение судебных решений, вынесенных в отношении участника (отзывы лицензий, штрафы, запрет на осуществление вида деятельности, признание несостоятельным (банкротом) и

т.д.), может привести к невозможности исполнения договоров, заключенных по итогам процедуры и срыву производственных программ АО «ФПК».

Необходимо отметить, что критерий оценки «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» не является основанием отказа в допуске к участию в Конкурсе и не является препятствием для подачи заявки, в связи с чем ограничение круга участников исключено.

Таким образом, при установлении данного критерия АО «ФПК» не допущено нарушений действующего законодательства, Положения о закупке, а также не допущены ограничения количества участников.

Указанная правовая позиция подтверждается решениями Арбитражного суда г. Москвы от 26.08.2020 № А40-25562/20, от 14.08.2020 по делу № А40- 25493/2020.

Данный критерий установлен в целях предупреждения возникновения оснований для включения лиц, с которыми заключается договор по итогам процедуры закупки, в реестр недобросовестных поставщиков. Указанный критерий является одной из профилактических мер минимизации рисков привлечения к исполнению договора неблагонадежных контрагентов.

Вместе с тем, необходимо отметить, что законодатель в соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках наделил заказчика самостоятельно устанавливать требования к претендентам, к составу их заявок, перечень документов, представляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным в документации требованиям.

Такой же позиции придерживается ФАС России в своем письме от 24.12.2012 № ИА/44025/12 «О направлении разъяснений по вопросам применения Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в котором в абзаце 5 раздела 8 установлено, что заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, необходимый для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Кроме того, в соответствии с Постановлением Президиума ВАС РФ от 28.12.2010 № 11017/10, задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов участника исполнения контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Как отмечается в определении Верховного Суда Российской Федерации от 31.07.2017 № 305-КГ 17-2243, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положения о закупке, разработанного самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою

систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив требования к участникам закупки. Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуются с целями и задачами Закона о закупках, направленными 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.

Действуя добросовестно, заказчик, вправе предъявить требования к участникам закупки, исходя из своих потребностей, целей, значимости и характера заказа, условий безопасности, которым могут соответствовать все субъекты хозяйственной деятельности, поскольку правомерная конкуренция состоит в соперничестве и в формировании лучшего предложения по исполнению заказа. В таких случаях повышенные требования к участникам закупки не могут расцениваться как ограничение одних и предоставление преимуществ другим субъектам.

Наличие оценочного критерия позволяет Заказчику быть уверенным, что участник способен выполнить необходимые работы качественно и в установленные сроки.

На основании изложенного, включение данного оценочного критерия к участникам Конкурса, является необходимым и важным для АО «ФПК» и не влечет нарушения антимонопольного законодательства. В таком случае данного оценочный критерий является не только законно установленным в соответствии с требованиями Закона о закупках и Положения о закупке, но полностью оправданным и обоснованным с точки зрения целей проведения закупки.

3. Анализ изменения количественного состава баллов с учетом оспариваемого критерия «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» показал, что применение указанного критерия не меняет рейтинг участников, включая заявителя жалобы (прилагается).

Соответственно, установление в закупочной документации критерия, указанного в жалобе заявителя, фактически не нарушило пункты 13,14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, и не содержит признаки состава административного правонарушения

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

20.02.2021 г. в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС), АО «Федеральная пассажирская компания» было опубликовано извещение № 32110014627 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и территорий Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» №2448/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ (извещение № 32110014627 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>).

АО «Федеральная пассажирская компания» осуществляет свою закупочную

деятельность в рамках Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ) на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Акционерного общества «Федеральная пассажирская компания», утвержденного решением Совета директоров АО «ФПК» (Протокол от 21 декабря 2018 г. № 13 (с изменениями, утвержденными решением Совета директоров АО «ФПК»)) (далее – Положение о закупке), а также в соответствии с Конкурсной документацией открытого конкурса в электронной форме, участниками которого вправе быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства № 2448/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и территорий Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» (далее – Конкурсная документация).

Согласно положениям жалобы, а также приложению № 1 к протоколу заседания комиссии от 25.03.2021 г., протоколу № 2448/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ/1 от 15.03.2021г, 11.03.2021 года ООО «ПромСтройСервис» была подана заявка на участие в указанном конкурсе. Заявке присвоен порядковый номер 8.

Согласно приложению № 1 к протоколу заседания комиссии по осуществлению закупок от «25» марта 2021 г. № 2448/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ/2, Протоколу рассмотрения вторых частей заявок № 32110014627-02, опубликованного на сайте ЕИС 24.03.2021 г., сумма баллов ООО «ПромСтройСервис» была уменьшена на 5 баллов в связи с тем, что направлялись претензии от 05.12.2019 г. № 3939/З-СИБ ДЭЗ по договору №ЦРИ/04/А/7285/16/000630 от 16.02.2016 г., от 08.10.2020г. №ИСХ-4078/З-СИБ ДЭЗ по договору №ЦРИ/04/А/7285/15/005028 от 17.12.2015 г. Претензии признаны обоснованными, оплачены платежными поручениями № 632 от 06.02.2020 г., № 633 от 06.02.2020 г.

Довод подателя жалобы о ненадлежащим образом установлении критерия оценки заявок участников закупки «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами», не принимается по следующим основаниям.

Так, согласно содержанию заявки:«Общество с ограниченной ответственностью «ПромСтройСервис» (далее – участник) полностью изучив всю конкурсную документацию, подает заявку на участие в конкурсе № 2448/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ по лоту № 1 (далее – конкурс) на право заключения договора оказания услуг по уборке помещений и территорий Западно-Сибирского филиала АО «ФПК».

Уполномоченным представителям заказчика настоящим предоставляются полномочия наводить справки или проводить исследования с целью изучения отчетов, документов и сведений, представленных в данной заявке, и обращаться к юридическим и физическим лицам, государственным органам и учреждениям, обслуживающим нас банкам за разъяснениями относительно финансовых и технических вопросов.

Настоящая заявка служит также разрешением любому лицу или уполномоченному представителю любого учреждения, на которое содержится ссылка в сопровождающей документации, предоставлять любую информацию, необходимую для проверки заявлений и сведений, содержащихся в настоящей заявке, или относящихся к ресурсам, опыту и компетенции участника.

Настоящим подтверждается, что участник ознакомился с условиями конкурсной документации, с ними согласен и возражений не имеет.

В частности, участник, подавая настоящую заявку, согласен с тем, что:

- результаты рассмотрения заявки зависят от проверки всех данных, представленных участником, а также иных сведений, имеющихся в распоряжении заказчика».

Согласно п. 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно подпункту 11 пункта 224 Положения о закупке для оценки и сопоставления заявок участников в документации о конкурентной закупке используются в том числе следующие критерии: наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

В соответствии с пунктом 3 Приложения № 1.4 к конкурсной документации, сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем вышеуказанным критериям, уменьшается на 5 баллов при наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

При оценке по критерию учитывается опыт работ контрагента за период три календарных года, предшествующих дате проведения настоящей закупки в случае расторжения договора заказчиком или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору; в случае наличия у заказчика или третьих лиц претензий к участнику, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника; в случае уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 Закона при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Критерий оценки «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» не является основанием отказа в допуске к участию в Конкурсе и не является препятствием для подачи заявки, в связи с чем ограничение круга участников исключено.

Согласно пояснениям АО «ФКП», оценка проводится Заказчиком на основании информации, опубликованной на официальном сайте картотеки Арбитражных судов Российской Федерации в сети Интернет www.kad.arbitr.ru.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

Согласно пояснениям АО «ФКП», данный критерий установлен в целях предупреждения возникновения оснований для включения лиц, с которыми заключается договор по итогам процедуры закупки, в реестр недобросовестных поставщиков. Указанный критерий является одной из профилактических мер минимизации рисков привлечения к исполнению договора неблагонадежных контрагентов.

Данный критерий применяется ко всем участникам закупок в равной мере. Уменьшение суммы баллов, присвоенной заявке участника на одинаковую величину вне зависимости от количества фактов неисполнения или ненадлежащего исполнения участниками закупок своих обязательств, позволяет поставить всех участников в равное положение и исключить зависимость количества вычитаемых баллов от субъективного мнения заказчика.

Таким образом, при установлении данного критерия АО «ФКП» не допущено нарушений действующего законодательства, Положения о закупке, а также не допущены ограничения количества участников.

Указанная позиция подтверждается судебной практикой (решениями Арбитражного суда г. Москвы от 26.08.2020 № А40-25562/20, от 14.08.2020 по делу № А40-25493/2020).

Кроме того, анализ изменения количественного состава баллов с учетом оспариваемого критерия «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами», то есть добавление 5 баллов всем участникам, у которых было вычтено 5 баллов по указанному критерию, показал, что применение указанного критерия не меняет рейтинг участников, в том числе рейтинг подателя жалобы (указанное подтверждается материалами жалобы).

Таким образом, в действиях заказчика АО «ФПК» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и территорий Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» №2448/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ (извещение № 32110014627 на сайте <https://zakupki.gov.ru>) не усматривается нарушения порядка организации и проведения торгов в форме конкурса в электронной форме.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ПромСтройСервис» (вх. № 5630э от 05.04.2021 г.) на

действия заказчика торгов Акционерного общества «Федеральная пассажирская компания» (далее – АО «ФПК») при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и территорий Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» №2448/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ (извещение № 32110014627 на сайте <https://zakupki.gov.ru>) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.