

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9512/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.06.2022 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
«ПрофитКлин», ОАО «РЖД»;

в отсутствие представителей ООО «РТС-Тендер», уведомленных надлежащим
образом письмом Московского УФАС России от 21.06.2022 № НП/32870/22;

рассмотрев жалобу ООО «ПрофитКлин» (далее также - Заявитель) на действия
ОАО «РЖД» (далее также - Заказчик) при проведении открытого конкурса среди
субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №
621/ОКЭ-ЦМ/22 на право заключения договора оказания услуг по уборке
помещений (опубликованного на сайте [https://223.rts-
tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2377971&sso=1&code=-5#1](https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2377971&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.

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.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отказе в допуске заявки Заявителя для дальнейшего участия в оспариваемой Закупке. Также Заявитель оспаривает положения закупочной документации.

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

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» 28.06.2018 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с Протоколом рассмотрения вторых частей заявок № 621/ОКЭ-ЦМ/22 от 08.06.2022 заявка на участие в открытом конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 621/ОКЭ-ЦМ/22 отклоняется и в допуске к участию в открытом конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 621/ОКЭ-ЦМ/22 отказано следующему участнику:

- участнику № 2 (Заявитель) на основании пунктов 3.9.4.1 и 3.9.5. документации о закупке в связи с представлением документов, предусмотренных пунктом 2) приложения № 1.4. документации о закупке, содержащих информацию об участнике закупки, несоответствующую действительности, а именно представлены недостоверные сведения о наличии у участника квалифицированного персонала.

Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

На основании пункта 3.9.4 закупочной документации участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случаях, установленных конкурсной документацией, в том числе в следующих случаях:

3.9.4.1. непредставление определенных конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности;

3.9.4.2. несоответствие участника конкурса предусмотренным конкурсной документацией требованиям;

3.9.4.3. невнесение обеспечения конкурсной заявки (если конкурсной документацией установлено такое требование);

3.9.4.4. несоответствие конкурсной заявки требованиям конкурсной документации, в том числе:

конкурсная заявка не соответствует форме, установленной конкурсной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям конкурсной документации;

документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями конкурсной документации);

техническое предложение не соответствует требованиям конкурсной документации;

3.9.4.5. отказа участника от продления срока действия заявки и обеспечения конкурсной заявки;

3.9.4.6. лица, выступающие на стороне одного участника, подали заявку на участие в этой же закупке самостоятельно либо на стороне другого участника;

3.9.4.7. отсутствие сведений об участнике конкурса в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства;

3.9.4.8. отсутствие на официальном сайте Федеральной налоговой службы Российской Федерации информации о применении участником закупки специального налогового режима «Налог на профессиональный доход».

Также, согласно пункту 3.9.5 в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса.

Приложением 1.4 закупочной документации закреплены критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок.

При сопоставлении заявок и определении победителя открытого конкурса оцениваются:

№ критерия	Наименование критерия/подкритерия	Значимость критерия	Порядок оценки по критерию
			Оценивается путем деления минимальной цены (без учета НДС) из всех предложенных участниками на цену (без учета НДС), предложенную каждым (j-ым) участником, по формуле: $B_j = \frac{C_{\min}}{C_j} * 60$, где C _{min} – минимальная цена; C _j – цена j-го участника.

1.	цены договора	количество баллов - 60 баллов	<p>C_j</p> <p>$j = 1 \dots n$, n – количество участников;</p> <p>B_j – количество баллов j-ого участника;</p> <p>C_j – цена, предложенная j-ым участником (без учета НДС);</p> <p>C_{\min} – минимальная цена из всех предложенных участниками (без учета НДС);</p> <p>60 – максимально возможное количество баллов.</p>
2.			<p>Оценивается путем деления стоимости оказанных каждым (j-ым) участником услуг, по уборке помещений (на начальную (максимальную) цену договора (без учета НДС), по формуле:</p>
2.1.	Опыт участника	Максимальное количество баллов - 20 баллов	<p>$C_j \Sigma$ опыт – стоимость оказанных j-ым участником услуг в области уборки (без учета НДС);</p> <p>$C_{\text{нач. макс.}}$ – начальная (максимальная) цена договора (без учета НДС).</p> <p>20 – максимально возможное количество баллов.</p> <p>В случае, если стоимость оказанных услуг равна или больше начальной (максимальной) цены договора (без учета НДС), то участнику сразу присваивается 20 баллов.</p> <p>Оценивается путем деления количества персонала (уборщиков) участника, задействованного в оказании услуг, имеющимся у каждого (j-ого) участника, на максимальное количество персонала, задействованного в оказании услуг из всех имеющихся у участников:</p>
			, где
		Максимальное	

2.2.	Квалификация персонала	количество баллов - 20 баллов	<p>$J=1...n$, n – количество участников</p> <p>A_j - количество баллов j-ого участника;</p> <p>P_j – количество персонала (уборщиков), задействованного в оказании услуг имеющегося у j-ого участника;</p> <p>P_{max} – максимальное количество персонала (уборщиков), задействованного в оказании услуг из всех имеющихся у участников</p> <p>20 – максимально возможное количество баллов.</p>
------	------------------------	-------------------------------	---

В подтверждение наличия квалифицированного персонала, указанного в пункте 2.2 приложения № 1.4 к конкурсной документации, участник в составе заявки представляет:

- 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);
- копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иные договоры на оказания услуг по предоставлению персонала (содержащие паспортные данные персонала).
- копии патентов, выданные в соответствии с Федеральным законом «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25.07.2002 № 115-ФЗ (копии основной и оборотной стороны патента), в случае предоставления участником персонала, являющегося иностранными гражданами;
- согласие каждого субъекта персональных данных, указанного в пункте 2.2 приложения № 1.4 конкурсной документации, на обработку его персональных данных ОАО «РЖД» в целях получения подтверждения сведений, указанных в заявке участника, необходимого оказания услуг по предмету конкурса, по форме приложения № 1.3 конкурсной документации.

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, при сопоставлении заявок по критерию оценки «Квалификация персонала» оценка осуществляется в совокупности на основании сведений в отношении всех лиц, выступающих на стороне участника.

При этом Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 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.

На заседании Комиссии Заявитель пояснил, что ООО «ПрофитКлин» в составе заявки представлена форма сведений о квалифицированном персонале участника, содержащая сведения о ФИО, дате рождения, номерах ИНН, СНИЛС и трудовых договоров в отношении 14 сотрудников Участника, а также копии действующих трудовых договоров и согласия на обработку персональных данных, подписанные указанными работниками.

Вместе с тем, Заказчик указал, что Заявителем в составе заявки приложен документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3, в котором указаны сведения о квалифицированном персонале, в том числе о «...», «...», «...», а также гражданско-правовые договоры и согласия на обработку персональных данных вышеуказанных лиц.

Согласно пункту 3.9.10 закупочной документации Заказчик вправе до подведения итогов конкурса в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям конкурсной документации.

Также в соответствии с пунктом 3.9.11 закупочной документации Заказчик вправе проверять соответствие участников, предлагаемых ими товаров, работ, услуг требованиям конкурсной документации, достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству РФ, включая официальные сайты государственных органов и организаций в сети Интернет.

Согласно пункту 3.9.18 закупочной документации отклонение заявки участника или отказ от заключения договора с победителем закупки (или с участником, с которым по итогам закупки принято решение заключить договор) осуществляется в любой момент до заключения договора, если заказчик обнаружит, что участник не соответствует требованиям, указанным в конкурсной документации и/или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

С учетом вышеуказанных положений Заказчик пояснил, что в ходе проверки достоверности представленных в заявке Заявителя сведений Заказчиком установлено, что «...» в настоящее время является работником Белгородского центра организации работы железнодорожных станций Юго-Восточной дирекции управления движением в должности приемосдатчик груза и багажа станции Полевая.

Согласно пояснениям «...», в настоящее время, трудовых отношений с ООО «ПрофитКлин» не состоит, срок действия договора истек 31.12.2021.

Кроме того, при проведении проверки Заказчиком получена информация в отношении трудового договора от 01.11.2021 № б/н, заключенного между ООО «ПрофитКлин» и «...».

Согласно объяснению «...» факт подписания договора подтвердила, при этом в своих объяснениях она указала, что она отказалась от трудовых отношений с ООО «ПрофитКлин», а также указала то, что согласие на обработку персональных данных от 22.11.2021 «...» не подписывала, подпись, указанная в согласии на обработку персональных данных, ей не принадлежит.

Вместе с тем, в ходе проведения проверки установлено, что согласно информации, указанной на сайте Главного управления по вопросам миграции МВД России, паспортные данные «...», указанные в договоре и согласии на обработку персональных данных «...» являются недействительными, поскольку паспорт вышеуказанного лица находится в реестре недействительных паспортов.

В соответствии с информацией указанной на сайте Главного управления по вопросам миграции МВД России паспорт «...»: «...».

В свою очередь, Комиссия обращает внимание, что Заявитель не оспаривал вышеуказанную информацию относительно данных сотрудников. Заявитель подчеркивал, что Заказчиком неправомерно проведена проверка, не в соответствии с положениями закупочной документации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заявителем не доказана достоверность представленных в заявке сведений.

Соответственно, Заказчик правомерно отклонил заявку ООО «ПрофитКлин».

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 по данному доводу и не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона о закупках и положений закупочной документации при проведении Закупки.

Также Заявитель в своей жалобе указывает, что в закупочной документации не установлен порядок проверки и установления факта недостоверности сведений.

Комиссия указывает, что Заказчик действовал в соответствии с вышеуказанными положениями закупочной документации, а именно пунктами 3.9.10, 3.9.11, 3.9.18.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что оспаривание положений закупочной документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно — до 13.05.2022 12:00.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Таким образом, Комиссия оставляет довод жалобы Заявителя об отсутствии порядка проверки и установления факта недостоверности сведений на действия Заказчика без рассмотрения.

При этом Комиссия 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.

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 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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки конкретных фактических обстоятельств, установленных на заседании и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об оставлении жалобы без рассмотрения в части оспаривания положений закупочной документации, в остальной части — о признании жалобы необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «ПрофитКлин» (ИНН: 7723629820; ОГРН: 1077760784694) на действия ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении Закупки в части оспаривания положений закупочной документации без рассмотрения, в остальной части — признать необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.06.2022 № НП/32870/22.

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