

(Уведомление о поступлении жалобы

и о приостановлении торгов)

Уважаемый «...»!

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «ЖД-СТРОЙ» (вх. № 10088 от 02.11.2015г.) на действия ФКП «Анозит» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по ремонту железнодорожных путей необщего пользования с заменой стрелочных переводов (извещение № 31502835473).

Заявитель сообщает следующее.

Ознакомившись с положением о закупках федерального казенного предприятия «Анозит», а также с закупочной документацией по проведению открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по ремонту железнодорожных путей необщего пользования с заменой стрелочных переводов (извещение № 31502835473), ООО «ЖД-СТРОЙ» приняло решение подать заявку на участие в закупке.

Как следует из протокола № 62/10/2015/2 от 21.10.2015 г., по итогам рассмотрения заявок на участие в открытом запросе предложений на право заключения договора на выполнение работ по ремонту железнодорожных путей необщего пользования с заменой стрелочных переводов на предмет соответствия требованиям закупочной документации, Единая комиссия приняла решение признать ООО «Магистраль», ООО «ЖД-СТРОЙ» и поданные данными участниками заявки соответствующими требованиям, установленными закупочной документацией, допустить к участию и признать участниками открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по ремонту железнодорожных путей необщего пользования с заменой стрелочных переводов.

Согласно протоколу оценки и сопоставления заявок, опубликованному 27.10.2015г. на сайте <http://zakupki.gov.ru/>, заявке, поданной ООО «ЖД-СТРОЙ», присвоен второй номер <...> Заказчику рекомендовано заключить договор с ООО «Магистраль».

ООО «ЖД-СТРОЙ» не согласно с решением комиссии принятом при оценке заявок по критерию «Качество работ, услуг и (или) квалификация Участника» по следующим основаниям.

В п.п. 5 п. 27 раздела 6 документации по проведению открытого запроса предложений (ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ОТКРЫТОГО ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИИ) установлен следующий порядок сопоставления заявок на участие в закупке по критерию качество работ, услуг и (или) квалификация Участника (Rcj) - 50 процентов:

Рейтинг, присуждаемый заявке по данному критерию определяется как среднее арифметическое оценок в баллах всех членов Единой комиссии, присуждаемых этой заявке по указанному критерию и определяется по формуле:

$Rc_j = c_1 + c_2 + \dots + c_i$

12 к

где

R_c

i - рейтинг, присуждаемый i -и заявке по указанному критерию;

C_i

k - значение в баллах (среднее арифметическое оценок в баллах всех членов Единой комиссии), присуждаемое комиссией i -й заявке на участие в закупках по 1-му показателю, где k - количество установленных показателей.

Показатели критерия:

5.1) Привлечение участником для выполнения работ по договору специальной техники. Выполнение работ (укладка, балластировка, выправки железнодорожного пути, рихтовка) будет производиться механизированным способом с использованием путевых машин (0 - 100 баллов):

Наименование показателя	Балл
Выполнение работ (укладка, балластировка, выправки железнодорожного пути, рихтовка) не будет производиться механизированным способом с использованием путевых машин	0
Выполнение работ (укладка, балластировка, выправки железнодорожного пути, рихтовка) будет производиться механизированным способом с использованием путевых машин	1-100

Производство работ по договору (укладка, балластировка, выправки железнодорожного пути, рихтовка) механизированным способом с использованием путевых машин Участник подтверждает справкой о материально-технических ресурсах (раздел 8 форма 2.2).

Для расчета итогового рейтинга, присуждаемого Заявке по критерию «Качество работ, услуг и (или) квалификация Участника», производится умножение набранных баллов Участником по данному критерию на соответствующую значимость критерия.

Как следует из протокола вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом запросе предложений, опубликованном 20.10.2015г. на сайте <http://zakupki.gov.ru/>. Справки о материально-технических ресурсах были в составе заявок на участие в закупке поданных ООО «ЖД-СТРОЙ» и ООО «Магистраль», следовательно оба участника указали, что для выполнения работ по договору будет привлекаться специальная техника и работы (укладка, балластировка, выправки железнодорожного пути, рихтовка) будет производиться механизированным способом с использованием путевых машин.

В Положении о закупках товаров, работ и услуг на ФКП «Анозит», закупочной документации по проведению открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по ремонту железнодорожных путей необщего пользования с заменой стрелочных переводов, а также в протоколе оценки и сопоставления заявок, опубликованном 27.10.2015г. на сайте

<http://zakupki.gov.ru/>. отсутствует информация о порядке оценки (присвоении рейтинга в баллах (от 1 до 100)) членами Единой комиссии по критерию качество работ, услуг и (или) квалификация Участника, в случае если участниками указано, что выполнение работ (укладка, балластировка, выправки железнодорожного пути, рихтовка) будет производиться механизированным способом с использованием путевых машин.

Заявитель полагает, что если оба участника закупки указали, что выполнение работ (укладка, балластировка, выправки железнодорожного пути, рихтовка) будет производиться механизированным способом с использованием путевых машин, и приложили к своим заявкам соответствующие справки о материально-технических ресурсах, то члены Единой комиссии должны были присвоить каждой заявке по 100 баллов, при условии, что материально-технические ресурсы участника, указанные в соответствующей справке, позволяют выполнить перечисленные Заказчиком работы.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Заказчик осуществил оценку и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг. В действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Проанализировав Положение о закупках товаров, работ и услуг на ФКП «Анозит» и закупочную документацию по проведению открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по ремонту железнодорожных путей необщего пользования с заменой стрелочных переводов ООО «ЖД-СТРОЙ» пришло к выводу о том, что ФКП «Анозит» совершает действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции (указанные действия прямо запрещены частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»), а именно, указание на отсутствие обязанности Заказчика заключать договор с победителем запроса предложений.

Так в п. 10.1.1. Положения о закупках товаров, работ и услуг на ФКП «Анозит» указано, что запрос предложений не является разновидностью торгов. При проведении запроса предложений извещение о запросе предложений вместе с документацией по запросу предложений является приглашение поставщикам делать оферты в адрес Заказчика; заявка на участие в запросе предложений является офертой участника запроса предложений. При этом Заказчик не имеет обязанности заключения договора по его результатам.

Аналогично в п. 4.14.5. раздела 4 документации по проведению открытого запроса предложений (ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИЙ) установлено, что Заказчик вправе без объяснения причин отказаться от заключения Договора, не возмещая Участнику запроса предложений понесенные им расходы в связи с

участием в процедуре запроса предложений.

Согласно части 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

Исходя из положений названной нормы права, торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению «аукцион» или «конкурс», вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

По результатам обжалуемого проведения открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по ремонту железнодорожных путей необщего пользования с заменой стрелочных переводов (извещение № 31502835473), определяется участник, предложивший лучшие условия исполнения договора.

Согласно части 2 статьи 448 ГК РФ извещение о проведении торгов должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Извещение о проведении Закупки содержит сведения, закрепленные в части 2 статьи 448 ГК РФ, следовательно, Заказчиком опубликовано извещение для неопределенного круга лиц, содержащее условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам, в связи с чем к данному правоотношению применимы нормы ГК РФ, регулирующие проведение торгов вне зависимости от того, как Заказчик именуется проводимую им процедуру.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Указание в Положении о закупках товаров, работ и услуг на ФКП «Анозит» и закупочной документации по проведению открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по ремонту железнодорожных путей необщего пользования с заменой стрелочных переводов на отсутствие обязанности Заказчика заключить договор с победителем закупки в форме запроса предложений неправомерно и не соответствует требованиям гражданского законодательства и Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Положением о закупках товаров, работ и услуг на ФКП «Анозит» и закупочной документацией по проведению открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по ремонту железнодорожных путей

необщего пользования с заменой стрелочных переводов закреплена только обязанность лица, признанного в качестве победителя закупки, заключить договор, при этом за Заказчиком закреплено право не заключить договор с победителем Закупки, что в свою очередь противоречит общим принципам гражданского законодательства и Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в частности принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 ГК РФ, а также установленному частью 1 статьи 10 ГК РФ запрету на злоупотребление правом.

При подготовке к торгам каждый участник несет определенные расходы, в том числе путем отрыва от оборота значительных денежных средств, вносимых в виде обеспечения заявки. Увидев вышеуказанные требования в закупочной документации, реальные претенденты могли бы отказаться от участия в запросе предложений.

По мнению ООО «ЖД-СТРОЙ», Заказчик, принимая решение о фактическом отказе от подписания договора, исключительно руководствуясь своими субъективными предпочтениями, не учитывая фактические условия исполнения договора, противоречит основному принципу законодательства о закупках, а именно целевому и экономически эффективному расходованию денежных средств.

Вышеуказанные действия могут привести к необоснованному ограничению числа потенциальных участников закупки.

В системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого исключительно обязанностей.

Положение участника закупки в правоотношениях с Заказчиком не отвечает принципу стабильности и определенности.

В случае уклонения победителя запроса предложений от заключения договора с Заказчиком участник может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков. Заказчик вправе обратиться в суд с иском о понуждении такого победителя запроса предложений заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения договора победителем запроса предложений.

В то же время Заказчик оставляет за собой право отказаться от заключения договора с победителем без принятия на себя какой-либо ответственности.

Согласно части 4 статьи 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

То обстоятельство, что частью 4 статьи 447 ГК РФ предусмотрены иные, помимо конкурса и аукциона, формы торгов, не означает, что их организаторы вправе подменять конкурентный и прозрачный отбор контрагента (который должен быть основан на принципе равенства участников гражданских правоотношений) на суррогат торгово-закупочной процедуры, при проведении которой создаются видимость соблюдения действующего законодательства и необоснованные преимущества экономически более сильной стороне в правоотношениях.

Из положений части 4 статьи 447 ГК РФ не следует, что при проведении торгов в иной, помимо конкурса и аукциона форме, у организатора отпадает обязанность по заключению договора с победителем.

Податель жалобы указывает на то, что аналогичная позиция по вопросу правомерности отказа Заказчика от заключения договора с победителем запроса предложений изложена в:

1. Решении Московского УФАС России от 08.07.2015 по делу N 1-00-1072/77-15;
2. Решении Московского УФАС России от 07.07.2015 по делу N 1-00-1021/77-15;
3. Решении УФАС по Республике Татарстан № Т04-121/2014 от 01.07.2014;
4. Решении Татарстанского УФАС России по от 11.03.2014 по жалобе N Т04-44/2014;
5. Решении Краснодарского УФАС России от 27.07.2012 по делу N 14-И/2012;
6. Решении Арбитражного суда Республики Татарстан от 17 марта 2014 г. по делу № А65-226/2014 (оставлено без изменения Постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 11 июня 2014 г. N 11АП-6979/2014).

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области: www.novosibirsk.fas.gov.ru.

В соответствии с ч. 15 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании изложенного, ФКУ «Анозит», надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской в срок до 10.11.2015 документы и сведения, указанные в ч. 15 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного

рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Рассмотрение жалобы по существу состоится комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области 12.11.2015 года в 11-00 часов по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, каб. 915.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей (при наличии доверенностей на участие в рассмотрении жалобы или документов, подтверждающих полномочия руководителя; документов, удостоверяющих личность). Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

(Уведомление о поступлении жалобы

и о приостановлении торгов)

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила Ваша жалоба на действия ФКП «Анозит» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по ремонту железнодорожных путей необщего пользования с заменой стрелочных переводов (извещение № 31502835473).

В соответствии с ч. 11 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Ваша жалоба принята к рассмотрению Новосибирским УФАС России.

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области: www.novosibirsk.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы по существу комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области состоится 12.11.2015 в 11-00 часов по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, каб. 915.

В соответствии с ч.13 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Вы вправе направить в Новосибирское УФАС России дополнение к жалобе и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей (при наличии доверенностей на участие в рассмотрении жалобы или документов, подтверждающих полномочия руководителя; документов, удостоверяющих личность).

Регистрация участников рассмотрения жалобы в кабинете № 1016 (10этаж).