

О признании жалобы необоснованной,
решение №052/10/18.1-498/2023

ООО «СпецСтройПроект»

Свердловская область, г.
Екатеринбург, ул. Волховская,
строение 20, офис 101

<...>

ОАО «РЖД»

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

<...>

ООО «РТС-тендер»

<...>

РЕШЕНИЕ

№052/01/18.1-498/2023

13 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 №ЦДЗС-122/Д от 13.11.2022),
- <...> - представителя ОАО «РЖД» (доверенность №ГОРЬК-313/Д от 02.12.2022),
- <...> - представителя ОАО «РЖД» (доверенность №ГОРЬК-281/Д от 02.12.2022)

заявитель явку на заседание не обеспечил,

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «СпецСтройПроект» (далее также — ООО «СпецСтройПроект», 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, номер извещения №102/ОКЭ-ТЭ/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 № 102/ОКЭ-ТЭ/23 на право заключения договора выполнения работ по борьбе с нежелательной древесно-кустарниковой растительностью в охранной зоне ВЛ.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «СпецСтройПроект» 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 13.03.2023 (уведомление о поступлении жалобы 07.03.2023 №ОЩ/4576/23).

Дело по существу рассмотрено посредством видеоконференцсвязи 13.03.2023.

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 - *«07» марта 2023 г. в 10:00 ч. московского времени»*.

Жалоба заявителя поступила в Нижегородское УФАС России посредством электронной почты - 02.03.2023 16:17:05, 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 «наличие информации о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента». По мнению ООО «СпецСтройПроект» 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 №052/01/18.1-498/2023, изучив представленные материалы, выслушав доводы заказчика, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

20.02.2023 14:38 заказчиком на сайте оператора электронной площадки www.rts-tender.ru размещено извещение о проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №102/ОКЭ-ТЭ/23 на право заключения договора выполнения работ по борьбе с нежелательной древесно-кустарниковой растительностью в охранной зоне ВЛ.

Заказчиком рассматриваемой закупочной процедуры выступает - ОАО «РЖД».

Закупка осуществляется для нужд Горьковская дирекция по энергообеспечению - структурное подразделение Трансэнерго - филиала ОАО «РЖД».

Начальная (максимальная) цена договора — 40 800 000,00 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 в целях подачи своей заявки участник должен в том числе приложить заполненную форму «Сведений об опыте выполнения работ» (стр.3 «Техническое задание»).

Из наполнения данной формы следует, что участник должен указать информацию о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или третьих лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору.

Данные сведения предоставляются участником в целях производства оценки заявок участников.

Приложением №1.4 к закупочной документации установлены Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок.

Пунктом 3 приложения №1.4 к документации определено наименование критерия «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

Оценка заявок по данному критерию должна осуществляться в следующем порядке:

Сумма баллов, присвоенная заявке участника 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 (ОАО «РЖД») или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих

обязательств по договору;

- наличия у ОАО «РЖД» или третьих лиц претензий к участнику, в том числе урегулированных как в судебном, так и досудебном порядке, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника, за исключением претензий, признанных необоснованными в досудебном/судебном порядке при предоставлении документов, подтверждающих отказ от претензий к участнику/судебного акта, вступившего в законную силу;

- уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур.

Таким образом, подавая заявку на участие в закупке участник должен указать в форме сведений об опыте информацию о поступившей претензии и об ее обоснованности/необоснованности.

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 заказчиком 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 дополнительное требование (критерий оценки) направлено на потенциальную предсказуемость надлежащего выполнения объекта

закупки и выбор участников, наиболее соответствующих потребностям заказчика.

Данные требования в равной мере предъявляются ко всем участникам, имеющим намерение участвовать в закупке.

Комиссия Управления отмечает, что рассматриваемое требование является критерием оценки, а не отборочным критерием, что свидетельствует о возможности участия в закупочной процедуре лиц, имеющих факт ненадлежащего исполнения договора.

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.

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 ООО «СпецСтройПроект» на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме, номер извещения №102/ОКЭ-ТЭ/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:

<...>

<...>

