

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-7762/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

19.06.2023 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 <...>,
<...>,

рассмотрев жалобу <...> (далее — Заявитель) на действия <...> (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 641/ОКЭ-ТИ/23 на право заключения договора выполнения работ по теме: «Сервис формирования и регистрации электронных документов по допуску персонала к проведению работ в хозяйстве электрификации и энергоснабжения» (закупочная процедура опубликована на официальном сайте <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?id=2701670&sso=1&code=-5>, 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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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 Заказчиком не оценены окончательные ценовые предложения Заявителя, которые являлись предметом переторжки и не размещена Заказчиком информация об оценке комиссией окончательных ценовых предложений в протоколе по результатам этапа конкурентной закупки (переторжки).

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

В силу пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно 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.

Комиссией установлено, что Заказчиком 31.03.2023 на официальном сайте <https://www.rts-tender.ru/> размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 17.05.2023 № 641/ОКЭ-ТИ/23/1 и заочного заседания Конкурсной комиссии от 18.05.2023 № 677 Заказчиком принято решение о проведении переторжки.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным советом директоров <...> от 28.06.2018 (далее – Положение о закупке).

Согласно пункту 107 Положения о закупке ОАО «РЖД» переторжка возможна во всех конкурентных закупках по решению заказчика, за исключением закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

При этом заказчик имеет право проводить переторжку в рамках конкурентной закупки неограниченное количество раз. Информация о праве заказчика провести переторжку указывается в документации о

закупке. - Переторжка может проводиться:

1) если предложение о цене, указанное в заявке участника, признанной лучшей, выше предложений о цене, указанных в заявках других участников;

2) если в нескольких заявках содержатся одинаковые условия (присвоено равное количество баллов по итогам оценки);

3) если во всех поступивших от участников предложениях содержится предложение о снижении начальной (максимальной) цены договора (цены лота) менее чем на 0,5 процента;

4) в иных случаях.

Право проведения переторжки закреплено Заказчиком в пункте 3.10.1 закупочной документации.

Согласно пункту 3.10.2 закупочной документации переторжка проводится по решению заказчика неограниченное количество раз в рамках одной закупки.

В соответствии с пунктом 3.10.4 закупочной документации в любое время до подведения итогов закупки заказчик вправе направить участникам, допущенным к участию в закупке, приглашение с указанием в нем формы, порядка проведения переторжки, сроков и порядка подачи предложений с новыми условиями, а также информации о дате, времени, проведения переторжки в режиме реального времени, дате, времени открытия доступа к документам с измененными условиями в электронной форме, дате и времени рассмотрения предложений и переносе срока подведения итогов.

Заказчик также размещает приглашение на сайте. В приглашении указывается перечень документов, которые должны быть представлены в составе предложения. Документы должны быть оформлены в порядке, установленном документацией о закупке.

Таким образом, Комиссия отмечает, что Положение о закупке и закупочная документация предусматривают право Заказчика провести переторжку при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 111 Положения о закупке ОАО «РЖД» при проведении конкурентной закупки в электронной форме переторжка может проводиться в режиме реального времени или в заочной форме, а при проведении конкурентной закупки не в электронной форме переторжка проводится только в заочной форме. Порядок проведения переторжки в режиме реального времени на ЭТП устанавливается

документацией о конкурентной закупке с учетом требований пунктов 112 - 120 Положения о закупке и регламента ЭТЗП.

При проведении переторжки в режиме реального времени на ЭТЗП изменению подлежит только цена предложения (пункты 112 Положения о закупке ОАО «РЖД», 3.10.6 закупочной документации).

Комиссия отмечает, что согласно пункту 3.10.26 закупочной документации после проведения переторжки победитель определяется в порядке, предусмотренном документацией о закупке.

Приложением №1.4 закупочной документации установлен порядок оценки по критерию «Цена договора».

Максимальное количество баллов – 60 баллов.

Оценка осуществляется на основании технических предложений, представленных в заявках участников, следующим образом:

Заявкам участника, в технических предложениях которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на 25% и более от начальной (максимальной) цены) присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на 25% и более от начальной (максимальной) цены), по приведенной формуле не оцениваются.

Заявка каждого участника, в которой предложена не демпинговая цена, оценивается путем сравнения начальной (максимальной) цены, сниженной на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.4 конкурсной документации (C_{min} – 43 125 000,01 руб.) с ценой, предложенной каждым участником (C_j), по формуле:

C_{min}

$B_j =$ * 60 , где:

C_j

$j = 1 \dots n$, n – количество участников;

B_j – количество баллов j -ого участника;

C_j – цена, предложенная j-ым участником (без учета НДС);

C_{min} – 43 125 000,01 руб. (Начальная (максимальная) цена, сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.4 конкурсной документации) (без учета НДС);

60 – максимально возможное количество баллов.

При этом заявкам, содержащим предложение **демпинговой цены** (сниженной на размер превышающий, максимально допустимый размер снижения, установленный в пункте 1.4 конкурсной документации (на 25% и более от начальной (максимальной) цены), **присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора»**. Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, установленный в пункте 1.4 конкурсной документации), по вышеприведенной формуле не оцениваются.

Кроме того, Приложением № 1.4 закупочной документации установлены следующие нестоимостные критерии:

- Опыт участника - максимальное количество баллов – 20 баллов.
- Выполнение тестового задания - максимальное количество баллов – 20 баллов.

Комиссией установлено, что по результатам переторжки согласно итоговому протоколу от 29.05.2023 №641/ОКЭ-ТИ/23/2 Заявителю присвоено 99 баллов по оцениваемым критериям, по критерию «Цена договора» присвоено 60 баллов.

Заявителем на заседании комиссии подтверждено, что по критерию «цена договора» была предложена демпинговая цена и заявка набрала максимальное количество баллов – 60 баллов.

Вместе с тем Заявитель считает, что Заказчик осуществил оценку с нарушением требований документации, а именно, по мнению Заявителя, в силу пункта 3.10.6 закупочной документации и пункта 112 Положения Заказчик должен был произвести оценку только исходя из ценовых предложений. При этом ввиду того, что Заявителем предложена наименьшая цена, то Заказчик в силу пункта 3.6.39 закупочной документации должен был присвоить заявке Заявителя меньший порядковый номер, тем самым определив последнего в качестве победителя закупки.

В соответствии с пунктом 3.6.39 закупочной документации каждой заявке по мере уменьшения выгоды содержащихся в ней условий (количества баллов, присвоенных по итогам оценки) присваивается

порядковый номер. Заявке, в которой содержатся лучшие условия (присвоено наибольшее количество баллов), присваивается первый номер. В случае если в нескольких заявках содержатся одинаковые условия (присвоено равное количество баллов по итогам оценки и предложена одинаковая цена), меньший порядковый номер присваивается заявке, которая поступила ранее других заявок.

В случае, если по итогам оценки заявок нескольким участникам присвоено одинаковое количество баллов, заявке, содержащей меньшее предложение о цене, присваивается меньший порядковый номер

Комиссия отмечает, что Заявитель неверно истолковал положения документации, поскольку проведение переторжки не освобождает Заказчика от обязанности оценить заявки по неценовым критериям в соответствии с пунктом 3.10.26 закупочной документации.

Учитывая, что участники Закупки получили разное количество баллов, то положение документации о присвоении наименьшего порядкового номера наилучшему предложению по цене не применим.

Комиссия приходит к выводу, что оценка заявки Заявителя, а также порядок присвоения баллов, осуществлены комиссией Заказчика в полном соответствии с положениями закона и закупочной документацией.

Учитывая вышеизложенное, в действиях Заказчика отсутствуют нарушения требований Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия приходит к необоснованности довода жалобы.

В части довода Заявителя об оспаривании содержания итогового протокола от 30.05.2023, Комиссия отмечает следующее.

Согласно пунктам 4-6 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее - итоговый протокол), должен содержать следующие сведения: порядковые номера заявок на участие в закупке, окончательных предложений участников закупки в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора, включая информацию о ценовых предложениях и (или) дополнительных ценовых предложениях участников закупки. Заявке на участие в закупке, окончательному предложению, в которых содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке, окончательных предложениях

содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, окончательному предложению, которые поступили ранее других заявок на участие в закупке, окончательных предложений, содержащих такие же условия; результаты рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием в том числе: а) количества заявок на участие в закупке, окончательных предложений, которые отклонены; б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение; результаты оценки заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке на последнем этапе ее проведения предусмотрена оценка заявок, окончательных предложений) с указанием решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении каждой такой заявке, каждому окончательному предложению значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом закупки предусмотрена оценка таких заявок).

Таким образом пункты 4-6 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках отражают основные сведения содержания итогового протокола.

Закон о закупках не устанавливает обязанность заказчиков отражать в протоколе детальное обоснование оснований и причин присвоения баллов, с описанием хода соответствующих расчетов. В силу пункта 6 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках в протоколе отражается результат оценки - количество присвоенных баллов по каждому критерию.

Учитывая изложенное, антимонопольный орган вправе требовать наличия в протоколах только тех сведений, которые определены в самом Законе о закупках и Положением о закупке конкретного заказчика.

Комиссией установлено, что итоговый протокол от 30.05.2023 содержит результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок.

Закон о закупках не содержит прямых указаний о необходимости включения в итоговый протокол абсолютно всей информации, детально

раскрывающей причины начисления того или иного количества баллов поданным заявкам (если оценка и сопоставление таких заявок осуществляются на основании присвоения баллов), в том числе основания принятия/непринятия к оценке того или иного договора.

Кроме того, в российской правовой системе действует принцип приоритета специальных норм над общими.

Пункт 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках является общей нормой закона, которая устанавливает принципы осуществления закупки товаров, работ, услуг, но детально не раскрывает их содержание.

При этом существует специальная норма закона - часть 14 статьи 3.2 Закона о закупках, которая регулирует порядок осуществления закупки и устанавливает перечень сведений, обязательных для указания в протоколе рассмотрения заявок по конкурентным закупкам.

В настоящем случае критерий оценки «Цена договора» не содержит в себе отдельных подкритериев. В рамках данного критерия оценка осуществляется на основании технических предложений, представленных в заявках участников. Таким образом, итоговый протокол от 30.05.2023 содержит информацию по результатам оценки заявок участников в соответствии с установленным Закупочной документацией порядком оценки и не нарушает требования, установленные частью 14 статьи 3.2 Закона о закупках.

В связи с чем, довод Заявителя, изложенный в жалобе об отсутствии в итоговом протоколе сведений по результатам оценки окончательного ценового предложения не находит своего подтверждения и признается Комиссией необоснованным.

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 нарушений, 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 фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> (ИНН: 7722528730; ОГРН: 1047796805616) на действия <...> (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 09.06.2023 № ЕИ/23685/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.