

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-956/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Байград» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

14.12.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>(далее - Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «Центральная ППК»: <...>;

ООО «Байград»: <...>,

представили ООО «РТС-тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видеоконференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу ООО «Байград» от 26.11.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Центральная ППК» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по ежедневной приемке моторвагонного подвижного состава АО «Центральная ППК» (извещение № 32009687057), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Байград» (далее - Заявитель) от 26.11.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Центральная ППК» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по ежедневной приемке моторвагонного подвижного состава АО «Центральная ППК» (извещение № 32009687057) (далее - Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Центральная ППК», утвержденным Советом директоров АО «Центральная ППК» (далее - Положение о закупках).

В соответствии с частью 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 в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС) 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. извещение о проведении Конкурса, закупочная документация (далее - Извещение, Документация) размещена в ЕИС – 17.11.2020;
2. начальная (максимальная) цена договора - 956 205 599, 28 рублей;
3. дата окончания подачи заявок – **10.12.2020**;
4. на участие в Конкурсе подана – **1** заявка;
5. на участие в Конкурсе допущена - 1 заявка;
6. дата рассмотрения заявок – **10.12.2020**;
7. **дата подведения итогов – 10.12.2020**;
8. победителем признан ООО «Интегра» (далее - Победитель) с предложением о цене договора в размере 956 205 599, 28 рублей.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 04.12.2020 до 14.12.2020.

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 том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о

закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно установлены:

1.

1.

1. неправомерное требование к участникам закупки о наличии опыта по ежедневной приемке моторвагонного подвижного состава общей стоимостью не менее 20% от начальной (максимальной) цены договора за период с 2019 по 2020 гг.;
2. ненадлежащий порядок оценки по показателям «опыт участника» и «кадровые ресурсы»;
3. неправомерное требование о предоставлении обеспечения заявки, а также документов, входящих в состав заявки.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком установлено неправомерное требование к участникам закупки о наличии опыта по ежедневной приемке моторвагонного подвижного состава общей стоимостью не менее 20% от начальной (максимальной) цены договора за период с 2019 по 2020 гг.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен

подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 12.2 Документации «Квалификационные требования (юридические и\или физические лица, выступающие на стороне одного участника в совокупности):

- наличие опыта оказания услуг по ежедневной приемке моторвагонного подвижного состава общей стоимостью не менее 20 % (двадцати процентов) от начальной (максимальной) цены договора за период с 2019 по 2020 гг. установленной в документации.

В подтверждение опыта участник в составе заявки представляет сведения (по форме № 5 Приложения № 2 к Документации) о наличии квалифицированного персонала, а именно:

- сотрудники, имеющие свидетельство «Приемщик поездов»;
- сотрудники, имеющие сертификат по теме «Эксплуатация, техническое обслуживание и диагностика неисправностей и узлов электропоезда пригородного следования городского типа ЭГ2Тв»;
- сотрудники, имеющие сертификат по теме «Конструкция, эксплуатация, техническое обслуживание систем и узлов электропоездов пригородного сообщения ЭП2Д и ЭД4М»;
- сотрудники, имеющие удостоверение о результатах аттестации «на производство освидетельствования колесных пар тягового и моторвагонного подвижного состава и проверки автосцепного устройства».

Вместе с тем Комиссия ФАС России приходит к выводу, что отсутствие у участника закупки опыта оказания услуг по ежедневной приемке моторвагонного подвижного состава, а также подтверждающих документов в соответствии с пунктом 13.4 Документации, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки. Особенно учитывая, что участником Конкурса могут быть, в том числе субъекты малого и среднего и предпринимательства (далее - СМСП), Заказчиком ограничена возможность участия в закупке вновь созданных СМСП и не обладающих опытом оказания услуг по предмету Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанное положение в Документации, ограничивает количество участников закупки и противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Вместе с тем Заказчиком внесены изменения в Документацию, направленные на устранение данных нарушений.

1.

1.

2. Согласно доводу жалобы Заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки по показателям «опыт участника» и «кадровые ресурсы».

В соответствии с пунктами 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 оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 14 информационной карты Документации установлено, что «оценка заявок осуществляется путем присвоения количества баллов экспертной группой на основании представленных в составе заявок документов. Максимальное количество баллов, которое может набрать участник закупки равно 100 баллов. Итоговая оценка заявки каждого из участников определяется суммарным количеством баллов на основании критериев, представленных в таблице № 1».

Согласно пункту 23.1 информационной карты Документации экспертная группа рассматривает в заявки участников на предмет их соответствия требованиям Документации, а также оценивает и сопоставляет заявки в соответствии с порядком и критериями, установленными Документацией.

В соответствии с таблицей № 1 Документации установлен, в том числе критерий оценки заявок участников Конкурса «опыт участника».

Оценка по указанному критерию осуществляется следующим образом;

«Оценивается путем сопоставления количества мойщиков-уборщиков подвижного состава j -ого участника по представленным сведениям и максимального количества мойщиков-уборщиков подвижного состава из сведений, представленных участниками закупки по формуле:

B_j -количество баллов j -ого участника;

P_j -количество мойщиков-уборщиков подвижного состава, имеющегося у

j-ого участника;

P_{\max} – максимальное количество мойщиков-уборщиков подвижного состава j-ого участника из сведений, представленных участниками закупки.

30 – максимальное количество баллов по данному критерию».

В соответствии с таблицей № 1 Документации установлен, в том числе критерий оценки заявок участников Конкурса «квалификация персонала».

Оценивается по количеству квалифицированного персонала участника для оказания услуг по ежедневной приемке моторвагонного подвижного состава, при этом максимальное количество баллов за каждого из данных специалистов составляет:

- сотрудники, имеющих свидетельство «Приемщик поездов» - не более 4 баллов (из расчета 0,1 балла за каждого специалиста);

- сотрудники, имеющие сертификат по теме «Эксплуатация, техническое обслуживание и диагностика неисправностей и узлов электропоезда пригородного следования городского типа ЭГ2Тв» - не более 5 баллов (из расчета 1,25 балла за каждого специалиста);

- сотрудники, имеющие сертификат по теме «Конструкция, эксплуатация, техническое обслуживание систем и узлов электропоездов пригородного сообщения ЭП2Д и ЭД4М» - не более 8 баллов (из расчета 0,2 балла за каждого специалиста);

- сотрудники, имеющие удостоверение о результатах аттестации «на производство освидетельствования колесных пар тягового и моторвагонного подвижного состава и проверки автосцепного устройства» - не более 3 баллов (из расчета 0,2 балла за каждого специалиста).

20 - максимальное количество баллов по данному критерию.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил сведения, документы и пояснил, что указанные критерии оценки заявок участников Конкурса направлены на выявление лучших условий исполнения обязательств по договору, заключаемому по итогам проведения Конкурса, при этом при оценке по критерию «квалификация персонала» к оценке принимаются документы и сведения о наличии сотрудников, представленные по форме № 5 Документации, согласно которой учитывается представленный персонал, находящийся в штате, а также персонал, привлеченный по гражданско правовому договору, при оценке по критерию «опыт участника» исходя из особенностей

оказываемых услуг по предмету закупки, к оценке принимаются документы и сведения о наличии у участника закупки опыта оказания услуг по ежедневной приемке моторвагонного подвижного состава АО «Центральная ППК».

Также для получения дополнительных баллов участник вправе предоставить иные документы, состав которых предусмотрен в пункте 13.4 Документации.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

1.

1.

3. Согласно доводу жалобы Заказчиком установлено неправомерное требование о предоставлении обеспечения заявки, а также документов, входящих в состав заявки.

Пунктом 20.2 Документации установлено, что обеспечение конкурсной заявки устанавливается в размере 19 000 000 (девятнадцать миллионов) рублей, 00 копеек (НДС не облагается).

В соответствии с пунктом 169 Положения о закупке при осуществлении конкурентной закупки с участием СМСП обеспечение заявок на участие в такой конкурентной закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке) может предоставляться участниками путем внесения денежных средств в соответствии с настоящим разделом Положения или предоставления банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в такой конкурентной закупке осуществляется участником такой закупки по своему усмотрению. Размер обеспечения заявки не может превышать 2 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота).

Пунктом 13.2 Документации установлен перечень документов, подтверждающие соответствие участника обязательным требованиям:

1.

1.

1. учредительные документы в последней редакции с учетом всех изменений и дополнений, зарегистрированные в установленном порядке (для юридических лиц)

- (предоставляет каждое юридическое и/или физическое лицо, выступающее на стороне одного участника) / копии документов, удостоверяющих личность (для физических лиц);
2. выданная не ранее чем за 30 (тридцать) календарных дней до дня размещения на официальном сайте Извещения о закупке выписка из единого государственного реестра юридических лиц; полученная не ранее того же срока выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуальных предпринимателей), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц) (предоставляет каждое юридическое и/или физическое лицо, выступающее на стороне одного участника);
 3. документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего заявку: протокол/решение или другой документ о назначении должностных лиц, имеющих право действовать от имени участника, в том числе совершать в установленном порядке сделки от имени участника, без доверенности; доверенность на сотрудника, подписавшего заявку, на право принимать обязательства от имени участника, в случае отсутствия полномочий по уставу с приложением документов, подтверждающих полномочия лица, выдавшего доверенность;
 4. справка об исполнении участником обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, выданная не ранее 30 дней до дня размещения Извещения о закупке в единой информационной системе налоговыми органами по форме, утвержденной ФНС России.
 5. решение об одобрении или о совершении крупной сделки (или его копию), если требование о необходимости такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника закупок поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения

заявки на участие в закупке, обеспечения исполнения договора, являются крупной сделкой. В случае, если для данного участника поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора не являются крупной сделкой, участник процедуры закупки представляет соответствующую справку за подписью руководителя и главного бухгалтера участника закупки, скрепленную печатью участника закупки – юридического лица (предоставляет каждое юридическое и/или физическое лицо, выступающее на стороне одного участника).

6. документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки: платежное поручение или безотзывная банковская гарантия (если данное требование установлено в документации);
7. бухгалтерский баланс за последний отчетный период с документами, подтверждающими сдачу отчетности в ИФНС;
8. форма №1 и форма №2 Приложения №2 к Документации, в том числе:

- 9.1 согласно порядку, установленному Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352, Сведения из единого реестра СМСП либо Декларацию о соответствии участника закупки критериям отнесения к СМСП;

- 9.2. согласно Постановлению Правительства РФ от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» участник закупки должен указать принадлежность к российским или иностранным лицам путем указания места регистрации.

10) копию договора простого товарищества (копию договора о совместной деятельности) в случае если участник является коллективным участником.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представителем Заявителя не представлено доказательств, подтверждающих, что установленный размер обеспечения заявки и установленный перечень документов ограничивает количество участников.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Комиссией ФАС России установлено, что Заказчик неправомерно проводит закупку среди СМСП.

Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее - Закон № 209-ФЗ) предусмотрены критерии отнесения субъектов к малому и среднему предпринимательству.

Частью 1 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках, могут быть только СМСП, осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 Закона о закупках и с учетом требований, предусмотренных статьей 3.4 Закона о закупках.

Согласно пункту 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Такие особенности установлены Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», (далее - Постановление № 1352), в соответствии с которыми установлены ограничительные случаи проведения по сумме договора, а именно заказчик вправе провести закупку только для СМСП с начальной (максимальной) ценой договора не превышающую 400 000 000 рублей (пункт 19 Постановления № 1352).

Вместе с тем пунктом 1.4 Документации установлено, что Конкурс проводится только для СМСП, с начальной (максимальной) ценой договора - 956 000 000 рублей.

Таким образом, действия Заказчика, неправомерно принявшего решение о проведении Конкурса среди СМСП, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о

закупках, нарушают пункт 2 части 8 статьи 3, часть 1 статьи 3.4, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России ,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Байград» (ИНН: 9723020277; ОГРН: 1177746274507) от 26.11.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Центральная ППК» (ИНН: 7705705370; ОГРН: 1057749440781) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по ежедневной приемке моторвагонного подвижного состава АО «Центральная ППК» (извещение № 32009687057), частично обоснованной.
2. Признать в действиях АО «Центральная ППК» нарушение пункта 2 части 8 статьи 3, части 1 статьи 3.4, пункта 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 14.12.2020 № 223ФЗ-956/20.
4. Передать материалы дела от 14.12.2020 № 223ФЗ-956/20 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

