

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-83/23

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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»

28.02.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>.,

при участии представителей:

<...>: <...>, <...>.,

<...>: <...>, <...>.,

представители <...> на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 14.02.2023 № 14/02 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения (извещение № 1728/ОКЭ-ЦДТВ/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>), 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 <...> (далее – Заявитель) от 14.02.2023 № 14/02 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по организации

технологического процесса работы объектов теплоснабжения (извещение № 1728/ОКЭ-ЦДТВ/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) (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.

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 при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В силу положений 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018 (протокол № 26) (в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров

ОАО «РЖД» от 19.11.2022 (протокол № 20) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее –

Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте оператора электронной площадки (<https://www.rts-tender.ru>) – 25.10.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 102 520 634,11 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 14.11.2022;
4. На участие в Конкурсе подано 4 заявки;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок – 17.11.2022;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок к участию в Конкурсе допущены заявки 4 участников закупки;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 09.02.2023;
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок соответствующими требованиям Документации признаны заявки 4 участников закупки;
9. Дата подведения итогов Конкурса – 09.02.2023;
10. По результатам подведения итогов Конкурса победителем признан участник с идентификационным номером «2».

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1

Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 21.02.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 28.02.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 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, поскольку Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Заявителя по подкритерию «Опыт участника» критерия «Квалификация участника» (далее – Подкритерий).

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

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

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

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Согласно пунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В соответствии с пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации установлено, что расчет баллов заявкам участников закупки по Подкритерию осуществляется следующим образом: «Оценивается путем деления стоимости выполненных каждым (j-ым) участником оказанных услуг, по организации технологического процесса на объектах теплоснабжения на начальную (максимальную) цену договора (без учета НДС), по формуле:

, где

B_j – количество баллов j-го участника;

$\sum C_j$ – стоимость выполненных j-ым участником оказанных услуг по организации технологического процесса на объектах теплоснабжения (без учета НДС);

$C_{нач.макс.}$ – начальная (максимальная) цена договора (без учета НДС);

N – максимально возможное количество баллов.

В случае, если стоимость оказанных услуг равна или больше начальной (максимальной) цены договора (без учета НДС), то участнику сразу присваивается N баллов».

При этом положениями Документации установлено, что в качестве подтверждения наличия опыта участника закупки в составе заявки необходимо представить:

«- документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации о наличии требуемого опыта;

и

- накладные о поставке товаров, акты о выполнении работ, оказании услуг;

и

- договоры на поставку товаров, выполнение работ, оказания услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.);

- копии документов, подтверждающих оплату по договору (например: выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в «Форме сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке, с отметкой обслуживающего банка об исполнении).

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе в сфере закупок и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник вправе в Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации, указать реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок. При этом в случае, если участником указан реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на поставку товаров, выполнение работ, оказания услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (накладные о поставке товаров, акты о выполнении работ, оказании услуг)».

Вместе с тем пунктом 3.9.30 части 3 Документации установлено, что если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям Документации, оценка заявки по критериям, указанным в приложении № 1.4 Документации, осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, за исключением случаев, если такая информация является недостоверной.

Согласно протоколу подведения итогов Конкурса от 09.02.2023

№ 1728/ОКЭ-ЦДТВ/22/2 Заказчиком принято решение присвоить 0 баллов заявке Заявителя по Подкритерию, ввиду отсутствия полного комплекта документов, требуемых положениями Документации для подтверждения наличия опыта оказания услуг по организации технологического процесса на объектах теплоснабжения.

Комиссией ФАС России установлено, что Заявителем в качестве подтверждения наличия опыта оказания услуг для расчета баллов по Подкритерию в состав заявки, поданной на участие в Конкурсе, приложен договор от 30.07.2018 № 2996765 с ценой договора 360 993 698, 88 руб., заключенный между Заказчиком и Заявителем (далее – Договор).

При этом сторонами по Договору заключено дополнительное соглашение от 01.03.2019 № 1 (далее – Дополнительное соглашение), согласно которому цена Договора составляет 335 726 993 руб.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что Заказчик, являясь стороной по Договору, обладал информацией о внесении изменений в Договор путем заключения Дополнительного соглашения, в связи с чем, по мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно не принят к оценке Договор, представленный в составе заявки Заявителя для расчета баллов по Подкритерию.

При этом представители Заявителя пояснили, что сведения о Дополнительном соглашении размещены в ЕИС, в связи с чем в силу положений Документации участник закупки, указавший реестровый номер договора, вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на поставку товаров, выполнение работ, оказания услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что в составе заявки Заявителя отсутствует Дополнительное соглашение к Договору, представленному в качестве подтверждения наличия опыта для расчета баллов по Подкритерию, что не соответствует требованиям Документации, в связи с чем Заказчиком принято решение не учитывать вышеуказанный договор при оценке заявки Заявителя по Подкритерию, поскольку иное противоречило бы балансу интересов сторон и ставило бы в неравное положение участников закупки, являющихся контрагентами Заказчика.

Дополнительно представители Заказчика пояснили, что положения

Документации о непредставлении в составе заявки документов, размещенных в ЕИС, относятся к документам, размещенным в ЕИС в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено, что в Документации отсутствуют положения, позволяющие участникам закупки не предоставлять в составе заявки требуемый комплект документов к договорам, заключенным с Заказчиком.

Вместе с тем представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представили сведений и доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, не принявшего к оценке Договор, представленный в составе заявки Заявителя для расчета баллов по Подкритерию, не противоречат требованиям Закона о закупках и Положения о закупке.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> от 14.02.2023 № 14/02 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения (извещение № 1728/ОКЭ-ЦДТВ/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) необоснованной.

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

