

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5224/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.04.2024 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя <...>

в отсутствие <...>, извещенного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 18.04.2024 № НП/15681/24,

рассмотрев жалобу <...> (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 112/ОКЭ-ЦСС/24 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию сетевого вагона-лаборатории проводниками (реестровый № 32413286440, закупочная процедура опубликована на официальном сайте <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2992117&sso=1&code=-5#1>) (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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от

Заявителя, как от стороны по настоящему делу, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление, не поступало.

Кроме того, Заявитель ходатайствовал о рассмотрении жалобы в его отсутствие.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

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, 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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, 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

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 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.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель не согласен с оценкой своей заявки по критерию «Квалификация персонала» (далее — критерий Кадры).

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

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 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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.

Комиссией установлено, что 14.02.2024 Заказчик на сайте электронной торговой площадки разместил информацию о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена: 4 099 680,00 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 14.02.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 13.03.2024 в 12:00.

Дата подведения итогов: 04.04.2024.

Комиссия установила, что Заявителем подана заявка № 6.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок от 11.04.2024

участник № 6 в подтверждение того, что располагает квалифицированным персоналом, представил договоры подряда с работниками, в 51 (пятидесяти одном) из которых предмет договора не соответствует запрашиваемому, по представленным договорам сотрудники должны оказывать совершенно другие услуги и для нужд иного заказчика, в связи с чем, 51 (пятьдесят один) сотрудник не будет учитываться при оценке по критерию «Квалификация персонала».

С указанной оценкой своей заявки Заявитель не согласился и отметил, что в документации указано требование о предоставлении участниками подтверждения наличия квалифицированного персонала и не указано для нужд какого заказчика должны оказываться услуги персоналом.

В свою очередь на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что Заявитель в качестве подтверждения сведений о квалифицированном персонале представил договоры гражданско-правового характера, заключенные с работниками, в количестве 93 штук.

При рассмотрении представленных Заявителем для оценки договоров установлено, что в 51 договоре предметом договора являются иные услуги, оказываемые работниками, которые не соответствуют предмету закупки и не относятся к деятельности проводника (код по ОКПДТР – 17324).

В соответствии с указанными договорами сотрудники участника не обслуживают пассажирские и специальные технические вагоны, а осуществляют только сопровождение вагона в ремонт, из ремонта в окрасочный комплекс, передислокацию вагонов между подразделениями, что не соответствует требованиям закупочной документации.

Таким образом, по мнению Заказчика, Заказчиком при оценке по критерию «Квалификация персонала «Проводник» (код по ОКПДТР – 17324) было правомерно учтено только 42 договора, соответствующих предмету закупки.

Комиссия, изучив материалы дела, установила, что согласно пункту 2.2 Приложения №1.4 к документации:

2.2.	Квалификация персонала «Проводник» (код по ОКПДТР – 17324)	Максимальное количество баллов - 20 баллов	Оценивается путем деления количества персонала участника, задействованного в оказании услуг, имеющегося у каждого (j -ого) участника, на максимальное количество персонала, задействованного в оказании услуг из всех имеющихся у участников: , где $J=1...n$, n – количество участников A_j - количество баллов j -ого участника; P_j – количество персонала, задействованного в оказании услуг имеющегося у j -ого участника;
------	--	---	---

		П _{max} – максимальное количество персонала, задействованного в оказании услуг из всех имеющих у участников
--	--	--

		20 – максимально возможное количество баллов.
--	--	---

Оценка заявок осуществляется на основании технического предложения, иных документов, представленных участником в составе заявки (в том числе в подтверждение соответствия требованиям технического задания, если такие требования установлены конкурсной документацией), иных документов, полученных в соответствии с положениями документации о закупке, а также следующих документов, представляемых участником дополнительно при наличии:

2) В подтверждение наличия квалифицированного персонала, указанного в пункте 2.2 приложения № 1.4 к конкурсной документации, участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации (с указанием ФИО, даты рождения, СНИЛС, ИНН, реквизитов патентов/ паспортных данных);
- копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иные договоры на оказания услуг по предоставлению персонала (содержащие паспортные данные персонала).
- копии действующих разрешений на работу и/или патентов (копия основной и оборотной стороны), выданные в соответствии с законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (в случае предоставления участником специалистов, являющихся иностранными гражданами, за исключением иностранных граждан государств, являющихся членами Евразийского экономического союза);
- действующие документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификацию квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации, а именно, диплом и/или свидетельство и/или удостоверение о повышении квалификации и/или диплом о профессиональной переподготовке;
- согласие каждого субъекта персональных данных, указанного в пункте 2.2 приложения № 1.4 конкурсной документации, на обработку его персональных данных <...> в целях получения подтверждения сведений, указанных в заявке участника, необходимого для оказания услуг по предмету конкурса, по форме приложения № 1.3 конкурсной документации.

Документы, перечисленные в приложении № 1.4 документации о закупке, в отношении критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленных к услугам, к условиям исполнения договора, предоставляются в составе первой части заявки на участие в закупке.

Документы, перечисленные в приложении № 1.4 документации о закупке, в отношении критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, применяемых к участникам закупки, предоставляются в составе второй части заявки на участие в закупке.

На основании пункта 3.9.30 документации, если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям конкурсной документации, оценка заявки по критериям, указанным в приложении № 1.4 конкурсной документации, осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, за исключением случаев, если такая информация является недостоверной.

Изучив заявку Заявителя, Комиссия установила, что к оценке им было представлено 93 гражданско-правовых договора, из которых 51 заключен на оказание услуг по сопровождению вагонов в ремонт\ из ремонта, в окрасочный комплекс, передислокации вагонов между подразделениями филиалов <...>

То есть, Комиссия обращает внимание, что в соответствии с указанными договорами сотрудники участника не обслуживают пассажирские и специальные технические вагоны, а осуществляют только сопровождение вагона в ремонт, из ремонта в окрасочный комплекс, передислокацию вагонов между подразделениями, что не соответствует требованиям закупочной документации.

На основании пункта 3.9.30 Закупочной документации, если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям конкурсной документации, оценка заявки по критериям, указанным в приложении № 1.4 конкурсной документации, осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, за исключением случаев, если такая информация является недостоверной.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что указанные договоры заключены для оказания услуг <...>, а персонал не может быть применен для оказания иных услуг.

Кроме того предметом Закупки является оказание услуг по обслуживанию сетевого вагона-лаборатории проводниками.

В свою очередь, Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

В соответствии с пунктом 5 части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

В связи с изложенным, в действиях Заказчика отсутствуют нарушения Закона о закупках.

При этом Заявитель на момент подачи заявки на участие положения закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, согласился с установленными требованиями.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя соответствующие риски в случае несоблюдения таких

условий.

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

В свою очередь, 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 (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 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 доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 18.04.2024 № НП/15681/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.