

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-304/22

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «СВК-Сервис» 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»**

26.07.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «СВК-Сервис»: <...>,

представители ООО «РТС-Тендер» (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «СВК-Сервис» от 15.07.2022 № № 14-П на действия (бездействие) заказчика

ОАО «РЖД» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию и текущему ремонту модульных туалетных комплексов на объектах дирекций пассажирских обустройств (извещение № 992/ОКЭ-ЦДПО/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>, лоты №№ 1-12), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «СВК-Сервис» (далее – Заявитель) от 15.07.2022 № № 14-П на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (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 комплексному обслуживанию и текущему ремонту модульных туалетных комплексов на объектах дирекций пассажирских обустройств (извещение № 992/ОКЭ-ЦДПО/22, размещенное на сайте <https://www.fts-tender.ru>, лоты №№ 1-12) (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 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации,

Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, 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» (редакция от 15.04.2022 № 35) (далее – Положение о закупке).

1. Извещение о проведении Конкурса размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 20.06.2022;

2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 – 304 224 061,86 руб., по лоту № 2 – 96 749 956,20 руб., по лоту № 3 – 29 338 315,20 руб., по лоту

№ 4 – 52 769 088 руб., по лоту № 5 – 91 495 228,32 руб., по лоту № 6 – 112 154 414,72 руб., по лоту № 7 – 342 240 891,48 руб., по лоту № 8 – 252 425 255,35 руб., по лоту № 9 – 125 384 847,40 руб., по лоту № 10 – 54 142 533,44 руб., по лоту № 11 – 142 358 835,24 руб., по лоту № 12 – 69 517 979,64 руб.;

3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 18.07.2022;

4. Дата рассмотрения первых частей заявок – 21.07.2022;

5. На участие в Конкурсе подано: по лоту № 1 – 2 заявки, по лоту № 2 – 4 заявки, по лоту № 3 – 2 заявки, по лоту № 4 – 2 заявки, по лоту № 5 – 3 заявки, по лоту № 6 – 4 заявки, по лоту № 7 – 4 заявки, по лоту № 8 – 3 заявки, по лоту № 9 – 3 заявки, по лоту № 10 – 1 заявка, по лоту № 11 – 1 заявка, по лоту № 12 – 2 заявки;

6. По результатам рассмотрения первых частей заявок к участию в Конкурсе допущены: по лоту № 1 – 1 заявка, по лоту № 2 – 4 заявки, по лоту № 3 – 2 заявки, по лоту № 4 – 2 заявки, по лоту № 5 – 2 заявки, по лоту № 6 – 3 заявки, по лоту № 7 – 3 заявки, по лоту № 8 – 3 заявки, по лоту № 9 – 3 заявки, по лоту № 10 – 1 заявка, по лоту № 11 – 1 заявка, по лоту № 12 – 2 заявки;

7. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 04.08.2022;

8. Дата подведения итогов Конкурса – 08.08.2022.

В целях полного и всестороннего изучения материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 22.07.2022 по 26.07.2022.

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 права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Установившего ненадлежащий порядок оценки участников закупки по подкритерию «Опыт участника» критерия «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» (далее – Подкритерий), в том числе, ввиду установления требования в части предоставления документа, подтверждающего оплату по оцениваемым договорам.
2. Установившего ненадлежащим образом описание предмета закупки в части установления требования о необходимости проведения технического обслуживания на транзитных железнодорожных станциях.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются

установленными

в Законе о закупках принципами, в том числе принципами 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 части 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом понимается форма торгов, при которой победителем признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

В силу положений 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 оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по Подкритерию, в том числе, ввиду установления требования в части предоставления документа, подтверждающего оплату по оцениваемым договорам.

Пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации установлен порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию, согласно которому

оценка заявок участников закупки осуществляется следующим образом:

«Оценивается путем деления стоимости оказанных услуг каждым (j-ым) участником по комплексному обслуживанию и ремонту модульных туалетных комплексов и/или комплексному обслуживанию и ремонту туалетных кабин и/или комплексному обслуживанию и ремонту стационарных модульных туалетных кабин (без учета НДС) на максимальную из предложенных участниками стоимость опыта в требуемой области (без учета НДС), по формуле:

$$B_j = \frac{C_{j\text{опыт}}}{C_{\text{max}}} * 20$$

где:

$J=1...n$, n – количество участников;

A_j – количество баллов j-ого участника;

$C_{j\text{опыт}}$ – стоимость оказанных j-ым участником по комплексному обслуживанию и ремонту модульных туалетных комплексов и/или комплексному обслуживанию и ремонту туалетных кабин и/или комплексному обслуживанию и ремонту стационарных модульных туалетных кабин (без учета НДС);

C_{max} – максимальная из предложенных участниками стоимость опыта в требуемой области (без учета НДС);

20 – максимально возможное количество баллов.

В случае непредставления документов, предусмотренных подпунктом 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации, баллы не начисляются.

Подпунктом 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации оценка заявок участников закупки осуществляется, в том числе, на основании следующих документов, подтверждающих наличие у участника закупки опыта оказания услуг по комплексному обслуживанию и ремонту модульных туалетных комплексов и/или комплексному обслуживанию и ремонту туалетных кабин и/или комплексному обслуживанию и ремонту стационарных модульных туалетных кабин:

– документ, подготовленный в соответствии с формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в

приложении

№ 1.3 к Документации о наличии требуемого опыта;

– акты об оказании услуг;

– договоры на оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

– документы, подтверждающие оплату по договорам, а именно:

– выписка с расчетного счёта банка участника (получателя платежа), содержащая информацию о наличии платежей по договору, заявленному участником в форме сведений о наличии соответствующего опыта, заверенная печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка;

– платежное поручение о переводе денежных средств в банк участника (получателя платежа), содержащее информацию о платежах по договору, заявленному участником в форме сведений о наличии соответствующего опыта, заверенное печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка.

– документы, подтверждающие правопреемство в случае предоставления

в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

По мнению Заявителя, Заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию, поскольку согласно установленному порядку оценки несоответствие участника вышеуказанному Подкритерию не подтверждает невозможность участника Конкурса исполнять обязательства по договору, что, в свою очередь, ограничивает количество участников закупки. Кроме того, требование о подтверждении наличия опыта по предмету закупки в части предоставления документов, подтверждающих оплату по оцениваемым договорам не являются гарантией исполнения обязательств надлежащим образом.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию установлен Заказчиком с целью выявления участника наилучшим образом соответствующего требованиям Заказчика, а также способного обеспечить надлежащее оказание услуг по предмету закупки, при этом выявить наилучшие предложения возможно путем

сопоставления представленных участниками закупки сведений с помощью формулы.

При этом вышеуказанная формула установлена таким образом, чтобы Заказчик

при сопоставлении заявок участников выявил среди всех возможных предложений наиболее лучшее предложение по итогам проведения оценки, что в свою очередь отвечает требованиям, указанным в части 16 статьи 3.2 Закона о закупках.

Дополнительно представитель Заказчика сообщил, что формула расчета по Подкритерию, сравнивающая опыт каждого участника соответственно

с максимальной из предложенных участниками стоимостью опыта услуг, является объективной, обоснованной, что позволяет Заказчику выявить наиболее опытного из участников, подавших заявки на участие в Конкурсе.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что вышеуказанный порядок оценки заявок по Подкритерию не является квалификационным требованием к участникам закупки, а является исключительно подкритерием оценки заявок, поданных на участие в Конкурсе.

Кроме того, согласно статье 781 Гражданского кодекса Российской Федерации заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг, в связи с чем установление вышеуказанного требования о предоставлении документов, подтверждающих оплату по договорам обусловлено проявлением должной осмотрительности при выборе контрагента по результатам закупки в соответствии с гражданским законодательством.

Изучив установленный порядок оценки по Подкритерию, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчик с учетом требований Положения о закупке и Закона о закупках самостоятельно устанавливает критерии оценки заявок участников закупочной процедуры в зависимости от его потребностей.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил сведений, свидетельствующих о том, что установление порядка оценки заявок участников Конкурса по Подкритерию, в том числе требования

в части предоставления документов, подтверждающих оплату по оцениваемым договорам, ограничивает количество участников закупки, противоречит положениям

Закона о закупках, Положению о закупке, в связи с чем у Комиссии ФАС России отсутствуют основания для признания действий Заказчика, установившего вышеуказанный порядок оценки заявок по Подкритерию в Документации, неправомерными.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлено описание предмета закупки в части установления требования о необходимости проведения технического обслуживания на транзитных железнодорожных станциях.

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен указать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

При этом в силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно: в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должно быть указано краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к

безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами

в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с подпунктом 1.2. раздела 1 Документации предметом закупки является: «Оказание услуг по комплексному обслуживанию и текущему ремонту модульных туалетных комплексов на объектах пассажирских обустройств» (лоты №№ 1-12).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что работы по проведению технического обслуживания на транзитных железнодорожных станциях отсутствует в закупочной документации, поскольку данные услуги не являются предметом закупки и договора.

Комиссия ФАС России, изучив положения Документации, приходит к выводу, что вышеуказанные действия Заказчика не противоречат требованиям Закона о закупках и Положению о закупке, поскольку закупочной документацией не предусмотрены работы по проведению технического обслуживания на транзитных железнодорожных станциях.

Вместе с тем представитель Заявителя не представил доказательств, свидетельствующих о неправомерности действий Заказчика.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СВК-Сервис» (ИНН: 6455069906; ОГРН: 1186451004948) от 15.07.2022 № № 14-П на действия (бездействие)

заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию и текущему ремонту модульных туалетных комплексов на объектах дирекций пассажирских обустройств (извещение № 992/ОКЭ-ЦДПО/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>, лоты №№ 1-12) необоснованной.

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