

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3057/2023 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.03.2023

г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «СПС» (далее — Заявитель) на действия ... (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 104/ОКЭ-ТЭ/23 на право заключения договора выполнения комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение ТП-6 ст. Киренга», расположенному в границах Восточно-Сибирской железной дороги (опубликованного на сайте:

[https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?](https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2653515&sso=1&code=-5#1)

[Id=2653515&sso=1&code=-5#1](https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2653515&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.

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.

Частью 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.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с положениями Закупочной документации.

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

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлении представителя Заказчика, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 2 Закона 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.

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчики руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В своей жалобе Заявитель оспаривает порядок оценки заявок участников по критерию опыта и квалификации персонала, наличие производственных

мощностей участника.

Согласно позиции Заявителя, при оценке по вышеуказанным критериям Заказчику надлежало установить верхний порог значений, так как, по мнению Заявителя, неуказания верхнего порога значений ставит в неравное положение крупных участников, имеющих большой опыт и начинающих организаций.

Относительно данного довода жалобы, Комиссия отмечает следующее.

Критерии и порядок оценки заявок участников установлен приложением № 1.4.

к Закупочной документации.

| | | |
|------------------------|---|---|
| Опыт участника | Максимальное количество баллов - 20 баллов | Оценивается путем деления стоимости выполненных каждым (j-ым) участником работ, по борьбе с нежелательной древесно - кустарниковой растительностью на максимальную из предложенных участниками стоимость опыта в требуемой области, по формуле: $B_j = \frac{C_{j\text{опыт}}}{C_{\text{max}}} * N, \text{ где}$ B j – количество баллов j-го участника; Cjопыт – стоимость выполненных j-ым участником работ по борьбе с нежелательной древесно - кустарниковой растительностью (без учета НДС); Cmax – максимальный объем опыта в требуемой области, из всех предложенных участниками. N – максимально возможное количество баллов. |
| Квалификация персонала | Максимальное количество баллов-10 | Оценка осуществляется следующим образом: |

| | баллов | $B_j = P_j * 0,1$, где |
|------------------------------------|---|---|
| | | <p> $P_j = (P_{aj} * 0,125) + (P_{bj} * 0,25) + (P_{cj} * 0,50) + (P_{dj} * 0,125)$, где </p> <p> B_j – количество баллов j-ого участника; </p> <p> P_{aj} – численность вальщиков леса 6 разряда, имеющихя у j-ого участника; </p> <p> P_{bj} – численность рабочих зеленого хозяйства 4 разряда, имеющихя у j-ого участника; </p> <p> P_{cj} – численность рабочих зеленого хозяйства 3 разряда, имеющихя у j-ого участника; </p> <p> P_{dj} – численность трактористов или трактористов-машинистов, имеющих право управления соответствующей категории для управления трактором с ковшом и возможностью фронтальной погрузки, имеющихя у j-ого участника. </p> <p> Если значение P_j равно или более 100, то участнику сразу присваивается 10 баллов; </p> <p> 0 баллов присваивается в случае, если участник не представил информацию об имеющемся количестве специалистов, либо представил информацию о наличии специалистов иных профессий. </p> |
| Наличие производственных мощностей | Максимальное количество баллов- 10 баллов | <p> Оценка осуществляется следующим образом: </p> <p> $B_j = P_j * 0,1$, где </p> <p> B_j – количество баллов j-ого участника; </p> <p> P_j – кол-во тракторов, снабженных КОВШОМ </p> |

| | | |
|--|--|---|
| | | <p>и возможностью фронтальной погрузки, имеющихся у j-го участника;</p> <p>Если значение P_j равно или более 100, то участнику сразу присваивается 10 баллов;</p> <p>0 баллов – в случае если участник не представил информацию об имеющемся количестве тракторов, снабженных ковшом и возможностью фронтальной погрузки, либо представил информацию о наличии иной техники.</p> |
|--|--|---|

Документов, подтверждающих наличие у участника опыта выполнения работ/оказания услуг по вырубке кустарника и/или деревьев и/или удаления нежелательной растительности, а именно:

- документ, в соответствии с Формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации о наличии требуемого опыта; и
- акты о выполнении работ/оказании услуг; и
- договоры на выполнение работ (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);
- 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.).

При этом учитывается стоимость всех выполненных/оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) (по выбору участника закупки) работ/услуг по вырубке кустарника и/или деревьев и/или удаления нежелательной растительности.

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 и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров выполнения работ, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты о выполнении работ/оказании услуг, документы,

подтверждающие оплату по договорам).

Документов, подтверждающих наличие у участника квалифицированного персонала для выполнения работ по предмету конкурса, а именно:

- вальщик леса не ниже 6-го разряда;
- рабочих зеленого хозяйства не ниже 3 разряда;
- рабочих зеленого хозяйства не ниже 4 разряда;
- тракторист (или тракторист-машинист), имеющий право управления соответствующей категории для управления трактором с ковшем и возможностью фронтальной погрузки.

В подтверждение предоставляются следующие документы:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении №1.3 конкурсной документации;
- действующие документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификации 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 присвоении и/или повышении квалификации и/или диплом о профессиональной переподготовке и/или иные документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификацию;

- действующие документы, подтверждающие присвоение разряда 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 и/или иные документы, подтверждающие присвоение разряда.
- гражданско-правовые договоры и/или трудовые договоры с работниками и/или иные договоры на оказание услуг по предоставлению персонала. А также согласие на обработку персональных данных.
- в случае предоставления участником специалистов, являющихся иностранными гражданами, представить копии патентов, выданных в соответствии с законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ (копия основной и оборотной стороны патента).

Допускается представление дипломов и/или свидетельств и/или удостоверений о присвоении и/или повышении квалификации и/или дипломов о профессиональной переподготовке, подтверждающих наличие образования в соответствии с ранее действующими документами, определяющими специальности по образованию.

Документов, подтверждающих наличие у участника производственных мощностей, ресурсов, а именно:

- тракторов, снабженных ковшом и возможностью фронтальной погрузки; В подтверждение предоставляются следующие документы:
- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений о наличии производственных мощностей, ресурсов представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации;
- документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, на любом законном основании (например, карточки учета основных средств, договоры куплипродажи, аренды, иные договоры, иные документы).

Согласно пункту 32 «Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021)» заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Согласно пункту 4 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ

16.05.2018), указано, что использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

В свою очередь Комиссия отмечает, что установление в документации о проведении закупки критериев оценки не ограничивает право хозяйствующих субъектов на участие в процедуре закупки, а преследует цель определения лучшего предложения в рамках проводимой Заказчиком процедуры закупки.

Положения действующего законодательства Российской Федерации не закрепляют перечень критериев оценки, которые могут быть применены при

проведении конкурса, и не устанавливают обязательного для применения всеми заказчиками порядка проведения оценки заявок.

При таких обстоятельствах, действующее законодательство Российской Федерации предоставляет Заказчику право на формирование такого порядка оценки и сопоставления заявок, которое он счел необходимым для выявления лучших условий исполнения договора, заключаемого по результатам проведения конкурентной процедуры, в связи с чем, Заказчик на свое усмотрение определяет критерии оценки заявок и порядок проведения такой оценки.

Следовательно, Заказчик при осуществлении конкурентной процедуры наделен правом самостоятельного формирования порядка оценки заявок по критериям, определения их содержания, значимости, при условии, что такой порядок не повлечет за собой ограничение конкуренции.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

В настоящем случае, установленный Заказчиком критерий оценки в равной мере применяется ко всем участникам закупки, и, следовательно, не приводит к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика. Уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют

заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Заявителем действительных доказательств, подтверждающих нарушение своих прав, а также доказательств, свидетельствующих о невозможности подачи заявки Комиссии не представлено.

На основании изложенного, Комиссия признает жалобу Заявителя в указанной части необоснованной.

Также Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчиком были удалены сведения из проекта организации строительства (далее — ПОС), а именно: данные о квалификации используемого при производстве работ персонала, состав бригады, что не позволяет оценить объективность присвоения оценочных баллов за предоставление таких специалистов.

Кроме того, Заказчиком были внесены изменения в ПОС в части данных по потребности в основных строительных машинах, механизмах и транспортных средствах. Данные изменения не позволяют оценить количество применяемой

техники согласно разработанной проектно-сметной документации.

Согласно позиции Заказчика, в закупочной документации размещена полная и подробная информация о видах работ и их объемах, позволяющая заказчику прийти к выводу о рентабельности участия в закупке.

По мнению Заказчика, участники, ориентируясь на установленные виды и объемы выполняемых по предмету договора работ самостоятельно решают количество используемой техники и персонала.

Комиссия оценивает позицию Заказчика критически ввиду того, что отсутствие информации о необходимом количестве техники и специалистов создают условия, при которых участники на момент подачи заявки на участие в Закупке не имеют данных, какое количество техники и персонала потребуется для выполнения работ, что в конечном итоге может привести к невозможности выполнения работ потенциальным победителем Закупки.

При этом, Заказчик не представил доказательств невозможности размещения в ПОС информации о количестве требуемой техники и персонала.

На основании изложенного, Комиссия признает жалобу Заявителя в
указанной

части обоснованной и устанавливает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Также Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчиком неправомерно размещена не в полном объеме проектно-сметная документация.

Согласно части 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, с проектной документацией.

Вместе с тем согласно части 12 статьи 48 ГрК РФ состав и содержание проектной документации определяются Правительством Российской Федерации с учетом особенностей, предусмотренных настоящей статьей. Правительством Российской Федерации могут устанавливаться отдельные требования к составу и содержанию рабочей документации.

В соответствии с пунктом 28 постановления Правительства Российской

Федерации от 16.02.2008 № 87 «О составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию» (далее – Постановление № 87) проектная документация на объекты капитального строительства производственного и непромышленного назначения должна содержать, в том числе раздел 12 «Смета на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объекта капитального строительства».

При этом в силу положений пункта 30 Постановления № 87 сметная документация, предусмотренная в пункте 28 Постановления № 87, должна содержать сводку затрат, сводный сметный расчет стоимости строительства, объектные и локальные сметные расчеты (сметы), сметные расчеты на отдельные виды затрат.

Таким образом, смета на строительство объектов капитального строительства и сметная документация являются неотъемлемой частью проектной документации.

Согласно Техническому заданию начальная (максимальная) цена договора сформирована методом сопоставления рыночных цен, предусмотренным подпунктом 1 пункта 54 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», и включает стоимость оборудования, материалов используемых при выполнении работ, затрат на доставку оборудования, материалов до места производства работ и их перемещение по фронту работ, затрат на выполнение работ по погрузке, выгрузке и вывозу древесины с полосы отвода в места утилизации, выплат районных коэффициентов к оплате труда рабочих, установленных на федеральном уровне, накладных расходов и сметной прибыли, затрат на производство работ в зимнее время (где это необходимо), затрат на устройство временных зданий и сооружений, стоимость утилизации и любых других расходов, которые возникнут или могут возникнуть в ходе выполнения работ, уплату налогов (кроме НДС) и других обязательных платежей.

При этом в соответствии с пунктом 65 Положения о закупке проектно-сметный метод заключается в определении НМЦД на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства на основании проектной документации в соответствии с нормативными документами заказчика или методиками и нормативами (государственными элементными сметными нормами) строительных работ и специальных строительных работ, утвержденными федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере строительства, или органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

Из изложенного следует, что в случае, если предметом закупки является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, то в составе документации о закупке в полном объеме должна быть размещена проектно-сметная документация с целью обеспечения возможности участникам закупки ознакомиться с

объемом и стоимостью подлежащих выполнению работ и сформировать свое ценовое предложение.

Приложением № 1.1 Закупочной документации определена общая стоимость поставляемого оборудования - 31 910 480,00 рублей без НДС.

Приложением № 1.6 Закупочной документации определен перечень поставляемого оборудования и его технические и функциональные характеристики. Указанный перечень состоит из 17 наименований различного оборудования, причем

стоимость каждой отдельной позиции указанного перечня не известна.

На основании изложенного, Комиссия установила, что в Закупочной документации размещена только часть сведений, установленных пунктом 30 Постановления № 87, а именно отсутствуют сметные расчеты.

На основании изложенного, Комиссия признает жалобу Заявителя в указанной части обоснованной и устанавливает нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Также Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчиком неправомерно установлено квалификационное требование к участникам закупки о наличии опыта по предмету закупки в части предоставления в составе заявки документов, подтверждающих оплату по предоставляемым в качестве подтверждения наличия сопоставимого с предметом закупки опыта договорам

Подпунктом 1.9 части 1 Документации установлено следующее квалификационное требование к участникам Конкурса: «Участник должен иметь опыт выполнения строительно-монтажных работ на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств тяговых и/или электрических подстанций и/или выполнения строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств тяговых и/или электрических подстанций, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в Техническом задании - приложении №1.1 к конкурсной документации.

При этом учитывается стоимость всех выполненных участником конкурса (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника конкурса) по выполнению строительно-монтажных работ на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств тяговых и/или электрических подстанций и/или выполнению строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств тяговых и/или электрических подстанций.

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника. В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет:

1. документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении No 1.3 к конкурсной документации о наличии требуемого опыта; и
2. акты о выполнении работ и/или акты о выполнении работ и накладные о поставке товаров; и
3. договоры на выполнение работ и/или договоры на выполнение работ, включая поставку товаров (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);
4. документы, подтверждающие оплату по договору (выписка из обслуживающего банка по расчетному счету участника конкурса, подтверждающая факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в Formе сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении No 1.3 к конкурсной документации, с отметкой обслуживающего банка об исполнении);
5. документы, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками конкурса (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

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 Formе сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении No 1.3 к 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 и такой договор, и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на выполнение работ и/или договоры на выполнение работ, включая поставку товаров, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (накладные о поставке товаров, акты о выполнении работ, документы, подтверждающие оплату по договору).

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что установление вышеуказанного требования, в том числе о предоставлении документов, подтверждающих оплату по договору, обусловлено в первую очередь проявлением должной осмотрительности при выборе контрагента по результатам закупки.

Относительно данного довода жалобы, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии действующим законодательством (статья 220 Налогового Кодекса Российской Федерации, Положение Банка России от 29.06.2021 № 762-П «О правилах осуществления перевода денежных средств», статья 863 Гражданского кодекса Российской Федерации) платежные поручения, квитанции к приходным ордерам, банковские выписки о перечислении денежных средств со счета покупателя на счет продавца, товарные и кассовые чеки и другие документы относятся к расчетным (платежным) документам.

Исходя из вышеуказанных положений действующего законодательства следует, что расчетные (платежные) документы подтверждают факт осуществления финансовых операций между контрагентами.

При этом, Комиссия отмечает, что само по себе составление и подписание сторонами акта оказанных услуг устанавливает фактическое участие контрагента в исполнении принятых на себя обязательств по договору, что, в свою очередь, уже свидетельствует о факте оказания услуг в соответствии с условиями заключенного договора (если иное не предусмотрено договором).

Таким образом, отсутствие у участника закупки опыта оказания услуг по предмету закупки, а также документов, подтверждающих наличие такого опыта, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам конкурса, не свидетельствует о неисполнении услуг по договору, и следовательно не может являться основанием для отказа в допуске к участию в закупке.

В связи с вышеизложенным, установление требования о предоставлении документов, подтверждающих оплату по договору, для подтверждения наличия опыта участника закупки по предмету закупки, ограничивает количество участников закупки, поскольку в случае наличия у участника закупки соответствующего опыта, подтвержденного исключительно актами об оказании услуг, либо актами о сдаче/приемке оказанных услуг, но без проведения оплаты со стороны заказчика, такой участник лишается права на участие в такой закупке. Следовательно, указанное требование к участнику закупки зависит от волеизъявления третьих лиц, что не соответствует требованиям пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия признает жалобу Заявителя в указанной части обоснованной.

Также в своей жалобе Заявитель указывает на неправомерное требование указания в форме сведений об опыте информации о наличии жалоб и претензий по представленным договорам.

Относительно данного довода, Комиссия отмечает следующее.

Комиссией установлено, что Formой предоставления сведений об опыте участников по выполнению работ, поставке товаров, оказанию услуг, являющейся приложением к закупочной документациям, предусмотрено, что участник закупки указывает информацию о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору, а также сведения об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента по итогам рассмотрения жалоб, претензий, исковых заявлений.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что указание данной информации позволяет Заказчику судить о добросовестности участников закупочной процедуры относительно своевременного и качественного выполнения работ по представленным в составе заявки договорам.

При этом такая представляемая информация участником никак не влияет на оценку заявки, поскольку названное данное требование служит только для определения поведения участника, как контрагента.

В рассматриваемом случае Комиссия считает, что установленные в Документации требования установлены, исходя из действительной потребности Заказчика, и не являются ограничением конкуренции, так как не создают неоправданных барьеров для участия в закупках и не направлены на обеспечение победы конкретного участника.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя указанными положениями Документации, Заявителем Комиссии не представлено.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в закупочной документации оспариваемых Заявителем требований обусловлены его потребностями.

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 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 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).

На основании изложенного, Комиссия признает жалобу Заявителя в указанной части необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СПС» (ОГРН:1151901005695, ИНН:1901128350) на действия ОАО «РЖД» (ОГРН: 1037739877295, ИНН: 7708503727) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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