

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1832/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
07.02.2022 г. Москва

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

<...>

при участии представителей АО «ТД РЖД» и ООО «СИБТРЭВЕЛ»,

рассмотрев жалобу ООО «СИБТРЭВЕЛ» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «ТД РЖД» от имени АО «СПК» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора оказания услуг по влажной уборке туалетов вагонов пригородных поездов и по влажной дезинфекции вагонов пригородных поездов (далее – Жалоба), извещение № 32211065471 (далее -Конкурс, 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 Аукциона.

Согласно доводам жалобы заявителя, Заказчиком в Документации конкурса в электронной форме неправомерно установлен критерий оценки заявок, а именно требование к опыту участников по влажной уборке туалетов вагонов пригородных поездов и по влажной дезинфекции вагонов пригородных поездов. При этом Заказчиком не принимается любой другой опыт по уборки, в том числе по уборки помещений и территорий, уборки туалетов, иной опыт подтверждающий квалификацию участника в качестве добросовестного и надежного исполнителя клиринговых услуг.

Представители заказчика считают жалобу необоснованной, представили письменные возражения.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, письменные возражения заказчика, заявителя, представленные документы, установила следующее.

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.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 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.

Часть 1 статьи 3 Закона о закупках определяет, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе, информационной открытости закупки и равноправия, справедливости, отсутствии дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закон о закупках при осуществлении закупок на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке,

изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Заказчиком осуществлялась закупка товаров, работ и услуг в соответствии с Положением о закупках общества (утверждено решением Совета директоров протокол № 192 от 30.08.2021).

Извещение (реестровый № 32211065471) о проведении Конкурса в электронной форме размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru) 25.01.2022.

Дата начала срока подачи заявок 25.01.2022 (МСК+2).

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика) 02.02.2022 в 11:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок (по местному времени заказчика) 03.02.2022.

Дата рассмотрения вторых частей заявок (по местному времени заказчика) 09.02.2022.

Дата подведения итогов 09.02.2022 (МСК+2).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Жалоба заявителя поступила в Московское УФАС России 01.02.2022, с учетом регламентных сроков обжалования, обозначенных в части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Заявителем оспариваются действия Заказчика, выраженные в необоснованно и включении в положения Конкурсной документации, в качестве критерия оценки участника, наличие у участника закупки опыта уборки туалетов вагонов пригородных поездов и дезинфекции вагонов.

В соответствии с Приложением № 1.4 к конкурсной документации, одним из критериев оценки заявки за который предусмотрено максимальное количество баллов – 20 баллов, является опыт участника, в том числе по лоту № 1 - услуг по влажной уборке туалетов вагонов пригородных поездов, по лоту № 2 – услуг по влажной дезинфекции салонов вагонов пригородных поездов.

Согласно пункта 2.1. Приложения № 1.4 к конкурсной документации, в подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации о наличии требуемого опыта;
- акты об оказании услуг (к договорам, указанным участником в сведениях по форме приложения № 1.3. документации открытого конкурса о наличии опыта);
- договоры на оказание услуг, подписанные сторонами (представляются все листы договоров со всеми приложениями) в подтверждение опыта, указанного участником в сведениях по форме приложения № 1.3. к конкурсной документации;
- 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.).

Из изложенного следует, и подтверждается Заказчиком, что одним из критериев оценки является наличие у участника закупки опыта оказания услуг влажной уборки и дезинфекции именно туалетов вагонов пригородных поездов и салонов вагонов пригородных поездов.

При этом Заказчиком не принимается любой другой опыт уборки, в том числе уборки помещений и территорий, уборки туалетов, иной опыт, подтверждающий квалификацию участника в качестве добросовестного и надежного исполнителя клининговых услуг.

На заседании Комиссии Московского УФАС России Заказчик пояснил, что установление указанного критерия оценки вызвано спецификой работы подвижных составов электропоездов и их технической работой, в том числе предусмотренных следующими нормативными правовыми актами:

- Федеральный закон РФ № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» от 30.03.1999 г.;
- Федеральный закон ФЗ № 17 «О железнодорожном транспорте» от 10.01.2003 года;
- Электропоезда. Общее руководство по техническому обслуживанию и текущему ремонту (ЛВ2.0015 СО), распоряжение ОАО «РЖД» № 2548/р от 03.12.2018 г.;
- Технологическая инструкция ТИ-ЦПРИГр-7/25-2002 по очистке и обмывке наружных и внутренних поверхностей моторвагонного подвижного состава», утвержденная 16.12.2002 МПС России;
- Санитарные правила СП 2.5.3650-20 «Санитарно-эпидемиологические требования к отдельным видам транспорта и объектам транспортной инфраструктуры», на основании Федерального Закона «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» от 30.03.1999г № 52-ФЗ;
- Типовой регламент «Текущее содержание и организация системы контроля качества санитарно-технологического состояния моторвагонного подвижного состава железных дорог-филиалов ОАО «РЖД» от 14.10.2008 (приложение № 1.5 к конкурсной документации).

- Распоряжение ОАО "РЖД" от 17.08.2009 N 1722р «Об утверждении Положения «О взаимодействии между ОАО «РЖД» и подрядными организациями в сфере охраны труда».

При этом установление указанного критерии оценки опыта участника, не препятствует любым потенциальным участникам закупки сформировать и подать заявки на участие в проводимом Конкурсе, не содержит в себе ограничивающие и дискриминирующие требования, и, одновременно, отсутствие такого опыта не ведет к отказу в принятии заявок потенциальных участников закупки и не допуску таких лиц к участию в проводимых торгах.

Изучив представленные материалы и позиции сторон Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необоснованности изложенных доводов Заявителя по следующим основаниям.

Заказчиком выбран конкурентный способ закупки - открытый конкурс, который позволяет выявить участника, заявка которого соответствует требованиям документации и содержит лучшие условия исполнения договора.

В соответствии с Приложение № 1.4 к конкурсной документации заявки на участие в конкурсе участников конкурса оцениваются и сопоставляются исходя из критериев: цена договора; опыт участника; квалификация персонала, наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

При этом в случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, при сопоставлении заявок по критерию оценки «Опыт участника» оценка осуществляется в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника (абз.8 п.2.1 Приложение № 1.4 к конкурсной документации).

Согласно п 3.12.12. части № 3 конкурсной документации, победителем признается участник, заявке которого присвоено наибольшее количество баллов по итогам оценки и, соответственно, первый порядковый номер.

Таким образом, отсутствие в составе заявки сведений и документов по критериям не является основанием для признания заявки не соответствующей требованиям конкурсной документации и не влечет принятия решения об отклонении заявки.

Из пояснения Заказчика, следует, что непредставление участником сведений об опыте работы и других сведений по критериям трактуется заказчиком как «Отсутствие предложений опыте и.т.д.».

Закон о закупках не устанавливает ограничений как в самостоятельном определении Заказчиком критериев оценки заявок участников, так и в определении процентов их весомости. В рассматриваемом случае критерий является измеряемым, из его смысла участники Закупки понимают предоставление каких документов необходимо для получения дополнительных баллов.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически

эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Согласно позиции Верховного суда Российской Федерации, изложенной в пункте 32 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2021)" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021) указано, что Законом № 223-ФЗ 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.

Заявителем в материалы дела не представлено доказательств, что указанное условие проекта договора каким-либо образом необоснованно ограничивает количество участников Закупки.

При этом наличие у участника закупки опыта по влажной уборке туалетов вагонов пригородных поездов и по влажной дезинфекции вагонов пригородных поездов не является условием допуска к участию в закупке. Начисление баллов по указанному критерию позволяет заказчику выбрать контрагента, наиболее удовлетворяющего его потребностям.

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).

Исследовав все имеющиеся в деле доказательства, письменные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, комиссия пришла к выводу об отсутствии правовых оснований для признания жалобы обоснованной.

На основании изложенного, и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Московского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СИБТРЭВЕЛ» (ИНН 1901136263) на действия АО «ТД РЖД» от имени АО «СПК» (ИНН 6659122795) необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 03.02.2022 № НП/5843/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.