

**Заказчик –**

ОАО «РЖД»

e-mail: rkzs@nrr.ru

**Заявитель –**

ООО «СпецСтройПроект»

e-mail: spetsstroyproect@yandex.ru

**Электронная торговая площадка –**

ООО «РТС-тендер»

e-mail: ko@rts-tender.ru (для  
сведения)

**Решение по результатам рассмотрения жалобы  
на нарушение порядка проведения закупки  
№ 076/10/18.1-213/2022**

22 марта 2022 года  
Ярославль

г.

(изготовлено в полном объеме 28.03.2022 г.)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления  
Гудкевич Е.В., члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы  
Конькова Н.А., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы  
Давыдова А.М.,

с участием:

от заказчика – ОАО «РЖД», <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), <...> (по доверенности),

от заявителя – ООО «СпецСтройПроект», <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «СпецСтройПроект» (вх. № 2466 от 16.03.2022) на действия (бездействие) заказчика – ОАО «РЖД» (ИНН 7708503727, ОГРН 1037739877295) в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

#### УСТАНОВИЛА:

в Ярославское УФАС России поступила жалоба ООО «СпецСтройПроект» (вх. № 2466 от 16.03.2022) на действия (бездействие) заказчика – ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 312/ОКЭ-ТЭ/22 на право заключения договора выполнения работ по вырубке нежелательной древесно – кустарниковой растительности за полосой отвода Северной дирекции по энергообеспечению в границах Архангельской дистанции электроснабжения (реестровый № 32211180657).

**Обжалуемые действия (бездействие):** неправомерное установление порядка оценки и сопоставления конкурсных заявок по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами», а также неправомерное установление положений, предусмотренных пунктом 4.2 проекта Договора, являющегося приложением № 1.2 к конкурсной документации.

На заседании Комиссии заказчик предоставил документы, запрошенные уведомлением от 17.03.2022 № 1361/06-07, с доводами, указанными в жалобе, не согласился.

#### **Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.**

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам указанной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках антимонопольный орган в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, принимает и рассматривает жалобы на действия (бездействие) заказчика в случае осуществления 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.

На основании изложенного жалоба ООО «СпецСтройПроект» (вх. № 2466 от 16.03.2022) подлежит рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено следующее.

28.02.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок, на сайте <https://company.rzd.ru> (раздел «Закупки и торги»), а также на сайте [www.rts-tender.ru](http://www.rts-tender.ru) размещено извещение № 32211180657 о проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 312/ОКЭ-ТЭ/22 на право заключения договора выполнения работ по вырубке нежелательной древесно – кустарниковой растительности за полосой отвода Северной дирекции по энергообеспечению в границах Архангельской дистанции электроснабжения. Согласно извещению дата начала подачи заявок – с момента опубликования извещения и документации на сайтах «28» февраля 2022 г., дата окончания срока подачи заявок «23» марта 2022 г. в 09:00 ч. московского времени. ООО «СпецСтройПроект» заявка на участие в закупке подана 22 марта 2022 года.

При организации и проведении закупки Заказчик руководствуется Законом о закупках, конкурсной документацией открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 312/ОКЭ-ТЭ/22 на право заключения договора выполнения работ по вырубке нежелательной древесно – кустарниковой растительности за полосой отвода Северной дирекции по энергообеспечению в границах Архангельской дистанции электроснабжения (далее – Конкурсная документация), а также **извещением об осуществлении** № 312/ОКЭ-ТЭ/22 на право заключения договора выполнения работ по вырубке нежелательной древесно – кустарниковой растительности за полосой отвода Северной дирекции по энергообеспечению в границах Архангельской дистанции электроснабжения **(далее – Извещение)**.

Согласно Приложению № 1.4 к конкурсной документации при сопоставлении заявок и определении победителя открытого конкурса оцениваются цена договора и квалификация участника, в том числе, наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами. Порядок оценки по критерию: сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем вышеуказанным критериям, уменьшается на 5 баллов при наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами. При оценке по критерию учитывается опыт работ контрагента за период три календарных года, предшествующих дате проведения настоящей закупки в случае: расторжения договора заказчиком (ОАО «РЖД») или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору; наличия у ОАО «РЖД» или третьих лиц претензий к участнику, в том числе урегулированных как в судебном, так и досудебном порядке, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника; уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок.

Согласно доводам жалобы, а также пояснениям представителя ООО «СпецСтройПроект» заказчик ненадлежащим образом установил порядок оценки и сопоставления заявок участников закупки по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами»,

что не позволяет присвоить участникам закупки максимальное количество баллов, а также объективно сопоставить заявки участников, что ведет к ограничению конкуренции, нарушает права и законные интересы заявителя.

Также ООО «СпецСтройПроект» указывает на неправомерное включение пункта 4.2 Приложения № 1.2 к конкурсной документации устанавливающего невозможность привлечения к исполнению обязательств субподрядные организации, что может привести к ограничению количества участников закупки.

В соответствии с пояснениями представителей заказчика конкурсная документация и условия проведения открытого конкурса соответствуют нормам действующего федерального законодательства, включая Закон о закупках, а также локальным нормативным актам. Установленный критерий оценки и сопоставления заявок участников закупки «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами», по мнению заказчика, является объективным и измеряемым, что обеспечивает равный подход к оценке заявок участников закупки.

В составе заявки участника предусмотрено предоставление сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров по форме, установленной Приложением № 1.3 к Конкурсной документации, включающей сведения о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или иных лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору, а также сведения об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента и/или иных лиц по итогам рассмотрения жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов. Указанная информация используется для проведения оценки по указанному критерию. Установление оспариваемого критерия объективно позволяет оценить наличие или отсутствие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств участников.

Кроме того, данная форма содержит колонку «Сведения об обоснованности и удовлетворенности участником требований контрагента по итогам рассмотрения жалоб, претензий, исковых заявлений», следовательно уменьшение на 5 баллов происходит только в том случае, если участник указал о наличии к нему претензии и ее обоснованности.

Указанный критерий не является условием допуска к участию в Конкурсе, а учитывается только при оценке заявок участников, при этом его значимость составляет 5 баллов из максимальных 100.

Относительно довода жалобы ООО «СпецСтройПроект» о неправомерном установлении пунктом 4.2 Приложения № 1.2 к конкурсной документации запрета на привлечение третьих лиц (субподрядные организации) к выполнению работ по договору, представитель заказчика пояснил, что данное требование в документации о закупке не установлено.

Вместе с тем, пункт 4.1.7 Приложения № 1.2 к конкурсной документации предусматривает обязанность подрядчика не допускать привлеченными для выполнения Работ третьими лицами передачу выполнения Работ по настоящему Договору другим третьим лицам без письменного согласия Заказчика. В случае получения согласия Заказчика, такое привлечение осуществляется в порядке, определенном Заказчиком.

По мнению заказчика, требование о выполнении услуг с привлечением субподрядных

организаций представляет собой условие о способе и порядке исполнения Договора после проведения конкурса, поэтому включение этого условия в документацию о конкурсе не противоречит положениям Закона о закупках.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в пояснениях присутствовавших на заседании представителей участвующих лиц, изучив материалы дела, Комиссия Ярославского УФАС России установила следующее.

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.

На основании подпункта 11 пункта 209 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного Советом директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018, для оценки и сопоставления заявок участников закупки в документации о конкурентной закупке используется, в частности, критерий наличия фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

В соответствии с пунктом 1 Приложения № 1.4 к конкурсной документации оценка по показателю "Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами" квалификационного критерия осуществляется в следующем порядке: сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем вышеуказанным критериям, уменьшается на 5 баллов при наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

При оценке по критерию учитывается опыт работ контрагента за период три календарных года, предшествующих дате проведения настоящей закупки в случае: расторжения договора заказчиком (ОАО «РЖД») или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору; наличия у ОАО «РЖД» или третьих лиц претензий к участнику, в том числе урегулированных как в судебном, так и досудебном порядке, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника; уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок.

В составе заявки участника конкурсной документацией предусмотрено предоставление сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров по форме, установленной Приложением № 1.3 к конкурсной документации, включающей сведения о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или иных лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору, а также сведения об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента и/или иных лиц по итогам рассмотрения жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов. Указанная информация используется для проведения оценки по указанному критерию.

Необходимо отметить, что данный критерий применим только в случае выявления факта расторжения договора заказчиком или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору; в случае наличия у заказчика или третьих лиц претензий к участнику, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника; в случае уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок. В случае наличия факта урегулированной претензии со стороны

заказчика или третьих лиц к участнику закупки, такие факты не рассматриваются и сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем вышеуказанным критериям, не уменьшается.

Следует также отметить, что изучив заявку на участие в конкурсе среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме, поданную ООО «СпецСтройПроект» 22.03.2022, Ярославское УФАС России установило, что в составе заявки участника сведения о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений не представлены, следовательно спорное требование на нарушает права заявителя.

Относительно довода жалобы о неправомерности включения пункта 4.2 проекта Договора, являющегося приложением № 1.2 к конкурсной документации, Комиссией Ярославского УФАС России установлено следующее.

Пункт 4.2 проекта Договора, являющегося приложением № 1.2 к конкурсной документации, предусматривающий запрет на привлечение к выполнению работ по договору третьих лиц (субподрядные организации), в конкурсной документации заказчика отсутствует.

Вместе с тем, пункт 4.1.7 Приложения № 1.2 к конкурсной документации предусматривает обязанность подрядчика не допускать привлеченными для выполнения Работ третьими лицами передачу выполнения Работ по настоящему Договору другим третьим лицам без письменного согласия Заказчика. В случае получения согласия Заказчика, такое привлечение осуществляется в порядке, определенном Заказчиком.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при проведении закупок Заказчик руководствуется, в том числе, положениями Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Условия договора согласно пункту 4 статьи 421 ГК РФ определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Следовательно, стороны вправе самостоятельно определить условия заключаемого договора в зависимости от собственных интересов, при достижении согласия относительно таких условий они становятся обязательными для сторон в силу договора.

Поскольку Заказчик проверяет на соответствие своим требованиям непосредственно конкретного исполнителя, в том числе, в части возможности оказания последним услуг в установленные сроки и надлежащим образом, ОАО «РЖД» в соответствии с правом, предоставленным ГК РФ, установлено условие о получении письменного согласия заказчика при передаче выполнения работ третьим лицом другому третьему лицу. Привлечение же третьими лицами других третьих лиц к оказанию услуг по договору без письменного согласия заказчика может привести к тому, что услуги сможет оказывать фактически любое лицо, не соответствующее требованиям Заказчика, установленным в конкурсной документацией, что противоречит смыслу выбора победителя конкурса и задачам Заказчика.

ОАО «РЖД» включило в Конкурсную документацию и проект договора данное требование с целью защиты интересов заказчика и реализации принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг, закрепленного в пункта 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В свою очередь участник закупки имеет возможность изучить проект договора, размещенный в составе конкурсной документации, и принять решение о наличии у него возможности заключить договор на указанных условиях.

Также необходимо отметить, что условия пункта 4.1.7 проекта договора не относятся к требованиям конкурсной документации, не являются основанием для отклонения заявки участника и не являются критерием оценки или квалификационным требованием, они применяются исключительно на стадии исполнения уже заключенного по итогам конкурса договора.

Следовательно, заказчик правомерно и обоснованно установил условие о письменном согласовании привлечения третьих лиц третьими лицами к исполнению обязанностей по договору, в связи с чем нарушение норм Закона о закупках в действиях ОАО «РЖД» отсутствует.

С учетом изложенного Комиссия Ярославского УФАС России, ознакомившись с пояснениями и документами, представленными сторонами, приходит к выводу о правомерном установлении условия о получении подрядчиком письменного согласия заказчика при передаче выполнения работ третьим лицом другому третьему лицу, предусмотренным пунктом 4.1.7 Приложения № 1.2 к Конкурсной документации

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СпецСтройПроект» (вх. № 2466 от 16.03.2022) на действия (бездействие) заказчика – ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 312/ОКЭ-ТЭ/22 на право заключения договора выполнения работ по вырубке нежелательной древесно – кустарниковой растительности за полосой отвода Северной дирекции по энергообеспечению в границах Архангельской дистанции электроснабжения (реестровый № 32211180657) необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Ярославского УФАС России от 17.03.2022 № 1361/06-07.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия. Рассмотреть заявки с учетом изложенных

Председатель Комиссии

Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии

Н.А. Конькова

А.М.

