

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15799/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.11.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>

членов Комиссии:

<.....>

<.....>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «СС и СБ» <.....>, действующей на основании доверенности от 07.11.2023 № 07-11-23-02, АО «ФПК» <.....>, действующей на основании доверенности от 18.02.2022 № ФПКФЮ-24/38-Д,

рассмотрев жалобу ООО «СС и СБ» (далее — Заявитель) на действия АО «ФПК» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 79/ОКЭ-АО «ФПК»/2023/ФМоск на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательских работ по оснащению стационарных объектов системами противопожарной защиты для нужд Пассажи́рского вагонного депо Смоленск, Пассажи́рского вагонного депо Орехово-Зуево, Вагонного участка Брянск, Пассажи́рского вагонного депо Николаевка, Московского железнодорожного агентства Московского филиала АО «ФПК» (закупочная процедура опубликована на официальном сайте <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2868467&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, перенаправленная письмом ФАС России от № 10.11.2023 № 28/94166/23.

В ходе заседания Комиссии Заказчиком было заявлено ходатайство об

оставлении жалобы без рассмотрения ввиду пропуска сроков на обжалование.

Вместе с тем Комиссией принято решение об отклонении заявленного Заказчиком ходатайства на основании следующего.

Комиссия отмечает, что положениями части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции определены сроки для обжалования действий организаторов торгов, по результатам проведения которых заключены договоры. В силу названной нормы права 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 указанным Федеральным законом.

В настоящем случае, как следует из материалов дела, итоговый протокол размещен Заказчиком — 01.11.2023.

При этом жалоба Заявителем подана в ФАС России 07.11.2023, то есть, с соблюдением сроков, установленных частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, учитывая, что Заявителем соблюдены сроки для обжалования закупочной процедуры, у Комиссии отсутствуют основания для оставления жалобы без рассмотрения.

На основании изложенного, жалоба Заявителя подлежит рассмотрению по существу.

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.

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 результатами оценки своей заявки по критерию «Опыт участника».

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

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 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 (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 настоящем случае при формировании Закупочной документации Заказчик руководствовался о закупке товаров, работ, услуг для нужд Акционерного общества «Федеральная пассажирская компания», утвержденного решением Совета директоров АО «ФПК» протокол от 1 сентября 2022 г. № 4 (с изменениями, утвержденными решением Совета директоров АО «ФПК» Протокол от 23 декабря 2022 г. № 11, Протокол от 22 февраля 2023 г. № 14, Протокол от 4 августа 2023 г. № 1, Протокол от 27 октября 2023 г. № 5) (далее — Положение о закупке).

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 30.09.2023 Заказчик в соответствии с Постановлением

Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) на сайте <https://www.rts-tender.ru/> разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 79/ОКЭ-АО «ФПК»/2023/ФМоск на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательских работ по оснащению стационарных объектов системами противопожарной защиты для нужд Пассажирского вагонного депо Смоленск, Пассажирского вагонного депо Орехово-Зуево, Вагонного участка Брянск, Пассажирского вагонного депо Николаевка, Московского железнодорожного агентства Московского филиала АО «ФПК (далее – конкурс, процедура).

Начальная (максимальная) цена договора: 18 658 410,18 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 30.09.2023

Дата и время окончания срока подачи заявок: 17.10.2023 12:00 (МСК)

Дата подведения итогов: 01.11.2023

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок от 30.10.2023 № 79/ОКЭ-АО «ФПК»/2023/ФМоск /2

По итогам оценки вторых частей заявок Заявителю по критерию 2.1. Опыт участника присвоены следующие балльные оценки:

Регистрационный номер/номер заявки участника /Наименование оцениваемого критерия/ подкритерия	Максимальный балл	Опыт участника				
		значение	расчет	количество баллов	Коэффициент санкций	Итоговый балл по критерию
Участник №4	25	38 575 915,39	Больше начальной (максимальной) цены договора 15 548 675,15 руб. без НДС	25	0,7	17,5

Так, Приложением № 1.4 к конкурсной документации установлен следующий порядок оценки по критерию «Опыт участника»:

Максимальное количество баллов - 25 баллов

Оценивается в два этапа.

1 этап:

Оценивается путем деления стоимости фактически выполненных j-ым участником работ по инженерным изысканиям и/или разработке проектной/рабочей документации при строительстве и/или реконструкции и/или капитальном ремонте объектов капитального строительства на начальную (максимальную) цену договора (без учета НДС) по формуле:

$C_j \Sigma$ опыт работ

$BO_j = \dots * 25$, где

$C_{нач.макс.}$

$j = 1 \dots n$ – порядковый номер участника;

BO_j – количество баллов j-го участника;

C_j ■ опыт работ – стоимость фактически выполненных j-ым участником работ по инженерным изысканиям и/или разработке проектной/рабочей документации при строительстве и/или реконструкции и/или капитальном ремонте объектов капитального строительства (без учета НДС);

$C_{нач.макс.}$ – начальная (максимальная) цена договора по лоту (без учета НДС);

25 – максимально возможное количество баллов.

В случае, если стоимость выполненных j-ым участником работ равна или больше ориентировочного лимита (без учета НДС), то участнику сразу присваивается 25 баллов.

2 этап:

Сумма начисленных в 1 этапе баллов за фактически выполненные j-ым участником работы по инженерным изысканиям и/или разработке проектной/рабочей документации при строительстве и/или реконструкции и/или капитальном ремонте объектов капитального строительства (BO_j), уменьшается в соответствии с таблицей, приведенной ниже, в зависимости от общей суммы санкций по всем вступившим в законную силу судебным актам, в том числе утверждающим мировые соглашения, опубликованным на сайте my.arbitr.ru, вынесенным не в пользу участника закупки, выступавшего в качестве ответчика, которыми установлены обстоятельства неисполнения или ненадлежащего исполнения участником закупки обязательств подрядчика, возникших из договоров на выполнение работ по инженерным изысканиям и разработке проектной/рабочей документации при строительстве и/или реконструкции и/или капитальном ремонте объектов капитального строительства.

Под суммой санкций понимается совокупность взысканных либо подлежащих взысканию с участника закупки денежных средств по вступившим в законную силу судебным актам, в том числе утверждающим мировые соглашения (задолженность, неустойки, пени, штрафы, проценты за пользование чужими денежными средствами, расходы по уплате государственной пошлины). При расчете суммы санкций по судебным актам учитываются опубликованные на сайте

Наличие санкций	Коэффициент санкций
Санкции не применялись	1
Размер санкций, примененных к участнику закупки, составляет менее 1% от начальной (максимальной) цены договора	0,9
Размер санкций, примененных к участнику закупки, составляет 1-5 (исключительно) % от начальной (максимальной) цены договора	0,7
Размер санкций, примененных к участнику закупки, составляет 5-10% (исключительно) от начальной (максимальной) цены договора	0,3
Размер санкций, примененных к участнику закупки, составляет 10% и более от начальной (максимальной) цены договора	0

Итоговая оценка (балл) критерия определяется по формуле:

$$B_j = B_{Oj} * K_c, \text{ где}$$

B_j – количество баллов j -го участника;

K_c – коэффициент санкций, определённый в соответствии с таблицей, приведённой выше.

Наличие соответствующих судебных актов проверяется Заказчиком самостоятельно на сайте <http://arbitr.ru/>.

Заявитель в жалобе не согласен с применением Заказчиком при оценке заявки Заявителя по критерию «Опыт участника» коэффициента санкций 0,7, поскольку, согласно данным сайта my.arbitr.ru, ООО «СС и СБ» выступал в качестве ответчика только в рамках искового заявления ГБУ «Автомобильные дороги» (ОГРН 1087746839487, ИНН 7727656790) о взыскании на основании контракта № 266/2022-АД от 17.05.2022 г. суммы штрафа в размере 2000,00 рублей. По решению Арбитражного суда города Москвы по делу А40-103440/23-14-797 от 13.07.2023 иск удовлетворен в полном объеме.

Таким образом, по мнению Заявителя, к его заявке по 2 этапу критерия «Опыт участника» должен быть присвоен коэффициент 0,9.

Как пояснил Заказчик, к Заявителю применен коэффициент санкций 0,7 на основании сведений, полученных через информационно-аналитическую систему СПАРК (spark-interfax.ru), которая позволила выявить наличие фактов оплаченных штрафных санкций Заявителем вследствие ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами на общую сумму 266 892 рублей. В подтверждение доводов Заказчиком в материалы дела приложены отчеты СПАРК.

Также Заказчик отметил, что из буквального толкования условий Закупочной документации под суммой санкций понимается совокупность взысканных либо подлежащих взысканию с участника закупки денежных средств по вступившим в

законную силу судебным актам, в том числе утверждающим мировые соглашения (задолженность, неустойка, пени, штрафы, проценты за пользование чужими денежными средствами, расходы по уплате государственной пошлины).

Таким образом, по мнению Заказчика, основанием для учета суммы санкций является взыскание или добровольная оплата сумм задолженности или штрафных санкций.

Вместе с тем Комиссия расценивает доводы Заказчика критически на основании следующего.

Комиссия отмечает, что из Закупочной документации прямо следует, что сумма санкций полученная при заключении, в том числе мировых соглашений (задолженность, неустойки, пени, штрафы, проценты за пользование чужими денежными средствами, расходы по уплате государственной пошлины) должна быть утверждена вступившими в законную силу судебными актами.

То есть, Комиссия отмечает, что в рассматриваемом случае Заказчик сам установил ограничение в виде подтверждения только вступившими в законную силу судебными актами.

Более того, в силу части 1 статьи 141 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее — АПК РФ) мировое соглашение утверждается арбитражным судом, в производстве которого находится дело. В случае, если мировое соглашение заключено в процессе исполнения судебного акта, оно представляется на утверждение арбитражного суда первой инстанции по месту исполнения судебного акта или в арбитражный суд, принявший указанный судебный акт.

Таким образом, Комиссия отмечает, что в силу буквального толкования статьи 141 АПК РФ следует, что утверждение мирового соглашения является частью судебного процесса.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 225 Положения о закупке не допускается предъявлять к участникам требования, которые не указаны в документации о конкурентной закупке. Требования, предъявляемые к участникам, установленные в документации о конкурентной закупке, применяются в равной степени ко всем участникам.

При этом Комиссия отмечает, что в данном случае Заказчик при оценке заявки Заявителя руководствовался сведениями, не предусмотренными Закупочной документацией, согласно которой должны учитываться сведения, опубликованные на сайте my.arbitr.ru.

Комиссия считает необходимым отметить, что Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной

конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Соблюдая установленный порядок оценки Заказчик вправе приводить оценку заявок участников на соответствие требованиям Закупочной документации.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что оценка заявки Заявителя по критерию «Опыт участника» осуществлена Заказчиком ненадлежащим образом и в несоответствии с требованиями Закупочной документации и Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктом 2 части 1 статьи 3 закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

В соответствии с подпунктом «а» пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Вместе с тем пунктом 543.4 Положения о закупке установлено, что договор по результатам неконкурентной закупки может быть заключен с даты размещения в установленном порядке итогового протокола, составленного по результатам такой закупки.

Согласно сведениями, размещенным на сайте электронной площадки <https://www.rts-tender.ru/> итоговый протокол размещен 01.11.2023.

В связи с чем Комиссией принято решение обязательное к исполнению предписание Заказчику не выдавать, поскольку по результатам Закупки с соблюдением Положения о закупке 09.11.2023 заключен договор № 2023.213690.

Относительно довода Заявителя о необходимости проверки Заказчиком посредством СПАРК сведений, представленных остальными участниками Закупки, Комиссия отмечает следующее.

Частью 13 статьи 3 Закона о закупках установлено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Комиссия отмечает, что в данном случае фактически Заявителем заявлены новые доводы о неравнозначном применении порядка оценки по критерию «Опыт участника» по отношению к участникам закупки.

В связи с чем доводы Заявителя, озвученные на заседании Комиссии не подлежат рассмотрению.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СС и СБ» <.....> на действия АО «ФПК» <.....> при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения не выдавать.

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