

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8687/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.06.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Айтранс», АО «ФПК»,

рассмотрев жалобы ООО «Айтранс» (далее - Заявитель) на действия АО «ФПК» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 3223/ОКЭ-АО «ФПК»/2023 на право заключения договора выполнения работ по разработке автоматизированной системы управления ремонтами пассажирских вагонов в пассажирских вагонных депо, её внедрение в филиалах АО «ФПК» и аппарате управления АО «ФПК» (<https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?id=2717040&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 27.06.2023 № 28/50460/23.

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.

Согласно доводам жалобы Заказчиком нарушен порядок оценки заявок, установленный документацией, при рассмотрении заявки Заявителя.

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 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 соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами информационная открытость закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя об необоснованном отклонении заявки заявителя, установила следующее.

Заказчиком 14.04.2023 на официальном сайте оператора электронной торговой площадки ООО «РТС-Тендер» размещено извещение о проведении Закупки.

Приложением 1.4 к конкурсной документации определены критерии оценок заявки:

№ критерия	Наименование критерия/подкритерия	Значимость критерия	Порядок оценки по критерию
			Оценка осуществляется на основании технических предложений, представленных в заявках участников, следующим образом: Заявкам участников, в технических предложениях которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на размер, превышающий установленный в пункте 1.4 документации о закупке, а именно на 25% и более от начальной (максимальной) цены договора) присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена

1.1.	Цена договора	Максимальное количество баллов – 60 баллов	<p>договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на размер, превышающий установленный в пункте 1.4 документации о закупке, а именно на 25% и более от начальной (максимальной) цены договора), по приведенной формуле не оцениваются.</p> <p>Заявка каждого участника, в которой предложена не демпинговая цена, оценивается путем сравнения начальной (максимальной) цены договора, сниженной на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.4 документации о закупке (C_{min} – 270 000 000,01 руб.) с ценой, предложенной каждым участником (C_j), по формуле:</p> $B_j = \frac{C_{min}}{C_j} * 60, \text{ где}$ <p>$j = 1 \dots n$, n – количество участников; B_j – количество баллов j-ого участника; C_j – цена, предложенная j-ым участником (без учета НДС); C_{min} – 270 000 000,01 руб. (Начальная (максимальная) цена договора, сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.4 документации о закупке).</p> <p>60 – максимально возможное количество баллов.</p>
2.	Квалификация участника		
			<p>Оценка осуществляется на основании документов, представленных каждым участником в составе заявки в соответствии с п. 2.1. приложения № 1.4 к документации о закупке, следующим образом:</p>

2.1.	Опыт участника по выполнению работ	<p>Максимальное количество баллов – 20 баллов</p>	<p>Оценивается путем деления стоимости выполненных работ в 2016-2023 годах каждым (j-ым) участником по разработке программного обеспечения, задачей которого является автоматизированное управление технологическими процессами предприятий в сфере транспорта (далее – ПО АСУ) на начальную (максимальную) цену договора (без учета НДС) по следующей формуле:</p> $B_j = \frac{C_j \sum \text{опыт}}{C \sum_{\text{нач. макс}}} * 20, \text{ где}$ <p>B_j – количество баллов j-го участника;</p> <p>$C_j \sum \text{опыт}$ – стоимость выполненных j-ым участником работ в 2016-2023 годах по разработке ПО АСУ (без учета НДС);</p> <p>$C \sum \text{нач. макс.}$ – начальная (максимальная) цена договора (без учета НДС).</p> <p>20 – максимально возможное количество баллов.</p> <p>В случае, если стоимость выполненных работ по разработке ПО АСУ равна или больше начальной (максимальной) цены договора (без учета НДС), то участнику сразу присваивается 20 баллов.</p> <p>В случае отсутствия указанного опыта или непредставления документов, указанных в п. 2.1 приложения № 1.4 к документации о закупке, участнику не присваиваются баллы по критерию.</p>
			<p>Оценивается путем деления рейтинга, присвоенного (j-ому) участнику по количеству квалифицированного персонала, задействованного в выполнении работ, имеющегося у каждого (j-ого) участника, на максимальный рейтинг из всех</p>

имеющихся у участников, по формуле:

$$P = \frac{P_j}{P_{\text{макс.}}} * 20, \text{ где}$$

$J=1 \dots n$, n – количество участников

P – количество баллов j -го участника,

P_j - рейтинг (j -ого) участника.

$P_{\text{макс.}}$ - максимальный рейтинг из всех имеющихся у участников.

20 – максимально возможное количество баллов.

Рейтинг присваивается путем увеличения единиц рейтинга при наличии у (j -ого) участника следующего квалифицированного персонала, задействованного в выполнении работ:

4 (четыре) единицы за каждого специалиста в области управления проектами, но не более чем 8 (восемь) единиц;

4 (четыре) единицы за каждого специалиста в области разработки и/или проектирования баз данных, но не более чем 8 (двенадцать) единиц;

5 (пять) единиц за каждого специалиста в области программирования, но не более чем 25 (тридцать) единиц;

5 (пять) единиц за каждого специалиста в области обработки/анализа данных, но не более чем 15 (пятнадцать) единиц;

- 5 (пять) единиц за каждого специалиста в области разработки технологических процессов ремонта транспортных средств, но не более

2.2.

Квалификация персонала

Максимальное количество баллов – **20 баллов**

			<p>чем 15 (пятнадцать) единиц.</p> <p>В случае непредставления документов, указанных в п. 2.2 приложения № 1.4 к документации о закупке, участнику не присваиваются баллы по критерию.</p>
3.	Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами		
3.1	Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами	Сумма баллов, присвоенных заявке участника по всем вышеуказанным критериям, снижается на 5 баллов	<p>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 (АО «ФПК» и/или 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 АО «ФПК» и/или 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, за исключением претензий, признанных необоснованными в досудебном/судебном порядке при предоставлении документов, подтверждающих отказ от претензий к участнику/судебного акта, вступившего в законную силу; уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок</p>

Согласно пункту 2 Приложения 1.4 к конкурсной документации оценка заявок осуществляется на основании технического предложения, документов, представленных в подтверждение соответствия требованиям технического задания, а также следующих документов, представляемых участником

дополнительно при наличии:

В силу пункта 2.1 Приложения 1.4 к конкурсной документации по критерию № 2.1:

документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации о наличии требуемого опыта;

и

договоры на выполнение работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

и

акты о выполнении работ;

и

- описание функционала, технических и качественных характеристик ПО АСУ (предоставляется, если описание функционала, технических и качественных характеристик ПО АСУ отсутствует в договорах на выполнение работ и/или приложениях к нему);

и

- документы, подтверждающие оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в «Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг», с отметкой обслуживающего банка об исполнении, заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка);

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.).

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе и являются доступными участникам рынка для ознакомления (в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации договоры, заключенные в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также сведения об исполнении таких договоров, доступны для ознакомления всем участникам рынка в Единой информационной системе в сфере закупок), участник вправе в Formе сведений об опыте выполнения работ, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, указать реестровый номер договора в ЕИС. При этом в случае, если участником указан реестровый номер договора в ЕИС и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки

копии договоров на выполнение работ, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты о выполнении работ, документы, подтверждающие оплату по договору (при необходимости)).

Документы, перечисленные в пункте 2.1 приложения № 1.4 к конкурсной документации, представляются в электронной форме в составе заявки.

В силу пункта 2.2 Приложения 1.4 к конкурсной документации по критерию № 2.2:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации с обязательным указанием (ФИО, дата рождения, ИНН, СНИЛС) привлекаемых работников для выполнения работ;

- сертификаты и/или дипломы и/или иные документы, подтверждающие квалификацию в области управления проектами;

и/или

- сертификаты и/или дипломы и/или иные документы, подтверждающие квалификацию в области разработки и/или проектирования баз данных;

и/или

- сертификаты и/или дипломы и/или иные документы, подтверждающие квалификацию в области программирования;

и/или

- сертификаты и/или дипломы и/или иные документы, подтверждающие квалификацию в области обработки/анализа данных;

и/или

диплом о высшем образовании, выданный образовательной организацией высшего образования в сфере транспорта, по квалификации инженер и/или инженер-механик;

и

- копии действующих гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иных договоров на оказание услуг по предоставлению персонала;

и/или

- копии патентов (а также документы о статусе беженца – при наличии), выданные в соответствии с Федеральным законом «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25.07.2002 № 115-ФЗ (копии основной и оборотной стороны патента), в случае предоставления участником персонала, являющегося иностранными гражданами;

и

- согласие каждого работника, указанного в документе по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, на обработку его персональных данных АО «ФПК» в целях получения подтверждения сведений, указанных в заявке участника.

Квалифицированный персонал, в отношении которого не представлены подтверждающие документы, не учитываются для целей оценки.

В соответствии с пунктом 2.3 Приложения 1.4 к конкурсной документации наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами по критерию № 3.1 проверяется Заказчиком самостоятельно.

Согласно итоговому протоколу от 14.06.2023 и протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок от 13.06.2023 № 3223/ОКЭ-АО «ФПК»/2023/2 Заявителем (Участник № 1) в подтверждение наличия опыта выполнения работ в составе заявки представлены договоры: от 28.02.2018 № С/764/8/ТИ-12, от 23.08.2018 № 0.НПСА.10.04853/18, от 24.12.2018 № С/804/32/ТИ-571, от 29.10.2019 № С/862/4/ТИ-538, от 27.11.2020 № С/926/6/ТИ-414, от 14.02.2022 № С/974/4/ТИ-34, предмет которых не соответствует требованиям приложения № 1.4 к конкурсной документации, в связи с чем сведения о стоимости работ по указанным договорам не будут учитываться при оценке.

Квалифицированный персонал, соответствующий требованиям пункта 2.2. приложения № 1.4 к конкурсной документации, предоставленный в составе заявки Участника № 1, учитывается при оценке:

- 2 (два) специалиста в области управления проектами;

- 11 (одиннадцать) специалистов в области разработки технологических процессов ремонта транспортных средств.

Сведения о наличии прочих специалистов, предоставленные в составе заявки Участника № 1, не будут учитываться при оценке по причине представления документов, не подтверждающих наличие квалификации, указанной в критерии № 2.2. критериев и порядка оценки и сопоставления конкурсных заявок приложения № 1.4 к конкурсной документации, представления документов, выданных образовательной организацией высшего образования не в сфере транспорта, по квалификации инженер и/или инженер-механик, а также представления документа переведенного на русский язык, но не заверенного нотариально, что не соответствует требованиям пункта 3.17.3 конкурсной документации.

По итогам оценки вторых частей заявок Заявителю присвоены следующие баллы:

Наименования оцениваемого критерия/подкритерия	Максимальный балл	Участник № 1		
		Значение	Расчет	Количество баллов
2.1. Опыт участника по выполнению работ	20	230 868 363,33	*20-12,83	12,83
2.2. Квалификация	20	22	* 20-10,70, 12	10,70

персонала	ЗУ	ЗФ	ЗУ=10,7043	10,70
3.1. Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами	-5	0	0	0

Согласно доводам жалобы, по мнению Заявителя, Заказчик необоснованно не принял к оценке опыта участника договоры от 28.02.2018 № С/764/8/ТИ-12, от 23.08.2018 № 0.НПСА.10.04853/18, от 24.12.2018 № С/804/32/ТИ-571, от 29.10.2019 № С/862/4/ТИ-538, от 27.11.2020 № С/926/6/ТИ-414, от 14.02.2022 № С/974/4/ТИ-34, а также не правомерно не зачитал сведения о сотрудниках, представленных по критерию «Квалификация персонала».

В обоснование непринятия к оценке указанных сведений Заказчик указал, что предмет представленных договоров не соответствует требованиям приложения № 1.4 к конкурсной документации, в связи с чем сведения о стоимости работ по указанным договорам не учитывались при оценке.

Согласно пункту 1.1 Договора от 28.02.2018 № С/764/8/ТИ-12 Заявитель принимал на себя обязательства выполнить работы по сопровождению программного обеспечения автоматизированной системы учета и контроля выполнения ремонта и комплектации грузового вагона (АСУ УКВ) и программного обеспечения по управлению парком пассажирских вагонов.

К предмету Договора от 24.12.2018 № С/804/32/ТИ-571 относится выполнение работ по теме: «Сопровождение программного обеспечения автоматизированной системы учета и контроля выполненного ремонта и комплектации грузового вагона (АСУ УКВ) и программного обеспечения по управлению парком пассажирских вагонов» (пункт 1.1 Договора от 24.12.2018 № С/804/32/ТИ-571).

В соответствии с пунктом 1.1 Договора от 29.10.2019 № С/862/4/ТИ-538 Заявитель исполнял обязательства выполнить работы по сопровождению программного обеспечения автоматизированной системы учета и контроля выполнения ремонта и комплектации грузового вагона (АСУ УКВ) и программного обеспечения по управлению парком пассажирских вагонов.

Согласно пункту 1.1. Договора от 27.11.2020 № С/926/6/ТИ-414 установлено, что предметом является выполнение работ по теме «Сопровождение Автоматизированной системы учета и контроля выполненного ремонта и комплектации грузового вагона, программного обеспечения Автоматизированного банка данных вагонов пассажирского парка и программного обеспечения Автоматизированного банка данных парка грузовых вагонов».

Пунктом 1.1 Договора 14.02.2022 № С/974/4/ТИ-34 определено, что предметом является выполнение работ по теме: «Сопровождение программных обеспечений «Автоматизированный банк данных вагонов пассажирского парка» «Автоматизированный банк данных парка грузовых вагонов (АБД ПВ) в части учета

специальных вагонов», а также Автоматизированной системы учета и контроля выполненного ремонта и комплектации грузового вагона».

Предметом договора от 23.08.2018 № 0.НПСА.10.04853/18 является выполнение работ по теме: «Формирование электронного вида классификатора «Причины перевода грузовых вагонов в нерабочий парк».

Заказчиком при оценке данных договоров было установлено, что вышеуказанные работы (предмет Договора) не относятся к опыту разработки программного обеспечения, задачей которого является автоматизированное управление технологическими процессами предприятий в сфере транспорта. В этой связи Заказчиком обоснованно не приняты к оценке указанные договоры.

При этом Заказчиком были учтены для оценки по данному критерию 21 из 27 представленных договоров.

Заявитель на заседании Комиссии согласился с Заказчиком относительно непринятия к оценке договора от 23.08.2018 № 0.НПСА.10.04853/18, однако, по мнению, Заявителя предмет договоров от 28.02.2018 № С/764/8/ТИ-12, от 24.12.2018 № С/804/32/ТИ-571, от 29.10.2019 № С/862/4/ТИ-538, от 27.11.2020 № С/926/6/ТИ-414, от 14.02.2022 № С/974/4/ТИ-34 соответствует предмету Закупки, поскольку в рамках исполнения указанных договоров также осуществлялась модификация действующего программного обеспечения (далее также - ПО).

Вместе с тем Комиссия установила, что приложением № 2 к указанным договорам определено, что под модификацией ПО понимаются любые изменения ПО, вызванные изменением нормативной базы, дополнительными потребностями пользователей и/или Функционального заказчика по доработке функциональных возможностей ПО, без существенного изменения функциональности ПО.

Под сопровождением ПО/ работы согласно приложению № 2 понимается выполнение работ по поддержанию ПО в работоспособном состоянии, улучшение его эксплуатационных характеристик, в том числе доработка, устранение выявленных недостатков, внесение необходимых изменений в ПО и документацию (техническую и эксплуатационную), консультации и подготовка пользователей к работе с ПО и др., а также по модификации и настройке ПО.

Выполнение работ по Сопровождению ПО не приводит к созданию новых программ для ЭВМ, включает работы по изменению ПО в рамках целевой функциональности ПО, без создания новой функциональности ПО.

Вместе с тем согласно предмету Закупки Заказчику требуется разработка нового ПО, в связи с чем Комиссия приходит к выводу, что Заказчик, не приняв к оценке указанные договоры, действовал в соответствии с документацией.

Таким образом, в действиях Заказчика признаки нарушения Закона о закупка Комиссией не установлены.

Основанием для не принятия к оценке сведений о сотрудниках Заявителя по критерию «Квалификация персонала» послужило, как следует из объяснений Заказчика, следующее.

Приложением № 1.2 к протоколу от 13.06.2023 № 3223/ОКЭ-АО «ФПК»/2023/2

определено, что участнику № 1 ООО «Айтранс» (ИНН 7701181541) в оценку не были учтены следующие работники: <...> (инженер-математик), <...> (математик), <...> (математик), <...> (программа «23.03.01 Технология транспортных процессов»). Данный персонал не соответствует требованиям пункта 2.2. приложения № 1.4 к конкурсной документации и пункта 3.17.3 конкурсной документации, а именно:

- представленные документы не подтверждают наличие квалификации, указанной в критерии № 2.2. критериев и порядка оценки и сопоставления конкурсных заявок приложения № 1.4 к конкурсной документации, представлены документы, выданные образовательной организацией высшего образования не в сфере транспорта, по квалификации инженер и/или инженер-механик.

- представленные документы в отношении <...> переведены на русский язык, но перевод не заверен нотариально, что не соответствует требованиям пункта 3.17.3 конкурсной документации.

Так, закупочной документацией по критерию № 2.2 установлено, что участники должны представить следующие документы:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации с обязательным указанием (ФИО, дата рождения, ИНН, СНИЛС) привлекаемых работников для выполнения работ;

- сертификаты и/или дипломы и/или иные документы, подтверждающие квалификацию в области управления проектами; и/или сертификаты и/или дипломы и/или иные документы, подтверждающие квалификацию в области разработки и/или проектирования баз данных; и/или сертификаты и/или дипломы и/или иные документы, подтверждающие квалификацию в области программирования; и/или сертификаты и/или дипломы и/или иные документы, подтверждающие квалификацию в области обработки/анализа данных;

и/или

диплом о высшем образовании, выданный образовательной организацией высшего образования в сфере транспорта, по квалификации инженер и/или инженер-механик;

и

- копии действующих гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иных договоров на оказание услуг по предоставлению персонала;

и/или

- копии патентов (а также документы о статусе беженца – при наличии), выданные в соответствии с Федеральным законом «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25.07.2002 № 115-ФЗ (копии основной и оборотной стороны патента), в случае предоставления участником персонала, являющегося иностранными гражданами;

и

- согласие каждого работника, указанного в документе по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, на обработку его персональных данных

АО «ФПК» в целях получения подтверждения сведений, указанных в заявке участника.

Таким образом, представленный квалифицированный персонал в составе заявки не учитывался Заказчиком для оценки Заявителю, поскольку квалификация персонала не относится к сфере транспорта и по квалификации инженер и/или инженер-механик.

Вместе с тем Комиссией на заседании установлено, что представленные документы в отношении Татаришвили Ираклия переведены на русский язык, и при этом на обратной стороне документа имеется отметка о нотариальном заверении перевода, что соответствует требованиям пункта 3.17.3 конкурсной документации.

Заказчик также на заседании Комиссии подтвердил наличие соответствующей отметки.

Таким образом, Заказчик неправомерно не принял к оценке сведения об указанном сотруднике по указанному основанию.

Вместе с тем относительно сведений об остальных сотрудниках Заявителя, Комиссия установила, что из представленных документов об образовании не следует, что указанные сорудники соответствуют требованиям документации, в связи с чем у Заказчика отсутствовали основания для принятия указанных документов к оценке.

При этом Комиссия, рассмотрев довод Заявителя о том, что Заказчиком установлены неясные и противоречивые требования в документации относительно документов, представляемых для оценки, считает необходимым отметить следующее.

По правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации и порядок размещения информации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 19.05.2023.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

Согласно статье 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с

намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

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.

Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после непризнания его победителем этой закупки.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 ГК РФ, недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что оспаривание положений документации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные положения

документации, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в части оспаривания положений документации.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу №А40-178288/20.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Айтранс» (ИНН:7701181541; ОГРН:1027739014401) на действия АО «ФПК» (ИНН:7708709686; ОГРН:1097746772738) при проведении Закупок частично обоснованной..
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 **Закона о закупках**.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.