

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-567/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЮниТранс» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

21.07.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего Комиссии – «....»,

членов комиссии:

«....» (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: «....»

ООО «ЮниТранс»: «....»

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу ООО «ЮниТранс» от 13.07.2020 № 91 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 181/ОКЭ-ЦДИ ЦП/20 на право заключения договора на выполнение работ по наплавке концов рельсов и крестовин стрелочных переводов (извещение № 32009026007 Лоты №№ 1, 5, 6, 9-11, 12-16), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ЮниТранс» (далее – Заявитель) от 13.07.2020 № 91 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 181/ОКЭ-ЦДИ ЦП/20 на право заключения договора на выполнение работ

по наплавке концов рельсов и крестовин стрелочных переводов (извещение № 32009026007 Лоты №№ 1, 5, 6, 9-11, 12-16) (далее — Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся

неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 28.02.2020;
2. Начальная (максимальная) цена договора – **по лоту № 1 – 145 765 616, 04 рублей; по лоту № 5 – 270 294 480 рублей; по лоту № 6 – 120 435 147 рублей; по лоту № 9 – 61 538 400 рублей; по лоту № 10 – 108 619 362, 42 рубля; по лоту № 11 – 53 682 678 рублей; по лоту № 12 – 51 699 661, 52 рубль; по лоту № 13 – 49 987 512 рублей; по лоту № 14 – 132 643 764 рубля; по лоту № 15 – 48 522 420 рублей; по лоту № 16 – 86 972 292 рубля;**
3. Дата окончания подачи заявок — 17.04.2020;
4. Дата рассмотрения первых частей заявок – 23.04.2020;
5. Дата сопоставления и оценки заявок – 14.05.2020;
6. Дата подведения итогов Конкурса – 14.05.2020;
7. На участие в Конкурсе подано по лоту № 1 – 3 заявки, из них 2 заявки признаны соответствующими требованиям Документации, по лотам №№ 5-6, 9-11, 12-16 – 2 заявки, которые признаны соответствующими требованиям Документации.

1. Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно допущены до участия в Конкурсе участники ООО «СМП-55» и ООО «Авангард ТС» по лотам №№ 5-6, 9-11, 12-16, поскольку

указанные участники для оценки по критерию «Квалификация персонала» представили недостоверные сведения, в отношении сотрудника «....», а именно о том, что указанный сотрудник состоит в трудовых отношениях с ООО «Авангард ТС».

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно протоколу подведения итогов от 14.05.2020 № 32009026007-03 (далее – Протокол) участник ООО «СПМ-55» признан победителем по лотам №№ 12-14, участник ООО «Авангард ТС» признан победителем по лотам №№ 1, 5, 6, 9-11, 15-16.

Приложением № 1.4 к Документации установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, в том числе критерий «квалификация персонала».

Оценка осуществляется следующим образом:

«Критерий оценивается в 10 баллов при наличии у участника квалификационного персонала по соответствующему лоту:

лот № 1: не менее 34 человек, из них 17 бригадиров/руководителей группы (семнадцать бригад);

лот № 2: не менее 2 человек, из них 1 бригадир/руководитель группы (одна бригада);

лот № 3: не менее 16 человек, из них 8 бригадиров/руководителей группы (восемь бригад);

лот № 4: не менее 32 человек, из них 16 бригадиров/руководителей группы (шестнадцать бригад);

лот № 5: не менее 60 человек, из них 30 бригадир/руководитель группы (тридцать бригад);

лот № 6: не менее 34 человек, из них 17 бригадиров/руководителей группы (семнадцать бригад);

лот № 7: не менее 8 человек, из них 4 бригадира/руководителя группы (четыре бригады);

лот № 8: не менее 30 человек, из них 15 бригадиров/руководителей группы (пятнадцать бригад);

лот № 9: не менее 18 человек, из них 9 бригадиров/руководителей группы (девять бригад);

лот № 10: не менее 32 человек, из них 16 бригадиров/руководителей группы (шестнадцать бригад);

лот № 11: не менее 14 человек, из них 7 бригадиров/руководителей группы (семь бригад);

лот № 12: не менее 10 человек, из них 5 бригадиров/руководителей группы (пять бригад);

лот № 13: не менее 12 человек, из них 6 бригадиров/руководителей группы (шесть бригад);

лот № 14: не менее 34 человек, из них 17 бригадиров/руководителей группы (семнадцать бригад);

лот № 15: не менее 14 человек, из них 7 бригадиров/руководителей группы (семь бригад);

лот № 16: не менее 34 человек, из них 17 бригадиров/руководителей

группы (семнадцать бригад).

Состав одной бригады и квалификационный разряд персонала установлен в подпункте 4.2.1 ТУ 24.10.75-370-01124323-2019 «Рельсы железнодорожные старогодные, отремонтированные в пути электродуговой наплавкой самозащитной проволокой в местах дефектов с кодами 13.1, 18.1 и 43.1», утвержденные распоряжением ОАО «РЖД» от 10 февраля 2020 г. № 256/р и ТУ 30.20.40-371-01124323-2019 «Крестовины из стали марки Г13Л (110Г13Л), отремонтированные в пути электродуговой наплавкой самозащитными порошковыми проволоками», утвержденные распоряжением ОАО «РЖД» от 10 февраля 2020 г. № 259/р. Одна бригада состоит из 2 (двух) человек, из них:

1 человек - это сварщик дуговой сварки самозащитной проволокой не ниже 4-го разряда и сварщик газовой сварки не ниже 4-го разряда, если подрядчик применяет технологию с использованием предварительного газопламенного нагрева. В случае прохождения обучения до утверждения приказа Минпросвещения России от 25.04.2019 № 208 «О внесении изменений в Перечень профессий рабочих, должностей служащих, по которым осуществляется профессиональное обучение, утвержденный приказом Министерства образования и науки Российской Федерации от 2 июля 2013 г. № 513 работы выполняются работником прошедшим обучение по профессии Электрогазосварщик;

1 человек – шлифовщик не ниже 3-го разряда.

При оценке учитываются документы, указанные в подпункте 2.1. пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации.

0 баллов – не представлены документы, указанные в подпункте 2.1. пункта 2 настоящего приложения № 1.4 к конкурсной документации, либо представленные документы не подтверждают наличие у участника квалификационного персонала по соответствующему лоту.

Документов, подтверждающих наличие у участника квалифицированного персонала, а именно:

– документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений о наличии квалифицированного персонала, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации;

– действующие документы, подтверждающие обучение профессии (свидетельства/удостоверения или иные документы):

сварщик дуговой сварки самозащитной проволокой не ниже 4-го разряда и сварщик газовой сварки не ниже 4-го разряда, если подрядчик применяет технологию с использованием предварительного

газопламенного нагрева. В случае прохождения обучения до утверждения приказа Минпросвещения России от 25.04.2019 № 208 «О внесении изменений в Перечень профессий рабочих, должностей служащих, по которым осуществляется профессиональное обучение, утвержденный приказом Министерства образования и науки Российской Федерации от 2 июля 2013 г. № 513 работы выполняются работником прошедшим обучение по профессии Электрогазосварщик;

шлифовщик не ниже 3-го разряда;

и

копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иных договоров на оказание услуг по предоставлению персонала» (далее – Критерий).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил сведения, заявки ООО «Авангард ТС» и ООО «СМП-55» и пояснил, что указанные участники являются лицами, выступающими на стороне одного участника (консорциума), а также, что указанными участниками в составе заявки для оценки по критерию «Квалификация персонала» представлены сведения, в том числе, сведения о сотруднике «....», а также подтверждающие документы: гражданско-правовой договор от 24.01.2020, заключенный между ООО «Авангард ТС» и указанным сотрудником, а также соответствующие удостоверения о прохождении обучения.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил сведения, подтверждающие обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Учитывая, что текст Жалобы содержит указание на пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 1.7.3.1 Документации «Участник должен иметь опыт по фактически выполненным работам по наплавке рельсов и элементов стрелочных переводов, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в Техническом задании - приложении № 1.1 конкурсной документации.

При этом учитывается стоимость всех выполненных, участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки) по наплавке рельсов и элементов стрелочных переводов.

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 должен представить:

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

и

- акты о выполнении работ;

и

- договоры на выполнение работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

- 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)».

Согласно пункту 199 раздела 20 Положения о закупках Заказчик вправе предъявлять иные единые требования к участникам закупки, в том числе квалификационные требования, устанавливаются в документации о закупке в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативными документами ОАО «РЖД» к поставщикам (исполнителям, подрядчикам).

К таким требованиям относится, в том числе, наличие опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг по предмету закупки, стоимость которых составляет не менее чем 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении, документации о закупке (пункт 3).

Соответственно, в случае, если законодательством Российской

Федерации не установлены обязательные требования о наличии опыта, связанного с предметом закупки, Заказчик не вправе устанавливать соответствующие требования в документации о закупке.

При этом законодательством Российской Федерации не установлены обязательные требования к выполнению работ, указанных в техническом задании.

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки опыта по фактически выполненным работам по наплавке рельсов и элементов стрелочных переводов, а также подтверждающих документов в соответствии с пунктом 1.7.3.1 Документации, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку ранее участником Конкурса могли быть осуществлены иные работы надлежащим образом.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, установившего к участникам Конкурса неправомерное требование о наличии опыта по фактически выполненным работам по наплавке рельсов и элементов стрелочных переводов, ограничивают количество участников Конкурса, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Пунктом 3.11.9 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Конкурса в письменной форме запросить у участников конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Пунктом 3.24.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Конкурса, представляет через ЭТЗП сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов в электронной форме. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

При этом в соответствии с пунктом 386 Положения о закупках установлено, что в случае непредставления Заказчику победителем, иным участником, с которым заключается договор, в срок, установленный в документации сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующими документами, победитель, иной участник считаются уклонившимися от заключения договора.

Вместе с тем, Документация не содержит сведений о конкретных сроках предоставления сведений о владельцах участника Конкурса.

Кроме того, в случае если участником Конкурса, с которым принято решение заключить договор, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

При этом представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, которое может повлечь ограничение количества участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. Согласно пункту 3.23.6 Документации при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных перечне банков, представленном на сайте ОАО «РЖД» в разделе «Тендеры» (подраздел «Нормативные документы»). Участником может быть согласовано с заказчиком предоставление банковской гарантии иным банком, не указанным в перечне. Согласование осуществляется в порядке, предусмотренном пунктом 3.23.8 Документации.

Кроме того, пунктом 3.23.8 Документации установлено, что победитель или участник, сделавший предпоследнее предложение о цене (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене), единственный участник, допущенный к участию в конкурсе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником), согласовывает банковскую гарантию с заказчиком, направив проект банковской гарантии либо банковскую гарантию заказчику. Победитель, участник конкурса, с которым принято решение заключить договор, вправе инициировать процедуру согласования банковской гарантии с даты размещения итогового протокола на сайтах.

Учитывая изложенное, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, которое может повлечь ограничение количества участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. В соответствии с пунктом 3.15.2 Документации установлено: «Если конкурс (в том числе в части отдельных лотов) признан несостоявшимся вследствие поступления конкурсной заявки от одного участника конкурса (в том числе в части отдельных лотов), с таким участником, при условии, что он будет допущен к участию в конкурсе (в том числе в части отдельных лотов) и его конкурсная заявка соответствует требованиям, изложенным в конкурсной документации, а также с единственным допущенным к конкурсу (в том числе в части отдельных лотов) участником может быть заключен договор в порядке, установленном нормативными документами заказчика.

Вместе с тем, в соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Таким образом, по результатам проведения закупки, соответствующей всем признакам конкурентной закупки, указанным в Законе о закупках, у заказчика возникает обязанность заключить соответствующий договор по результатам проведения такой закупки, в том числе при наличии хотя бы одной заявки, признанной соответствующей требованиям закупочной документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего вышеуказанное положение Документации нарушают требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

7. В соответствии с приложением № 1.4 Документации оценка заявок участников Конкурса осуществляется, в том числе по критерию «Цена договора».

Оценка осуществляется следующим образом:

«Заявкам участника, в которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на 25% и более от начальной (максимальной) цены) присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на 25% и более от начальной (максимальной) цены), по приведенной формуле не оцениваются.

Заявка каждого участника, в которой предложена не демпинговая цена, оценивается путем сравнения начальной (максимальной) цены, сниженной на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.3 части 1 конкурсной документации:

C_{min} по лоту № 1 – 91 103 510,03 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 2 – 3 352 545,01 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 3 – 41 627 368,13 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 4 – 103 803 300,01 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 5 – 168 934 050,01 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 6 – 75 271 966,88 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 7 – 17 910 000,01 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 8 – 95 208 750,01 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 9 – 38 461 500,01 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 10 – 67 887 101,53 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 11 – 33 551 673,76 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 12 – 32 312 288,26 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 13 – 31 242 195,01 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 14 – 82 902 352,51 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 15 – 30 326 512,51 руб. без учета НДС;

C_{min} по лоту № 16 – 54 357 682,51 руб. без учета НДС.

с ценой, предложенной каждым участником (C_j), по формуле:

$$B_j = \frac{C_{min}}{C_j} * 60, \text{ где}$$

$j = 1 \dots n$, n – количество участников;

B_j – количество баллов j -ого участника;

C_j – цена, предложенная j -ым участником (без учета НДС);

C_{min} - Начальная (максимальная) цена лота, сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.3 части 1 конкурсной документации) (без учета НДС);

60 – максимально возможное количество баллов.

При этом заявкам, содержащим предложение демпинговой цены (сниженной на 25% и более от начальной (максимальной) цены),

присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, установленный в пункте 1.3 части 1 конкурсной документации), по вышеприведенной формуле не оцениваются».

Вместе с тем, Комиссии ФАС России установила, что при предложении участником демпинговой цены, участникам Конкурса, представившим различные ценовые предложения, будет присвоено одинаковое количество баллов по критерию «Цена договора», что свидетельствует об отсутствии объективности оценки по указанному критерию и ставит участников закупки в неравное положение при предоставлении ценовых предложений, и не позволяет однозначным образом выявить лучшее ценовое предложение.

Кроме того, вышеуказанный порядок оценки по критерию «Цена договора» не направлен на стимулирование участников закупки к предоставлению максимального снижения ценового предложения, что противоречит принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, установленному в подпункте 2 пункта 32 Положения о закупке.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Цена договора», что не позволяет объективно сопоставить заявки участников Конкурса. Указанные действия нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

8. В соответствии с пунктом 3 приложения № 1.4 к Документации установлен порядок оценки, в том числе по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств», согласно которому сумма баллов, присвоенная заявке участника Конкурса по всем критериям оценки, указанным в Документации, уменьшается на 5 баллов при наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

Вместе с тем, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу об объективности вышеуказанного порядка оценки заявок, поскольку у участников закупки, обладающих различным количеством фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами (например, 1

случай расторжения соответствующего договора или 5 случаев уклонения участника закупки от заключения договора) будет вычтено одинаковое количество баллов (5 баллов), что ставит участников закупки в неравное положение, зависит от субъективного мнения Заказчика, не позволяет Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора и объективно оценить заявки участников закупки по указанному критерию оценки.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок оценки 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 Конкурса. Указанные действия противоречат подпункту 2 пункта 33 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

9. В соответствии с частью 28 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика.

Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

В соответствии с пунктом 3.25.3 Документации установлено, что заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах, а в случае, если договор заключается с единственным участником, допущенным к участию в конкурсе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником) с даты определения цены, направляет участнику конкурса, с которым заключается договор, проект договора посредством Оператора электронной площадки.

Согласно сведениям размещенным в ЕИС протокол подведения итогов закупки размещен Заказчиком в ЕИС 10.06.2020 (далее – Протокол).

Таким образом, регламентированным сроком направления проекта договора Заказчиком победителям закупки является – 19.06.2020.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, изучив информацию размещенную в ЕИС, установила, что проекты договоров по лотам №№ 1, 5, 6, 9-11, 15-16 не направлены Заказчиком в адрес победителей посредством функционала сайта Оператора.

Таким образом, действия Заказчика, не направившего проекты договоров посредством функционала сайта Оператора в адрес победителей по лотам №№ 1, 5, 6, 9-11, 15-16, противоречат пункту 3.25.3 Документации и нарушают часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решениями ФАС России от 17.06.2020 № 223Ф3-456/20, от 17.06.2020 № 456/20, от 22.06.2020 № 478/20 Комиссией ФАС России установлены нарушения пункта 9 части 10 статьи 4, части 12 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в:

- установлении неправомерного требования о представлении заключения АО «ВНИИЖТ» при заключении договора;
- не размещении Заказчиком итогового протокола в срок, установленный Законом о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.
1.

1. Признать жалобу ООО «ЮниТранс» (ИНН: 6829071413. ОГРН:

- ... принятое решение, с 08.08.2020 г. (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1116829000177) от 10.07.2020 № 91 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 181/ОКЭ-ЦДИ ЦП/20 на право заключения договора на выполнение работ по наплавке концов рельсов и крестовин стрелочных переводов (извещение № 32009026007 лоты №№ 1, 5-6, 9-11, 12-16) необоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 15 статьи 3.2, пункты 9, 13, 14 части 10 статьи 4, часть 12 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 21.07.2020 № 223ФЗ-567/20.
 4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от от 21.07.2020 № 223ФЗ-567/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.