

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12384/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.07.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО
«СТРОЙКОНТРАКТ», ОАО «РЖД»;

в отсутствие представителей ООО «РТС-ТЕНДЕР», извещенных надлежащим
образом письмом Московского УФАС России от 27.07.2021 № ЕО/44665/21,

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙКОНТРАКТ» (далее — Заявитель) на действия
ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на
право заключения договора оказания услуг по обеспечению функционирования
демонстрационных систем ЦНТИБ ОАО «РЖД» (реестровые №№ 32110437059,
32110437001 далее — Закупки),

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 поступили жалобы Заявителя на действия
Заказчика при проведении Закупок.

Согласно доводам жалоб, Заявитель оспаривает положения закупочной
документации.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по
правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на
действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора
электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении
торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги,

проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалобы Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

30.06.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещены извещения № 32110437059 о проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 430/ОКЭ-ЦНТИБ/21 на право заключения договора оказания услуг по обеспечению функционирования демонстрационных инфраструктур ЦНТИБ и № 32110437001 о проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 425/ОКЭ-ЦНТИБ/21 на право заключения договора оказания услуг по обеспечению функционирования демонстрационных систем ЦНТИБ ОАО «РЖД».

Заявитель указывает, что нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочных процедур выразилось в установлении в качестве допуска к участию ряда неправомερных квалификационных требований, а также оспаривает порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок по ряду критериев.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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.

При организации и проведении Закупки Заказчик руководствовался Законом о закупках и положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», (далее – Положение), а также закупочной документацией.

По доводу в части требования о наличии у участников Закупок производственных мощностей, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках, Заказчик определяет требования к участникам Закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Далее на основании подпункта 2 пункта 199 Положения Заказчик вправе установить в закупочной документации требование о наличии на праве собственности или ином законном основании оборудования и/или других материально-технических ресурсов для исполнения договора.

Следовательно, на основании указанного условия Положения Заказчик в пункте 1.7.3.2. закупочной документации правомерно установил требование о наличии у участников Закупки производственных мощностей (ресурсов) для оказания услуг по предмету договора, а именно:

- производственное помещение в г. Москве или Московской области площадью не менее 200 м²;
- не менее 1 (одного) грузового автотранспорта грузоподъемностью не менее 2 тонн;
- не менее 1 (одного) погрузочно-разгрузочного автотранспорта грузоподъемностью не менее 2 тонн.

Таким образом, в подтверждение наличия данного требования участник в составе заявки должен представить следующее:

- документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов

на любом законном основании (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные договоры, иные документы);

- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений о наличии производственных мощностей, ресурсов, представленной в приложении № 1.3.

Согласно позиции Заказчика, производственные помещения в г. Москве или Московской области площадью не менее 200 м² необходимы для выполнения отдельных видов услуг и работ, которые невозможно производить в помещениях Заказчика.

Комиссия обращает особое внимание, что отсутствие у участника на момент подачи заявки производственных помещений (ресурсов) и подтверждающих документов не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Закупки, поскольку каждый желающий участвовать в данном конкурсе может заключить договор аренды, с условием съема надлежащего помещения по итогам Закупки.

Также следует отметить, что условиями закупочной документации предусмотрено, что производственные ресурсы могут быть в собственности, взяты в аренду, либо быть в распоряжении участника на любом ином законном основании.

Комиссия подчеркивает, что участники Закупки в подтверждение наличия производственных мощностей (ресурсов) в составе заявки должны представить документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов на любом законном основании.

Тем самым Комиссия приходит к выводу, что у участников отсутствует ограничение по данному требованию, а также не предоставлено преимущественное условие конкретным исполнителям

В связи с изложенным, установление Заказчиком требования к участникам о наличии производственных мощностей в целях выполнения работ по предмету конкурса основано на положениях Закона о закупках и Положения, а также обусловлено основной целью проведения Закупок — удовлетворение потребностей Заказчика. Тем самым, данное требование не является ограничивающим.

Комиссия также подчеркивает правомерность установления оспариваемого требования примерами судебной практики, а именно: определением Верховного Суда РФ от 21.08.2014 по делу № А05-10778/13, а также решениями Арбитражного суда города Москвы от 29.06.2020 по делу № А40-4985/2020 (вступило в законную силу 31.07.2020), от 11.06.2021 по делу № А40-79565/2021 и т.д.

Учитывая практику судов, а также отсутствие в законодательстве каких-либо ограничений, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности по данному доводу жалобы.

Далее в части требования о наличии у участников квалифицированного персонала Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1.7.3.3. закупочной документации установлено, что участник должен располагать следующим квалифицированным персоналом:

- не менее 1 работника, имеющего высшее образование по специальности «Электроснабжение железных дорог»;

- не менее 1 работника, имеющего образование по специальности «Программное обеспечение вычислительной техники и автоматизированных систем»;

- не менее 1 работника, имеющего допуск к работе в электроустановках V группы выше 1000В;

- не менее 1 работника, имеющего допуск по выполнению работ на высоте.

Также Заказчик подчеркивает, что допускается представление дипломов, подтверждающих наличие образования в соответствии с ранее действующими документами, определяющими специальности по образованию. 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 наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации с подтверждающими документами в виде: копии штатного расписания (в случае привлечения персонала, находящегося в штате) и/или копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иных договоров на оказание услуг по предоставлению персонала со специалистами (в случае привлечения персонала, не находящегося в штате) и копии дипломов о наличии у задействованных сотрудников образования, дипломов и/или сертификатов о повышении квалификации по вышеуказанным специальностям и действующие удостоверение о допуск к работе в электроустановках не менее V группы выше 1000В (допускается наличие удостоверений по электробезопасности и допуск к выполнению работ на высоте у 1 сотрудника) и действующие удостоверение о допуске к работе на высоте (допускается наличие удостоверений по электробезопасности и допуск к выполнению работ на высоте у 1 сотрудника).

Комиссия обращает внимание на позицию Заказчика, согласно которой, исполнение требований по предмету договора (закупки) связано со спецификой сферы деятельности Заказчика и обязательным наличием опыта.

Так результат, получаемый от исполнителя услуг, связан с массовыми мероприятиями и обеспечением их безопасности (уменьшение вероятности воздействия на людей электрического тока, статического электричества, электромагнитного поля и других факторов, которые могут вызвать травмы различной степени тяжести, пожаров, обрушения конструкций, повреждения коммуникаций и т.п.).

Тем самым, обязательства должны быть оказаны надлежащим образом, в том числе с принятием исполнителем по договору правильных самостоятельных своевременных решений по наработанным стандартным схемам.

Также Комиссия отмечает что демонстрационные инфраструктуры - сложное

техническое устройство, включающее силовую электрическую часть, слаботочную электрическую часть, программную, механическую, силовую, декоративную часть, систему управления.

Обслуживание вышеуказанного сопряжено с работой специалиста с высшим профильным образованием.

Заказчик отмечает, что требуемая специальность «Электроснабжение железных дорог» - это область профессиональной деятельности, которая включает: эксплуатацию, производство, строительство, монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем электроснабжения, метрополитенов, районных, промышленных и сельскохозяйственных потребителей, разработка проектно-конструкторской документации, проектирование, изготовление, сборку и испытание новых образцов. Данная специальность относится к высшему профессиональному образованию.

В свою очередь, специальность «Электроснабжение (по отраслям)» (код специальности 13.02.07) связана с проектированием, монтажом, наладкой и эксплуатацией устройств электроснабжения железнодорожного транспорта (контактной сети, тяговых подстанций, высоковольтно - сигнальных линий электропередачи, распределительных устройств и т.п.), а также с организацией работ по обслуживанию, диагностике и ремонту объектов и оборудования систем электроснабжения железных дорог. Данная специальность относится к среднему профессиональному образованию.

Кроме того, Заказчик разъясняет, что установление требований к персоналу обусловлено влиянием следующих факторов.

1. Не менее 1 работника, имеющего допуск к работе в электроустановках V группы выше 1000В – данное требование учитывает, что демонстрационные инфраструктуры подключены к контактной сети, а в рамках обеспечения функционирования демонстрационных инфраструктур требуется проведения ремонтных, монтажных и наладочных работ.

2. Не менее 1 работника, имеющего допуск по выполнению работ на высоте – требование основано на требовании «Правил по охране труда при работе на высоте» Приказ Минтруда № 903Н от 15.12.2020, поскольку отдельные виды работ по обеспечению функционирования демонстрационных инфраструктур должны выполняться на высоте более 1,8 метра.

Таким образом, отсутствие у участника на момент подачи заявки персонала, влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку такой персонал должен быть оперативно привлечен к оказанию услуг с даты действия договора.

Комиссия снова отмечает, что участникам не запрещено какими-либо нормативными документами заключать договоры гражданско-правового характера с условием выполнения необходимых работ. Также необходимо обратить внимание, что данный критерий не является критерием допуска, а является критерием оценки.

Более того, на заседании Комиссии Заявитель подтвердил наличие необходимого

по данному требованию квалифицированного персонала в нужном объеме.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия также приходит к выводу о необоснованности по данному доводу жалобы.

По доводу о ненадлежащем порядке оценки и сопоставления конкурсных заявок по критериям «Квалификация персонала», Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с условиями конкурсной документации (Приложение 1.4) предусмотрена оценка заявок по критериям «Квалификация персонала» по специальностям «Электроснабжение железных дорог» и «Программное обеспечение вычислительной техники и автоматизированных систем».

Оценка осуществляется путем деления количества персонала участника, задействованного в оказании услуг, имеющегося у каждого (j -ого) участника, на максимальное количество персонала, необходимого для оказания услуг согласно пункту 2.3. «Квалификация персонала»:

, где

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

A_j - количество баллов j -ого участника;

P_j – количество персонала, задействованного в оказании услуг имеющегося у j -ого участника;

P_{\max} – максимальное количество персонала необходимого для оказания услуг (4 сотрудника с образованием по специальности «Электроснабжение железных дорог»).

В случае, если количество персонала, имеющегося у j -го участника равно или больше количества персонала, указанного в пункте 2.3 приложения № 1.4 к закупочной документации и подтверждено документами, указанными в пункте II, то участнику сразу присваивается 2,5 балла.

Максимальное количество баллов, возможное по данным критериям, составляет – 2,5 балла.

То есть в указанном случае требования, предъявляемые к определенным специальностям персонала, при оценке заявок участников обусловлены предметом Закупки. Данный фактор также связан со сферой деятельности Заказчика и наличием у участника персонала с необходимым образованием.

Тем самым, оценка по указанным критериям осуществляется при наличии соответствующего образования.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности по данному доводу

жалобы.

В связи с практикой судов, отсутствием в действующем законодательстве каких-либо ограничений, а также со спецификой деятельности Заказчика, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений положений Закона о защите конкуренции и признает жалобы Заявителя необоснованными.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок необоснованными.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 27.07.2021 № ЕО/44665/21.

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