

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5202/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.04.2022 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 «ЮРЦО-
ВЕАКОН», АО «ЖТК», ОАО «РЖД», АО «Комита»;

рассмотрев жалобу ООО «ЮРЦО-ВЕАКОН» (далее - Заявитель) на действия АО
«ЖТК» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме
согласно Положению ОАО «ЖТК» на право заключения договора на оказание
услуг по определению рыночной стоимости объектов недвижимого имущества с
относящимися к ним объектами движимого имущества АО «ЖТК» для их
совместной продажи (реестровый № 32211178676, 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.

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, нарушение со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащей оценке заявки Заявителя по критерию «Опыт участника».

Заявитель также указывает, что Заказчик в протоколе № 30916/ОКЭ-АО «ЖТК»/2022/Д /1 не указывает на конкретные причины непринятия контрактов в счет опыта участника, на телефонные звонки и направленные письма с целью получения разъяснений не отвечает.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные антимонопольным органом.

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.

Согласно части 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 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «ЖТК», утвержденным решением совета директоров АО «ЖТК» 23.07.2021 (Протокол № 6) (далее – Положение, Положение о закупке).

Согласно части 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.

Комиссией установлено, что 05.03.2022 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 32211178676 о проведении открытого конкурса в электронной форме, согласно Положению ОАО «ЖТК» на оказание услуг по определению рыночной стоимости объектов недвижимого имущества с относящимися к ним объектами движимого имущества АО «ЖТК» для их совместной продажи.

В соответствии с протоколом № 30916/ОКЭ-АО «ЖТК»/2022/Д /1 рассмотрения и оценки конкурсных заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе в электронной форме № 30916/ОКЭ-АО «ЖТК»/2022/Д на право заключения договора на оказание услуг по определению рыночной стоимости объектов недвижимого имущества с относящимися к ним объектами движимого имущества АО «ЖТК» для их совместной продажи от 24.03.2022 заявке участника с регистрационным номером 12 (Заявитель) по оцениваемому критерию «Опыт участника» присвоено 0 баллов.

Между тем, Заявитель указывает, что им в составе заявки было приложено 21 (двадцать один) контракт.

Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 3.1.2 закупочной документации к участию в конкурсе допускаются участники, соответствующие обязательным и квалификационным требованиям, конкурсные заявки которых соответствуют требованиям технического задания, конкурсной документации, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные конкурсной документацией.

В приложении 1.4 к закупочной документации установлены критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок.

1. Цена договора.

2. Квалификация участника.

2.1. Опыт участника.

2.2. Квалификация персонала.

3. Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

В рассматриваемом случае Заявитель оспаривает отклонение по подкритерию 2.1 закупочной документации.

Оценка осуществляется на основании документов, представленных каждым участником в составе заявки, в соответствии с п. 2.1. приложения № 1.4 к конкурсной документации, следующим образом:

Оценивается путем деления стоимости оказанных каждым (j-ым) участником услуг по определению рыночной стоимости объектов недвижимого имущества для продажи и/или по определению рыночной стоимости объектов недвижимого имущества с относящимися к ним объектами движимого имущества для их совместной продажи на максимальную из предложенных участниками стоимость опыта в требуемой области, по формуле:

$$B_j = \frac{C_{j\text{опыт}}}{C_{\text{max}}} * 20$$

2.1. Опыт участника

Максимальное количество баллов - 20 баллов

где

B_j – количество баллов j-го участника;

$C_{j\text{опыт}}$ – стоимость оказанных j-ым участником услуг по определению рыночной стоимости объектов недвижимого имущества для продажи и/или по определению рыночной стоимости объектов недвижимого имущества с относящимися к ним объектами движимого имущества для их

совместной продажи (без учета НДС);

Ц_{мах} – максимальная стоимость опыта в требуемой области, из всех предложенных участниками.

20 – максимально возможное количество баллов.

В случае отсутствия указанного опыта участнику не присваиваются баллы по критерию.

Оценка заявок осуществляется на основании технического предложения, иных документов, представленных в подтверждение соответствия требованиям технического задания, а также следующих документов, представляемых участником дополнительно при наличии:

2.1. В подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

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

и

- акты об оказании услуг;

и

- документы, подтверждающие оплату услуг по договорам;

и

- договоры на оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

- 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.).

При этом учитывается стоимость всех оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) услуг по определению рыночной стоимости объектов недвижимого имущества для продажи и/или по определению рыночной стоимости объектов недвижимого имущества с относящимися к ним объектами движимого имущества для их совместной продажи. В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие критерию оценки рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе и являются доступными участникам рынка для ознакомления участник вправе в Formе сведений об опыте оказания услуг,

представленной в приложении № 1.3 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 об оказании услуг).

Перечисленные документы представляются в электронной форме в составе конкурсной заявки.

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие подкритерию оценки рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

Документы, перечисленные в пункте 2.1, представляются в электронной форме в составе конкурсной заявки.

Заказчик указал, что в составе заявки Заявителя отсутствовали платёжные документы.

Комиссия также отмечает, что Заявитель не отрицал отсутствие документов, подтверждающих оплату услуг по договорам, при этом отметил, что в составе заявки присутствовали акты сдачи-приемки услуг.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что документом, подтверждающим оплату по договору, будет являться такой документ, в котором видно, что денежные средства переведены со счета лица, оплачивающего товар (работы, услуги) на счет лица, поставившего товар, выполнившего работу, оказавшего услугу.

К таким документам можно отнести следующие документы:

1) Выписка с расчетного счёта банка участника (получателя платежа), содержащую информацию о наличии платежей по договору, заявленному участником в форме сведений о наличии соответствующего опыта, заверенную печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка;

2) Платежное поручение о переводе денежных средств в банк участника (получателя платежа), содержащее информацию о платежах по договору, заявленному участником в форме сведений о наличии соответствующего опыта, заверенное печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что акты сдачи-приемки услуг не являются подтверждением оплаты по настоящим договорам, а свидетельствуют лишь о том, что оказанные услуги приняты со стороны контрагента.

Таким образом, Заявитель не представил в составе заявки документы, подтверждающие оплату по договорам, тем самым не подтвердив свое соответствие подкритерию 2.1 закупочной документации, в связи с чем Заказчик правомерно зачислил Заявителю «0» баллов по критерию «Опыт участника».

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки

фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках при оценке заявки Заявителя по критерию «Опыт участника».

Оценка и сопоставление заявки Заявителя по оспариваемому критерию проведены в соответствии с положениями документации.

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия Закупочной документации в момент подачи им заявок на участие в Закупке. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства Российской Федерации о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителями ни в административном, ни в судебном порядке.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы в указанной части.

В отношении доводов Заявителя о том, что Заказчик в протоколе № 30916/ОКЭ-АО «ЖТК»/2022/Д /1 не указывает на конкретные причины непринятия контрактов в счет опыта участника, на телефонные звонки и направленные письма с целью получения разъяснений не отвечает, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 13 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

- 1) дата подписания протокола;
- 2) количество поданных на участие в закупке (этапе закупки) заявок, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;
- 3) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе:
 - а) количества заявок на участие в закупке, которые отклонены;
 - б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка;
- 4) результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом конкурентной закупки предусмотрена оценка таких заявок);
- 5) причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся, в случае ее признания таковой;
- 6) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе

предусмотрена положением о закупке.

Вместе с тем, Комиссия установила, что 28.03.2021 Заказчиком в ЕИС размещен протокол 30916/ОКЭ-АО «ЖТК»/2022/Д/1, содержащий в себе исчерпывающую информацию по каждому критерию оценки.

При этом, Закон о закупках не содержит прямых указаний о необходимости включения в итоговый протокол абсолютно всей информации, детально раскрывающей причины начисления того или иного количества баллов поданным заявкам (если оценка и сопоставление таких заявок осуществляются на основании присвоения баллов), в том числе основания непринятия к оценке того или иного договора.

Комиссия также установила, что в соответствии с пунктом 3.4.14 закупочной документации все действия в рамках проведения конкурса, в том числе направление запросов на разъяснение конкурсной документации, получение ответов на такие запросы, направление запросов участнику о разъяснении отдельных положений его конкурсной заявки, направление ответов на такие запросы, подача конкурсной заявки на участие в конкурсе, ее отзыв осуществляются через личный кабинет участника электронных процедур на сайте электронно-торговой площадки.

Кроме того, согласно части 3.5 закупочной документации, потенциальные участники закупки могут направить в адрес Заказчика посредством функционала торговой площадки запрос разъяснения положений документации.

Комиссия установила, что закупочной документацией установлены сроки подачи запросов на разъяснение со стороны участников и сроки предоставления участникам разъяснений, а именно:

- срок направления участниками запросов на разъяснение положений конкурсной документации: с «28» февраля 2022 по «11» марта 2022 (включительно);
- дата начала срока предоставления участникам разъяснений положений конкурсной документации: «28» февраля 2022;
- дата окончания срока предоставления участникам разъяснений положений конкурсной документации: 23:59 часов московского времени «16» марта 2022.

Комиссия установила, что в адрес Заказчика был направлен запрос разъяснений положений закупочной документации от 11.03.2022 в части необходимости предоставления документов, подтверждающих оплату по договорам.

Со стороны Заказчика 16.03.2022 дан ответ, в котором Заказчик проинформировал о причинах внесения требований по предоставлению документов, подтверждающих оплату услуг по договорам (платежные документы) для подтверждения опыта.

Таким образом, довод Заявителя о находит своего подтверждения.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые

обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

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.

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

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки конкретных фактических обстоятельств, установленных на заседании и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЮРЦО-ВЕАКОН» (ИНН: 6164099705; ОГРН: 1026103271260) на действия АО «ЖТК» (ИНН: 7708639622; ОГРН: 5077746868403) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 01.04.2022 № НП/17884/22.

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