

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9137/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.07.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

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

в отсутствие представителей ООО «РТС-тендер», уведомленных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 06.07.2023 № НП/28265/23;

рассмотрев жалобу ООО «СпецТранс» (далее - Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 995/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23 на право заключения договора выполнения работ в области борьбы с нежелательной растительностью (закупочная процедура опубликована на официальном сайте <https://www.rts-tender.ru/poisk/id/l32312401607-1/>, 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.

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 неправомерной оценке заявки Заявителя по подкритерию 2.2 «Наличие квалифицированного персонала».

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 ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018 (далее – Положение о закупке).

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

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

При этом 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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 19.05.2023 в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) размещена информация о проведении открытого конкурса в электронной форме № 995/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23 на право заключения договора выполнения работ в области борьбы с нежелательной растительностью.

В соответствии с протоколом № 995/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23/1 рассмотрения и оценки заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе в электронной форме № 995/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23 на право заключения договора выполнения работ в области борьбы с нежелательной растительностью от 19.06.2023 заявке № 3 (Заявитель) была присвоена оценка «0» баллов по подкритерию 2.2 «Наличие квалифицированного персонала».

В своей жалобе Заявитель указывает, что в целях подтверждения наличия в штате необходимых Заказчику специалистов, соответствующих требованиям закупочной документации, в составе заявки были представлены требуемые документы в отношении 8 человек, в том числе копии дипломов, трудовых договоров, согласий на обработку персональных данных.

Таким образом, по мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно присвоена оценка «0» баллов по оспариваемому подкритерию.

В свою очередь, Комиссия отмечает следующее.

Приложением № 1.4 к закупочной документации установлены критерии оценки заявок с указанием значимости каждого критерия.

При сопоставлении заявок и определении победителя конкурса оцениваются:

1. Цена договора.

2. Квалификация участника.

2.1. Опыт участника.

2.2. Наличие квалифицированного персонала.

2.3. Наличие производственных мощностей.

2.4. О Опыт выполнения работ собственными силами участника.

В отношении оспариваемого подкритерия установлен следующие требования и порядок оценки.

Оценка осуществляется на основании представленных в составе заявки документов, указанных в подпункте 2.2 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации, подтверждающих наличие у участника квалифицированного персонала для выполнения работ по предмету конкурса.

10 баллов - максимальное количество баллов присваивается в случае предоставления участником документов, указанных в подпункте 2.2 пункта 2

приложения № 1.4 к конкурсной документации, подтверждающих наличие у участника следующего квалифицированного персонала:

- не менее 1 специалиста, вальщика леса не ниже 6-го разряда;
- не менее 2 рабочих зеленого хозяйства не ниже 4 разряда;
- не менее 2 рабочих зеленого хозяйства не ниже 3 разряда;
- не менее 2 рабочих зеленого хозяйства не ниже 5 разряда;
- не менее 1 тракториста (или тракториста-машиниста) не ниже 5-го разряда.

Наличие 2.2. квалифицированного персонала	Максимальное количество баллов – 10 баллов
---	---

0 баллов – непредставление участниками документов, указанных в подпункте 2.2 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации, подтверждающих наличие у участника следующего квалифицированного персонала:

- не менее 1 специалиста, вальщика леса не ниже 6-го разряда;
- не менее 2 рабочих зеленого хозяйства не ниже 4 разряда;
- не менее 2 рабочих зеленого хозяйства не ниже 3 разряда;
- не менее 2 рабочих зеленого хозяйства не ниже 5 разряда;
- не менее 1 тракториста (или тракториста-машиниста) не ниже 5-го разряда.

В случае отсутствия в составе заявки участников закупки заполненных Форм согласия на обработку персональных данных (приложение № 1.3 к конкурсной документации), сведения о данных специалистах не будут учитываться при оценке по подкритерию «Квалификация персонала».

При этом в соответствии с пунктом 2.2 приложения 1.4 закупочной документации оценка заявок осуществляется на основании технического предложения, документов, представленных в подтверждение соответствия требованиям технического задания, иных документов, представленных в составе заявки, а также следующих документов, предоставляемых участником дополнительно при наличии документов, подтверждающих наличие у участника квалифицированного персонала для выполнения работ по предмету конкурса, а именно:

не менее 1 специалиста, вальщика леса не ниже 6-го разряда;

не менее 2 рабочих зеленого хозяйства не ниже 4 разряда;

не менее 2 рабочих зеленого хозяйства не ниже 3 разряда;

не менее 2 рабочих зеленого хозяйства не ниже 5 разряда;

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении №1.3 к конкурсной документации;

- действующие документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификацию квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении

№ 1.3 к конкурсной документации, а именно:

- диплом и/или свидетельство и/или удостоверение о повышении квалификации и/или диплом о профессиональной переподготовке и/или иные документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификацию;

- действующие документы, подтверждающие присвоение разряда квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, а именно: диплом и/или свидетельство и/или удостоверение и/или иные документы, подтверждающие присвоение разряда.

- гражданско-правовые договоры и/или трудовые договоры с работниками и/или иные договоры на оказание услуг по предоставлению персонала.

- в случае предоставления участником специалистов, являющихся иностранными гражданами, представить копии патентов, выданных в соответствии с законом от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ (копия основной и оборотной стороны патента).

Допускается представление дипломов и/или свидетельств и/или удостоверений о повышении квалификации и/или дипломов о профессиональной переподготовке, подтверждающих наличие образования в соответствии с ранее действующими документами, определяющими специальности по образованию.

не менее 1 тракториста (или тракториста-машиниста) не ниже 5-го разряда

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении №1.3 к документации;

- действующие документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификацию квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении

№ 1.3 к документации, а именно:

- удостоверение тракториста (или тракториста-машиниста) с правом управления колесными машинами с двигателем мощностью свыше 110,3 кВт категории «D»;

- гражданско-правовые договоры и/или трудовые договоры с работниками и/или иные договоры на оказание услуг по предоставлению персонала;

- в случае предоставления участником специалистов, являющихся иностранными гражданами, представить копии патентов, выданных в соответствии с законом от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ (копия основной и оборотной стороны патента).

Допускается представление дипломов и/или свидетельств и/или удостоверений о повышении квалификации и/или дипломов о профессиональной переподготовке, подтверждающих наличие образования в соответствии с ранее действующими документами, определяющими специальности по образованию.

Вместе с тем приложением № 1.3 закупочной документации установлены формы документов, предоставляемых в составе заявки участника, в частности, «Форма сведений о квалифицированном персонале участника (предоставляется в формате Word) «Сведения о квалифицированном персонале участника», а также «ФОРМА СОГЛАСИЯ на обработку персональных данных».

При этом установлено примечание к форме сведений о квалифицированном персонале участника: «В составе заявки участника должно быть приложено согласие на обработку персональных данных каждого специалиста, указанного в форме сведений о квалифицированном персонале участника, по форме приложения № 1.3 к конкурсной документации».

Таким образом, Комиссия обращает внимание, что «0» баллов присваивается при непредставлении участниками документов, указанных в подпункте 2.2 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации, подтверждающих наличие у участника квалифицированного персонала, в том числе и согласия на обработку персональных данных.

В свою очередь, Комиссия проанализировала состав заявки Заявителя, в том числе, документы, направленные самим Заявителем, и установила, что в составе заявки не представлена форма согласия на обработку персональных данных на водителя погрузчика Кубрикова И.В.

На заседании Комиссии Заявитель также проанализировал материалы в составе своей заявки и подтвердил отсутствие вышеуказанного документа, то есть, фактически согласился с позицией Заказчика.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что представленные документы не могли учитываться при оценке заявки участника по оспариваемому подкритерию.

Соответственно, Комиссия считает решение закупочной комиссии относительно оценки заявки Заявителя правомочным, принятым в соответствии с требованиями

закупочной документации и требований Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода жалобы и не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона о закупках и положений закупочной документации при проведении Закупки.

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 нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом Комиссия отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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).

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СпецТранс» (ИНН: 6312123672; ОГРН: 1136312000098) на действия ОАО «РЖД» (ОГРН: 1037739877295, ИНН: 7708503727) при проведении

Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 06.07.2023 № НП/28265/23.

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