

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: "...", членов Комиссии: "...",

в присутствии представителей от:

- ООО «Регион-Мастер» - "...";

- ОАО «РЖД» - "...",

рассмотрев жалобу ООО «Регион-Мастер», материалы дела №8-01/291 (027/10/18.1-68/2022),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Регион-Мастер» на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1008/ОКЭ-ДВОСТ/21 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию служебно-технических вагонов в пути следования и местах отстоя (извещение № 32110810010).

Из жалобы и дополнений к ней следует, что Заказчиком неправомерно снижена оценка заявки ООО «Регион-Мастер» на 5 баллов по критерию «наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

Представители ОАО «РЖД» с доводами жалобы не согласились по основаниям, изложенным в письменных возражениях.

Комиссия Хабаровского УФАС, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Жалоба рассматривается Комиссией Хабаровского УФАС России по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалоба рассмотрена посредством ВКС.

В заседании Комиссии Хабаровского УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «Регион-Мастер» объявлялся перерыв до «11» час. «00» мин. «18» января 2022 г.

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок

обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон о закупках).

Действия (бездействия) 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 (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона

о закупках);

- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);

- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);

- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

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. 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 силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи, с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Таким образом, именно на заказчика возложена обязанность устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки, критерии и порядок оценки заявок и участников.

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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные

положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного приказом советом директоров от 28.06.2018 (далее – Положение о закупке), размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

Согласно пункту 204 Положения о закупке заказчик вправе до подведения итогов конкурентной закупки в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки участника, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям документации о конкурентной закупке.

Заказчик вправе проверять соответствие участников, предлагаемых ими товаров, работ, услуг требованиям документации о конкурентной закупке (извещения о проведении запросов котировок) достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству РФ, включая официальные сайты государственных органов и организаций в сети Интернет.

В соответствии с пунктом 212 Положения о закупке оценка заявок осуществляется по критериям и в порядке, указанным в документации о конкурентной закупке, на основании технического предложения, иных документов, представленных в соответствии с требованиями документации о конкурентной закупке, а также документов, перечисленных в документации о конкурентной закупке.

Согласно пункту 212(1) Положения о закупке оценка заявки осуществляется путем присвоения количества баллов, соответствующего условиям, изложенным в заявке участника. В случае если информация, необходимая для оценки заявки не представлена

участником, но его заявка не отклонена в ходе рассмотрения, заявка по соответствующему критерию оценивается в 0 баллов.

Если по каким-либо причинам участник представил информацию частично, заявка по соответствующим критериям оценивается на основании имеющейся в составе заявки информации.

Если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям документации о конкурентной закупке, оценка заявки по соответствующим критериям осуществляется без учета информации, указанной в таких документах.

Если условия заявки сформулированы неоднозначно, при оценке заявок учитываются значения, указанные в заявке участника, согласно которым присваивается меньшее количество баллов.

Согласно пункту 212(5) Положения о закупке не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о конкурентной закупке. Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные в документации о конкурентной закупке, применяются в равной степени ко всем заявкам участников.

12.11.2021 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru ОАО «РЖД» размещено извещение № 32110810010 о проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1008/ОКЭ-ДВОСТ/21 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию служебно-технических вагонов в пути следования и местах отстоя.

Срок подачи заявок – с 12.11.2021 по 29.11.2021. Дата рассмотрения 1 частей заявок – 30.11.2021. Рассмотрение 2 частей заявок – 06.12.2021. Дата подведения итогов – 06.12.2021.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок от 06.12.2021 участнику №3 (ООО «Регион-Мастер») присвоено 15 баллов по неценовым критериям оценки. По критерию «опыт участника» присвоено 20 баллов, по критерию «квалификация персонала» присвоено 0 баллов, по критерию «наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» сумма баллов, присвоенных по вышеперечисленным критериям снижена на 5 баллов.

В соответствии с пунктом 3.17.5 конкурсной документации конкурсная заявка должна состоять из двух частей и ценового предложения.

Перечень документов, представляемых во второй части заявки определен пунктами 3.17.7.1-3.17.7.8 конкурсной документации.

Так в соответствии с пунктом 3.17.7.8 во второй части конкурсной заявки должны быть представлены документы, на основании которых проводится оценка в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, применяемых к участникам (если приложением № 1.4 конкурсной документации установлены такие критерии и порядок оценки и сопоставления заявок и предусмотрено представление документов, на основании которых производится оценка и сопоставление заявок). Перечень документов и порядок их оформления указываются в приложении № 1.4 конкурсной документации.

Пунктом 3.9.11 конкурсной документации установлено, что заказчик вправе проверять соответствие участников, предлагаемых ими товаров, работ, услуг требованиям конкурсной документации, достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству РФ, включая официальные сайты государственных органов и организаций в сети Интернет.

Аналогичные положения содержатся в пункте 204 Положения о закупке.

Результаты рассмотрения заявки зависят от проверки всех данных, представленных участником, а также иных сведений, имеющихся в распоряжении заказчика (пункт 3.9.21 конкурсной документации).

Материалами дела установлено, что на стороне ООО «Регион-Мастер» выступает также ООО «Купало».

Заказчик пояснил, что в ходе проведения проверки заявки ООО «Регион-Мастер» установлено, что решением Арбитражного суда Забайкальского края от 22.06.2020 по делу № А78-3730 о взыскании штрафа за ненадлежащее выполнение в январе-декабре 2019 года условий договора № 5229/ЗКТЭ-ЦМ/18/1/1 был установлен факт ненадлежащего оказания услуг ООО «Купало», что явилось основанием для снижения бальной оценки участника №3 по критерию «наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» на 5 баллов.

Доводы ООО «Регион-Мастер» в части того, что предмет закупки № 32110810010 не идентичен предмету договора № 5229/ЗКТЭ-ЦМ/18/1/1, и не может учитываться как ненадлежащее исполнение обязательств, Комиссией Хабаровского УФАС России отклоняется.

Согласно приложению №1.4 конкурсной документации при сопоставлении заявок и определении победителя открытого конкурса оцениваются:

- цена договора - максимальное количество баллов – 70 баллов;
- опыт участника - максимальное количество баллов – 20 баллов;
- квалификация персонала - максимальное количество баллов – 10 баллов;
- 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.

Так при оценке заявки по критерию «наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» 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 оказания услуг контрагента за период три календарных года, предшествующих дате проведения настоящей закупки в случае расторжения договора заказчиком (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; в случае наличия у ОАО «РЖД» или третьих лиц претензий к участнику, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника; в случае уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок.

Таким образом, конкурсной документацией не конкретизируется какой опыт оказания услуг учитывается при оценке по критерию «наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

Заказчик воспользовался своим правом на проверку соответствия

участников, данных, представленных участниками, а также иных сведений, имеющихся в распоряжении заказчика.

В связи с чем, Комиссией Хабаровского УФАС России отклоняются доводы жалобы о том, что заказчиком неправомерно снижена оценка заявки ООО «Регион-Мастер» на 5 баллов по критерию «наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

Также Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает, что по делу № 8-01/266 (027/10/18.1-1535/2021) жалоба ООО «Транс-Сервис» по закупке

№ 32110810010 Хабаровским УФАС России признана обоснованной. ОАО «РЖД» выдано обязательное для исполнения предписание, в соответствии с которым заказчику необходимо, в том числе аннулировать протоколы, составленные в ходе закупки.

Исходя из материалов дела, Комиссией Хабаровского УФАС России принято решение признать жалобу ООО «Регион-Мастер» на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Регион-Мастер» на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1008/ОКЭ-ДВОСТ/21 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию служебно-технических вагонов в пути следования и местах отстоя (извещение № 32110810010) **необоснованной**.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.