

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6100/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.05.2023 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 «СВК-123»,
«...»,

в отсутствие представителей ООО «РТС-Тендер», уведомленных надлежащим
образом письмом Московского УФАС России от 22.05.2023 № НП/20021/23;

рассмотрев жалобу ООО «СВК-123» (далее - Заявитель) на действия «...»(далее —
Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме «...»,

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, 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.

Часть 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.

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

Как следует из материалов дела, Заказчиком 21.03.2023 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 «...».

1. Согласно доводам жалобы Заказчиком нарушены сроки и порядок составления и оформления протоколов.
2. Заявитель оспаривает оценку своей заявки по критерию «Опыт выполнения работ собственными силами участника».

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

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 «...» (далее – Положение о закупке).

1. Относительно довода о нарушении Заказчиком сроков и порядка составления и оформления протоколов Комиссия отмечает следующее.

В закупочной документации установлены следующий порядок подведения итогов Закупки.

Подведение итогов осуществляется в следующем порядке:

12. Порядок подведения итогов закупки

1. Рассмотрение заявок осуществляется «19» апреля 2023 г.
2. Подведение итогов открытого конкурса осуществляется «20» апреля 2023 г.
3. Порядок рассмотрения заявок и выбора победителя закупки (участника закупки, с которым заключается договор) установлен в части 3 документации о закупке.

Согласно Протоколу № 457/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23/1 рассмотрения и оценки заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе в электронной форме № 457/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23 на право заключения договора выполнения работ в области борьбы с нежелательной растительностью от 19.04.2023 дата подписания - «26» апреля 2023 года. Дата публикации на ЭТП — 27.04.2023.

Также в Протоколе заочного заседания Конкурсной комиссии ОАО «РЖД» от 20.04.2023 дата подписания - 27 апреля 2023 года. Дата публикации на ЭТП — 27.04.2023.

Между тем, Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о

закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Также согласно пункту 3.4.2 закупочной документации протоколы, оформляемые в ходе проведения закупки, размещаются на сайте в течение 3 (трех) дней с даты их подписания, за исключением протокола переторжки в режиме реального времени. На сайте могут размещаться выписки из протоколов, при этом такие выписки должны содержать информацию, предусмотренную документацией о закупке.

В свою очередь, согласно абзацу 4 пункта 237 Положения о закупке срок подписания протоколов, итоговых протоколов не может превышать 30 календарных дней, если иное не предусмотрено в документации о конкурентной закупке.

Как было ранее указано, протокол рассмотрения и оценки вторых частей заявок подписан 26.04.2023, итоговый протокол - 27.04.2023.

При этом указанные протоколы размещены на сайте ООО «РТС-Тендер» 27.04.2023, то есть, в день их подписания.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить, что 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.

Таким образом, антимонопольным органом подлежит выяснению вопрос действительности нарушения прав и законных интересов подателя жалобы оспариваемыми действиями.

В рассматриваемом случае, Заявителем не приведено доказательств, каким образом нарушены его права как участника путем публикации протоколов 27.04.2023.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы по данному доводу и не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона о закупках и положений закупочной документации при проведении Закупки.

2. Относительно довода о неправомерной оценки заявки Заявителя по критерию «Опыт выполнения работ собственными силами участника» Комиссия отмечает следующее.

Приложением № 1.4 к закупочной документации установлены следующие критерии и порядок оценки и сопоставления заявок.

1. Цена договора.

2. Квалификация участника.

2.1. Опыт участника.

2.2. Наличие квалифицированного персонала.

2.3. Наличие производственных мощностей.

2.4. Опыт выполнения работ собственными силами участника.

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

При оценке по данному критерию учитывается стоимость выполненных работ собственными силами участника, указанная в сведениях об опыте выполнения работ, (документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации) и подтвержденная документами, указанными в подпункте 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации.

Оценивается путем деления стоимости выполненных работ собственными силами каждым (j-ым) участником работ в области борьбы с нежелательной растительностью, включающих в себя работы, а именно:

- вырубка кустарника и деревьев;

- удаление растительности;

на максимальную из предложенных участниками стоимость выполненных работ собственными силами участникам в области борьбы с нежелательной растительностью, включающих в себя работы, а именно:

- вырубка кустарника и деревьев;

- удаление растительности,

по формуле:

2.4 Опыт выполнения работ собственными силами участника

Максимальное количество баллов – 10 баллов

, где

B_j – количество баллов j -го участника;

$C_j \Sigma$ стоимость работ – стоимость выполненных собственными силами каждым j -ым участником работ в области борьбы с нежелательной растительностью, включающий в себя работы, а именно:

- вырубка кустарника и деревьев;

- удаление растительности

(без учета НДС).

C_{max} стоимость работ – максимальная из предложенных участниками стоимость выполненных собственными силами работ в области борьбы с нежелательной растительностью, включающих в себя работы, а именно:

- вырубка кустарника и деревьев;

-удаление растительности

(без учета НДС) из всех имеющихся участников.

10 – максимально возможное количество баллов.

0 баллов – непредставление участниками документов, указанных в подпункте 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации, подтверждающих наличие у участника опыта выполненных работ собственными силами участника в области борьбы с нежелательной растительностью, включающих в себя работы, а именно:

- вырубка кустарника и деревьев;

-удаление нежелательной растительности.

В свою очередь, согласно пункту 2 приложения 1.4 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, представляемых участником дополнительно при наличии:

2.1. Документов, подтверждающих наличие у участника опыта выполнения работ в области борьбы с нежелательной растительностью, включающих в себя работы, а именно:

- вырубка кустарника и деревьев;

- удаление нежелательной растительности,

а именно:

1) документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации о наличии требуемого опыта;

и

2) акты о выполнении работ;

и

3) договоры на выполнение работ (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

4) 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.);

5) документов, подтверждающие оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в Formой сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, с отметкой обслуживающего банка об исполнении, заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, и/или копии актов зачета взаимных требований и/или актов сверки исполненных обязательств в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключенных с ОАО «РЖД» или его дочерними обществами.

При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки) области борьбы с нежелательной растительностью на эксплуатационных объектах, включающих в себя работы, а именно:

- вырубка кустарника и деревьев;

- удаление нежелательной растительности.

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

товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, указать реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок.

При этом в случае, если участником указан реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на поставку товаров, выполнение работ, оказания услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты о выполнении работ, документы подтверждающие оплату по договору).

В соответствии с Протоколом № 457/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23/1 рассмотрения и оценки заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе в электронной форме № 457/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23 на право заключения договора выполнения работ в области борьбы с нежелательной растительностью от 19.04.2023 Заявителю (Участник № 1) по критерию «Опыт выполнения работ собственными силами участника» было присвоено 0,30 баллов.

Комиссия установила, что Заявитель в составе заявки в подтверждение наличия опыта выполнения собственными силами работ в области борьбы с нежелательной растительностью представлены документы, предусмотренные подпунктом 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 документации о закупке, а именно: документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, договоры на выполнение работ, акты о выполнении работ, документы, подтверждающие оплату по договорам.

В представленной Formе сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг Заявителем указана стоимость выполненных работ 60 069 354,96 рубля без НДС, из которых Заказчиком приняты к оценке договоры на общую сумму 36 722 619,84 руб. без НДС.

Комиссия обращает внимание, что расчет стоимости опыта выполнен с учетом представленных договоров, актов о выполнении работ и документов, подтверждающих оплату по договорам.

Комиссия проанализировала документы в составе заявки Заявителя и в качестве примера приводит следующие договоры, которые не были приняты или были приняты частично.

1. «...».

Как было ранее установлено, документами, подтверждающими наличие у участника опыта выполнения работ в области борьбы с нежелательной растительностью, включающих в себя работы, являются, в том числе, документы, подтверждающие оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору.

Вместе с тем Комиссия установила, что выписка на сумму 428 855,83 рублей не

подписана уполномоченным сотрудником банка и содержит печать банка.

При этом выписка на сумму 1 148 335,83 рублей содержит все необходимые реквизиты.

2. «...».

3. «...».

Документы, подтверждающие наличие у участника опыта выполнения работ в области борьбы с нежелательной растительностью, включающих в себя работы, в частности, договоры на выполнение работ (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями).

Комиссия установила, что в данном договоре отсутствуют приложения 1 и 2.

В свою очередь, согласно пункту 3.6.35 закупочной документации, если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям документации о закупке оценка заявки по соответствующим критериям осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, за исключением случаев, если такая информация является недостоверной.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что расчет по критерию оценки «Опыт выполнения работ собственными силами участника» произведен по стоимости договоров, которая была подтверждена необходимыми документами в соответствии с требованиями закупочной документации.

При этом каких-либо доказательств, подтверждающих неправомерную оценку заявки Заявителя по вышеуказанному критерию, в жалобе Заявителя не содержится.

Таким образом, действительных доказательств нарушения Заказчиком порядка оценки заявок по данному критерию Заявителем не представлено.

Соответственно, Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода жалобы о неправомерной оценке заявки Заявителя по оспариваемому критерию и не усматривает в действиях Заказчика нарушения положений Закона о закупках, закупочной документации.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке. 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.

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 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 (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

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 жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СВК-123» (ИНН: 2312285725; ОГРН: 1192375061185) на действия ОАО «РЖД» (ОГРН: 1037739877295, ИНН: 7708503727) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 15.05.2023 № НП/18705/23, от 18.05.2023 № НП/19685/23 и от 22.05.2023 № НП/20021/23.

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