

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: начальника отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...>, специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...>, специалиста 1 разряда отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...> (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Технопром» (далее – Заявитель) на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» в лице Куйбышевской дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД» (далее – Заказчик, филиал ОАО «РЖД») при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора выполнения работ по приведению территории и объектов инфраструктуры к эстетическому состоянию на участке Уфа – Дема (извещение № 32009416996, <https://zakupki.gov.ru>; закупка № 454/ОКЭ-ЦДИ/20, <https://223.rts-tender.ru>) (далее – Конкурс),

в присутствии представителей: от филиала ОАО «РЖД» – <...> (доверенность); в отсутствие представителей ООО «Технопром» (надлежащим образом извещено, ходатайств не заявляло),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

09.09.2020г. в Самарское УФАС России из Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве поступила жалоба ООО «Технопром» на действия филиала ОАО «РЖД» при проведении Конкурса.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам, содержащимся в жалобе ООО «Технопром», Заказчиком неправомерно в закупочной документации установлено требование к опыту.

Филиал ОАО «РЖД» просил отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на правомерность своих действий при проведении Конкурса.

Представил документы и сведения согласно уведомлению Самарского УФАС России от 10.09.2020г. № 11539/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

19.08.2020г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) размещено извещение о проведении Конкурса. Указанное извещение также размещено Заказчиком на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер». Актуальная документация по Конкурсу (далее – Документация о закупке) размещена в ЕИС: 19.08.2020г.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

Самарским УФАС России установлено, что действующая на момент размещения извещения редакция Положения о закупке Заказчика размещена в ЕИС: 29.04.2020г.

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением о закупке.

Предметом конкурентной закупки является право заключения договора выполнения работ по приведению территории и объектов инфраструктуры к эстетическому состоянию на участке Уфа – Дема (пункт 1.2 части I Документации о закупке, пункт 7 Извещения).

Согласно пункту 4 части 4 статьи 3.4 Закона о закупках конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты

малого и среднего предпринимательства (далее в целях настоящей статьи - конкурс в электронной форме), может включать этап по проведению квалификационного отбора участников конкурса в электронной форме.

Из Документации о закупке следует, что по процедуре проводится квалификационный отбор участников Конкурса и установлены квалификационные требования к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 9 части 5 статьи 3.4 Закона о закупках при включении в конкурс в электронной форме этапов, указанных в части 4 настоящей статьи, должно соблюдаться в том числе следующее правило: если конкурс в электронной форме включает этап, предусмотренный пунктом 4 части 4 настоящей статьи:

- ко всем участникам конкурса в электронной форме предъявляются единые квалификационные требования, установленные документацией о конкурентной закупке;
- заявки на участие в конкурсе в электронной форме должны содержать информацию и документы, предусмотренные документацией о конкурентной закупке, подтверждающие соответствие участников конкурса в электронной форме единым квалификационным требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке;
- заявки участников конкурса в электронной форме, которые не соответствуют квалификационным требованиям, отклоняются.

Частью 20 главы 1 Положения о закупке определены требования к участникам закупки.

Согласно пункту 199 части 20 главы 1 Положения о закупке в документации о конкурентной закупке могут устанавливаться обязательные требования к участникам, в том числе иные единые требования к участникам, в том числе квалификационные требования, которые устанавливаются в документации о конкурентной закупке в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативными документами ОАО «РЖД» к поставщикам (исполнителям, подрядчикам). К таким требованиям относится в том числе наличие опыта осуществления поставок товаров, выполнения работ или оказания услуг по предмету закупки, стоимость которых составляет не менее чем 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении, документации о закупке. При этом учитывается стоимость всех поставленных, выполненных, оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) товаров, работ, услуг (по выбору участника закупки) по предмету закупки.

Порядок проведения квалификационного отбора установлен в пункте 3.9

Документации о закупке.

Пунктом 1.7.3 части I Документации о закупке установлено, что участник должен иметь опыт по фактически выполненным работам/услугам по благоустройству полосы отвода железнодорожного пути, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в Техническом задании – приложении № 1.1 конкурсной документации. При этом учитывается стоимость всех выполненных, участником закупки (с учетом правопреемственности) работ/услуг (по выбору участника закупки) по благоустройству полосы отвода железнодорожного пути. 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 опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации о наличии требуемого опыта;
- акты о выполнении работ, оказании услуг;
- договоры на выполнение работ, оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);
- 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.).

Документы, перечисленные в пункте 1.7.3, предоставляются в электронной форме в составе конкурсной заявки.

По мнению Заявителя Документация о закупке составлена с нарушением действующего законодательства, что препятствует участию в процедуре, считает требование, определенное пунктом 1.7.3 Документации о закупке, установленным неправомерно.

Как следует из пояснений Заказчика, все работы по приведению территории и объектов инфраструктуры к эстетическому состоянию на участке Уфа – Дема, предусмотренные техническим заданием конкурсной документации, выполняются в полосе отвода железной дороги. Все объекты, перечисленные в техническом задании, являются объектами инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования. Работы по планировке земляного полотна и благоустройству территории в полосе отвода железной дороги сопряжены с рисками повреждения проходящих в ее границах коммуникаций, приборов и устройств, повреждение которых влечет за собой

риски нарушения безопасного и бесперебойного движения поездов, поэтому при производстве работ в полосе отвода требуется специальная подготовка, опыт и навыки задействованного персонала.

По мнению Заказчика, используемое квалификационное требование, являющееся критерием допуска, соответствует названным целям, поэтому включение в Документацию о закупке условия, которое в итоге приводит к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих установленным целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах.

Относительно заявленных ООО «Технопром» доводов Комиссия Самарского УФАС России отмечает следующее.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункт 2 пункта 32 части 5 главы 1 Положения о закупке).

Вышеуказанное подобранное Заказчиком требование не является индивидуальным и не привязано к какому-либо поставщику услуги. Оно направлено на определение потребностей Заказчика и выявление поставщика, который в наилучшей степени поставит услугу, отвечающую требованиям и потребностям ОАО «РЖД», что Законом о закупках не запрещено.

Выбор победителя Конкурса, заявка которого по результатам сопоставления заявок на основании требований, указанных в Документации о закупке, содержит лучшие условия исполнения договора, не является нарушением принципа равноправия, если указанные требования предоставляют Заказчику дополнительные гарантии качества предлагаемой к поставке услуги и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам, либо на необоснованное ограничение конкуренции.

При указанных обстоятельствах, установление и применение Заказчиком обжалуемого квалификационного требования, отраженного в Документации о закупке, не может быть признано нарушающим требования законодательства, регулирующего осуществление закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Исходя из содержания пункта 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, признаками ограничения конкуренции являются обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, вызывая сокращение числа хозяйствующих субъектов на данном рынке.

Само по себе предъявление Заказчиком указанного требования не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на состояние конкуренции.

Закон о закупках не обязывает Заказчика допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек Заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпунктом 3 пункта 32 части 5 главы 1 Положения о закупке, и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в Документации о закупке способствующих тому квалификационных требований к участникам закупки, или к предлагаемому ими объекту поставки.

Использование Заказчиком квалификационных требований к участникам, установленных в Документации о закупке, не является нарушением, если эти характеристики носят измеримый характер и соответствие претендента названным требованиям может быть установлено объективно.

При этом, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых Заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, 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 (часть 1 статьи 2 Закона о закупках).

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки, а также условия их применения устанавливаются Заказчиком самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Таким образом, Заказчику предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости квалификационные требования к претендентам, намеревающимся оказать закупаемую услугу. Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности Заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Действия Заказчика по включению в Документацию о закупке указанного квалификационного требования о наличии опыта по фактически выполненным работам/услугам по благоустройству полосы отвода железнодорожного пути, стоимость которых составляет не менее 20% начальной (максимальной) цены договора, может рассматриваться как нарушающее действующее законодательство, если потенциальный участник докажет, что рассматриваемое требования включено в Документацию о закупке специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует цели и потребности проводимой Заказчиком процедуры.

Доказательств, подтверждающих данное обстоятельство, Заявителем в материалы жалобы не представлено.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

Обязательным условием для признания в действиях (бездействии) Заказчика нарушение статьи 17 Закона о защите конкуренции является наличие последствий в результате действий (бездействии) в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

Кроме того, Заявителем не доказан заявленный довод о том, что действия филиала ОАО «РЖД» при проведении Конкурса послужили основанием к необоснованному ограничению числа участников закупки. Как следует из материалов жалобы, на участие в Конкурсе поступило девять заявок, что указывает на отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений.

При данных конкретных обстоятельствах в рассматриваемых действиях Заказчика отсутствует необходимая и достаточная совокупность данных, указывающих на наличие признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, ОАО «Российские железные дороги» в лице Куйбышевской дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД» в обжалуемой части не нарушен порядок действующего законодательства при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора выполнения работ по приведению территории и объектов инфраструктуры к эстетическому состоянию на участке Уфа – Дема (извещение № 32009416996, <https://zakupki.gov.ru>; закупка № 454/ОКЭ-ЦДИ/20, <https://223.rts-tender.ru>).

Доводы, указанные в жалобе ООО «Технопром», признаются Комиссией Самарского УФАС России необоснованными.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Технопром» необоснованной.