

РЕШЕНИЕ

по делу №7-11/147 (027/10/18.1-1574/2022)

05.12.2022
Хабаровск

г.

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

в отсутствие представителей от:

- ООО ЧОО «Дисконт ДВ» - представитель не явился, о дате, месте и времени рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом;

в присутствии представителей от:

- ОАО «РЖД» - Д.А. Татаринов по доверенности 27.08.2020 №ДВОСТ НЮ-86/Д; Н.В. Лямин по доверенности от 28.11.2022 № ЦДЗС-85/Д,

рассмотрев жалобу ООО ЧОО «Дисконт ДВ», материалы дела №7-11/147 (027/10/18.1-1574/2022),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО ЧОО «Дисконт ДВ» на действия заказчика – ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1673/ОКЭ-ДВОСТ/22 на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов (лот №2).

Как следует из жалобы, ООО ЧОО «Дисконт ДВ» несогласно с отклонением заявки Общества.

Представители ОАО «РЖД» с доводами жалобы не согласились по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 01.12.2022 №454/ДВОСТ РЦОЗ (вх. от 01.12.2022 №25826/22), согласно которому доводы, изложенные в жалобе необоснованные, дополнительно указав на то, что при подаче заявки участник должен указать номер закупки, а также номер лота. Так участником № 1 (ООО ЧОО «Дисконт ДВ») по лоту №2 в первой части заявки в техническом предложении указан лот №1. При этом у заказчика отсутствуют достоверные сведения о намерениях участника, в части подаваемой заявки (в части лотов №1 или №2). При заключении договора, в случае признания такого участника победителем, существует риск отказа от заключения договора, в связи с тем, что участник полагал, что подает заявку по лоту №1. При этом по лотам №1 и №2 услуги оказываются в разных субъектах Российской Федерации. На основании вышеизложенного, просили признать жалобу ООО ЧОО «Дисконт ДВ» необоснованной.

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).

Комиссия Хабаровского УФАС России, заслушав лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

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 www.company.rzd.ru в разделе «Закупки и торги».

Перечень документов, представляемых участниками для подтверждения их соответствия установленным требованиям, предусматривается в документации о конкурентной закупке. В документации о конкурентной закупке могут быть включены и иные требования к участникам, не перечисленные в пунктах 199 - 201 настоящего Положения. Включение таких требований

допускается при наличии у заказчика соответствующего обоснования (пункт 202 Положения о закупке).

Не допускается предъявлять к участникам требования, которые не указаны в документации о конкурентной закупке. Требования, предъявляемые к участникам, установленные в документации о конкурентной закупке, применяются в равной степени ко всем участникам закупки (пункт 203 Положения о закупке).

Конкурс – форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой конкурентной закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора (подпункт 14 пункта 12 Положения о закупке).

В соответствии с требованиями Постановления Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 г. № 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» Заказчик не осуществляет размещение в Единой информационной системе в сфере закупок сведений о закупке товаров, работ, услуг (далее - ЕИС) информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым заключен договор по результатам закупки.

20.10.2022 на сайте www.company.rzd.ru в разделе «Закупки и торги» и на сайте www.rts-tender.ru опубликовано извещение о проведении открытого конкурса.

Начальная (максимальная) цена договора по лоту №2 - 3 899 761, 20 руб. без учета НДС (4 679 713, 44 руб. с учетом НДС). Срок подачи заявок – с 20.10.2022 по 21.11.2022. Рассмотрение первых частей заявок - 22.11.2022. Рассмотрение вторых частей заявок - 05.12.2022. Дата подведения итогов – 05.12.2022.

Согласно п. 3.9.4 конкурсной документации участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случаях, установленных конкурсной документацией, в том числе в следующих случаях:

- 3.9.4.4 несоответствия конкурсной заявки требования конкурсной документации, в том числе:
- техническое предложение не соответствует требованиям конкурсной документации.

Согласно п. 3.17.5 конкурсной документации - конкурсная заявка должна состоять из двух частей и ценового предложения.

Так в соответствии с пп. 3.17.6.1 п. 3.17.6 конкурсной документации, первая часть заявки должна содержать: описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями приложения №1.1 конкурсной документации, оформленное по форме Технического предложения участника, представленной в приложении №1.3 конкурсной документации.

Согласно пп. 3.17.6.2 п. 3.17.6 конкурсной документации, документы, перечисленные в приложении №1.4 приложения конкурсной документации, в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, установленных к товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (в случае установления в приложении №1.4 конкурсной документации таких критериев и порядка оценки и сопоставления заявок). Перечень документов и порядок их оформления указываются в приложении №1.4 конкурсной документации.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки первых частей заявок от 22.11.2022 №1673/ОКЭ-ДВОСТ/22/1 по лоту № 2 подано 6 заявок, из которых заявки участников №№ 2, 3, 4, 5, 6 признаны соответствующими, заявка участника № 1 (ООО ЧОО «Дисконт ДВ») – отклонена конкурсной комиссией на основании пункта 3.9.4.4 документации о закупке с несоответствием заявки требованиям документации о закупке, именно: техническое предложение участника, представленное в составе заявки, не соответствует требованиям конкурсной документации, в части номера лота процедуры закупки.

Рассмотрев довод ООО ЧОО «Дисконт ДВ» о необоснованном отклонении заявки, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующему выводу.

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).

Данные требования законодательства согласуются с тем, что предпринимательская деятельность в силу положений статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, является самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Участники закупки, принимая решение об участии в закупке, самостоятельно формируют предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей, с учетом интереса одержать победу.

Как следует из материалов дела, участником закупки – ООО ЧОО «Дисконт ДВ» (заявка №1) подана заявка на участие в конкурсе по лоту №2, при этом как следует из Технического предложения указанного участника, предложение подано в отношении лота №1 «Оказание услуг по охране имущества с использованием специальных средств».

Вместе с тем, по данной закупке заказчиком размещено 4 лота на «Оказание услуг по охране имущества с использованием специальных средств», отличие лотов выражается: в объеме услуг, стоимости оказанных услуг и месте оказания услуг. Так, например, по лоту №1 осуществляется оказание услуг по охране объектов Тындинского территориального управления (Санаторий профилакторий «Надежда», Тындинский Дворец культуры железнодорожников), стоимость услуг составляет 2 545 607,81 руб. с учетом НДС. При этом, по лоту №2 осуществляется оказание услуг по охране объектов Хабаровского территориального управления (Санаторий – профилакторий Железнодорожник, Хабаровский дворец культуры железнодорожников, ДОЛ им Заслонова ст. Вяземская), стоимость услуг составляет 4 679 713, 44 руб. с учетом НДС.

Таким образом, указание в заявке участниками номера лота, является значимой информацией для заказчика, позволяющей определить точное понимание участником предмета закупки, его расположение и стоимость.

На основании изложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о

правомерности действий заказчика по отклонению заявки ООО ЧОО «Дисконт ДВ», в связи с несоответствием Технического предложения участника, в части указания номера лота процедуры закупки.

Исходя из материалов дела, Комиссией Хабаровского УФАС России принято решение признать жалобу ООО ЧОО «Дисконт ДВ» 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 ЧОО «Дисконт ДВ» на действия заказчика – ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1673/ОКЭ-ДВОСТ/22 на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов (лот №2) – **необоснованной.**

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