

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-6361/2024 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**20.05.2024 г. Москва**

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя <...>

рассмотрев жалобу ООО «ТМ» (далее — Заявитель) на действия АО «РЖДстрой» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме № 5706/ЗПЭ-АО «РЖДстрой»/2024 на право заключения договора на поставку специализированной техники (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, оператора 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель выражает несогласие с определением победителя, оценкой победителя по критерию «Опыт участника», а также с положениями закупочной документации в части установленного порядка оценки по критериям «Опыт участника» и «Финансовое состояние участника».

При этом на заседании Комиссии представитель Заявителя пояснил, что не поддерживает довод жалобы о ненадлежащей оценке заявки победителя ввиду произошедшей при подготовке жалобы технической ошибки, в связи с чем, указанный довод жалобы не подлежит оценке Комиссией.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок 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.

Комиссией установлено, что 18.04.2024 на официальном сайте ООО «РТС-тендер» размещено извещение о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 20 580 120,26 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 18.04.2024.

Дата окончания срока подачи заявок: 26.04.2024.

Дата подведения итогов: 03.05.2024.

Относительно довода о правомерности определения победителя Комиссия отмечает следующее.

Заявитель подал заявку № 2.

Согласно протоколу от 03.05.2024 № 5706/2 победителем признан участник № 3.

В соответствии с протоколом от 27.04.2024 № 5706/1 Заявитель получил 55,43 балла, а победитель — 87,15 баллов.

Заявитель с определением победителя не согласен и указал, что предложил наименьшую цену договора.

В свою очередь, Заказчик пояснил, что Заказчиком проведена оценка заявок в строгом соответствии с требованиями закупочной документации, что свидетельствует об отсутствии в действиях Заказчика нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации.

Изучив материалы дела, Комиссия установила, что согласно Приложению № 1.4 к документации о закупке оценка заявок осуществляется (для каждого лота

отдельно) на основании ценовых и неценовых критериев.

Непредставление сведений и документов по неценовым критериям (Таблица 2) не является причиной отклонения заявки участника, неценовые критерии используются исключительно при начислении баллов при оценке заявок.

Таблица 1 – Ценовые критерии оценки

№ п/п	Критерий	Документы/сведения, предоставляемые для оценки критерия
1	Цена договора	Ценовое предложение

Таблица 2 – Неценовые критерии оценки

№ п/п	Критерий	Документы/сведения, предоставляемые для оценки критерия
1	Опыт участника	<p>- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 документации запроса предложений о наличии требуемого опыта;</p> <p>и</p> <p>- накладные о поставке товара.</p> <p>;</p> <p>и</p> <p>- договоры на поставку товаров (представляются все листы договоров со всеми приложениями);</p> <p>- 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.).</p>
2	Финансовое состояние участника	- бухгалтерская отчетность (бухгалтерский баланс и отчет о финансовых результатах) за 2 последних завершающихся отчетных периода (2 года).

При сопоставлении заявок и определении победителя запроса предложений оцениваются:

	Наименование	
--	--------------	--

№ критерия	критерия/ подкритерия	Значимость критерия	Порядок оценки по критерию
1.	Цена договора	Максимальное количество баллов - 50 баллов	<p>Оценка осуществляется на основании технических предложений, представленных в заявках участников, следующим образом:</p> <p>Заявкам участника, в технических предложениях которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий установленный в пункте 1.4 документации запроса предложений, а именно на 15% и более от начальной (максимальной) цены) присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора».</p> <p>Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, установленный в пункте 1.4 документации запроса предложений на 15% и более от начальной (максимальной) цены), по приведенной формуле не оцениваются.</p> <p>Заявка каждого участника, в которой предложена не демпинговая цена, оценивается путем сравнения начальной (максимальной) цены, сниженной на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.4 документации запроса предложений (максимально допустимый размер снижения цены определяется по формуле: <math>C_{min} = ((C_{нач.макс.} - 0,15 * C_{нач.макс.}) + 1 \text{ копейка})</math> (<math>C_{min} - 14\ 577\ 585,20 \text{ руб.}</math>), с ценой, предложенной каждым участником (<math>C_j</math>), по формуле:</p> $B_j = \frac{C_{нач.макс.} - C_j}{C_{нач.макс.} - C_{min}}$ <p><math>C_{min}</math> – начальная (максимальная) цена, сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.4 документации запроса предложений (без учета НДС);</p> <p><math>C_j</math> – цена, предложенная j-ым участником (без учета НДС);</p> <p><math>C_{нач.макс.}</math> – начальная (максимальная) цена без учета НДС;</p> <p>– максимально возможное количество баллов.</p>

			<p>При этом заявкам, содержащим предложение демпинговой цены (сниженной на размер превышающий максимально допустимый размер снижения (на 15% и более от начальной (максимальной) цены), присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на размер, превышающий максимально допустимый размер снижения (на 15% и более от начальной (максимальной) цены), по вышеприведенной формуле не оцениваются.</p> <p>Оценка и сопоставление заявок на участие в запросе предложений, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов.</p>
2	Опыт участника.	Максимальное количество баллов - 30 баллов	<p>Оценивается путем деления стоимости выполненных каждым (j-ым) участником поставок товара по предмету запроса предложений на максимальную из предложенных участниками стоимость опыта поставок в требуемой области, по формуле:</p> $B_j = \frac{C_{j\text{опыт}}}{C_{\text{max}}} * N$ <p>где</p> <p><math>B_j</math> – количество баллов j-го участника;</p> <p><math>C_{j\text{опыт}}</math> – стоимость выполненных j-ым участником поставок товара, указанного в техническом задании Приложении №1.1. к документации запроса предложений без учета НДС);</p> <p><math>C_{\text{max}}</math> – максимальный объем опыта поставок товара, указанного в техническом задании Приложении №1.1. к документации запроса предложений, из всех предложенных участниками.</p> <p>N – максимально возможное количество баллов.</p>
			<p>В случае если в бухгалтерской отчетности отсутствуют необходимые показатели, по итогам оценки по данным показателям присваивается 0 баллов.</p>

Заявка оценивается по формуле:

$$B_j = \frac{P_{Bj}}{N}$$

Где:

$B_j$  – количество баллов  $j$ -того участника по подкритерию,

– максимально возможное количество баллов,

$P_{Bj}$  – сумма баллов  $j$ -того участника, полученная по итогам расчета финансового состояния участника в следующем порядке:

Величина чистых активов (ЧА)

Величина чистых активов = средняя величина балансовой стоимости активов участника - средняя величина суммы долговых обязательств участника:

$ЧА = \frac{(\text{показатель, представленный в строке 1600 бухгалтерского баланса за последний завершенный отчетный период} + \text{показатель, представленный в строке 1600 бухгалтерского баланса за предыдущий завершенный отчетный период})/2 - ((\text{показатель, представленный в строке 1400 бухгалтерского баланса за последний завершенный отчетный период} + \text{показатель, представленный в строке 1400 бухгалтерского баланса за предыдущий завершенный отчетный период})/2 + (\text{показатель, представленный в строке 1500 бухгалтерского баланса за последний завершенный отчетный период} + \text{показатель, представленный в строке 1500 бухгалтерского баланса за предыдущий завершенный отчетный период})/2 - (\text{показатель, представленный в строке 1530 бухгалтерского баланса за последний завершенный отчетный период} + \text{показатель, представленный в строке 1530 бухгалтерского баланса за предыдущий завершенный отчетный период})/2)}$

Объекты бухгалтерского учета, учитываемые организацией на забалансовых счетах, при определении стоимости чистых активов к расчету не принимаются. Активы и обязательства принимаются к расчету по стоимости, подлежащей отражению в бухгалтерском балансе участника (в нетто-оценке за вычетом регулирующих величин) исходя из правил оценки соответствующих статей бухгалтерского баланса.

Коэффициент текущей ликвидности (Ктл)

Коэффициент текущей ликвидности = средняя величина оборотных активов/средняя величина краткосрочных обязательств:

3

Финансовое состояние участника

Максимальное количество баллов - 20

Ктл = ((показатель, представленный в строке 1200 бухгалтерского баланса за последний завершённый отчетный период + показатель, представленный в строке 1200 бухгалтерского баланса за предыдущий завершённый отчетный период)/2)/((показатель, представленный в строке 1500 бухгалтерского баланса за последний завершённый отчетный период + показатель, представленный в строке 1500 бухгалтерского баланса за предыдущий завершённый отчетный период)/2)

Коэффициент абсолютной ликвидности (Кал)

Коэффициент абсолютной ликвидности = (средняя величина денежных средств + средняя величина финансовых вложений)/средняя величина краткосрочных обязательств:

Кал = ((показатель, представленный в строке 1250 бухгалтерского баланса за последний завершённый отчетный период + показатель, представленный в строке 1250 бухгалтерского баланса за предыдущий завершённый отчетный период)/2+(показатель, представленный в строке 1240 бухгалтерского баланса за последний завершённый отчетный период + показатель, представленный в строке 1240 бухгалтерского баланса за предыдущий завершённый отчетный период)/2)/((показатель, представленный в строке 1500 бухгалтерского баланса за последний завершённый отчетный период + показатель, представленный в строке 1500 бухгалтерского баланса за предыдущий завершённый отчетный период)/2)

Коэффициент финансовой устойчивости (Кфу):

Коэффициент финансовой устойчивости = (Средняя величина капитала и резервов + Средняя величина долгосрочных обязательств)/Средняя величина валюты баланса:

Кфу = ((показатель, представленный в строке 1300 бухгалтерского баланса за последний завершённый отчетный период + показатель, представленный в строке 1300 бухгалтерского баланса за предыдущий завершённый отчетный период)/2+(показатель, представленный в строке 1400 бухгалтерского баланса за последний завершённый отчетный период + показатель, представленный в строке 1400 бухгалтерского баланса за предыдущий завершённый отчетный период)/2)/((показатель, представленный в строке 1700 бухгалтерского баланса за последний завершённый отчетный период + показатель, представленный в строке 1700 бухгалтерского баланса за предыдущий завершённый отчетный период)/2)



Коэффициент сопоставимости оборотов участника (выручка) с ценой договора (лота) без учета НДС, установленной в техническом задании документации о закупке (Ксо):

Коэффициент сопоставимости оборотов = цена договора (лота) без учета НДС, установленная в техническом задании документации о закупке / среднегодовая выручка

Сумма баллов (РБj) рассчитывается по результатам оценки показателей следующим образом:

Показатель	Норматив показателя	Балл за выполнение норматива показателя
ЧА	$ЧА \geq H(M)Ц$	0,20
	$ЧА < H(M)Ц$	0
КТЛ	$КТЛ \geq 1$	0,20
	$КТЛ < 1$	0
Кал	$Кал \geq 0,2$	0,10
	$Кал < 0,2$	0
Кфу	$Кфу \geq 0,5$	0,20
	$Кфу < 0,5$	0
Ксо	$Ксо < 0,33$	0,30
	$Ксо \geq 0,33$	0
ИТОГО РБj		1

Оценка заявки участника, на стороне которого выступают несколько лиц, по данному критерию осуществляется в совокупности на основании сведений в отношении всех лиц, выступающих на стороне такого участника.

Осуществление оценки в совокупности означает, что итоговый балл участника, на стороне которого выступает несколько лиц, определяется как сумма баллов лиц, выступающих на его стороне. При этом итоговый балл не может быть больше максимально возможного количества баллов по данному критерию.

Согласно части 22 статьи 3.2 Закона о закупках под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В свою очередь Заявителем не было доказано, что определение победителя было осуществлено Заказчиком неправомерно.

Также Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые действия

влекут предоставление преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

То есть, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия отмечает, что использование предусмотренных законом средств защиты только формальным способом, при отсутствии реального интереса в защите права, а также с целью причинить ущерб иным лицам, содержит в себе явные признаки злоупотребления правом.

Данное обстоятельство является самостоятельным основанием для отказа в удовлетворении жалобы.

Проанализировав заявленный довод, Комиссия также отмечает, что в жалобе Заявителя не указаны обжалуемые действия (бездействие) Заказчика, нарушающие действующее законодательство Российской Федерации, а также отсутствуют ссылки на положения действующего законодательства Российской Федерации, которые, по мнению Заявителя, были нарушены Заказчиком, равно как не приведено указаний в чем именно выразились нарушения в действиях Заказчика.

Соответственно, 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.

Относительно оспаривания положений Закупочной документации Комиссия отмечает, что оспариваемые требования подлежали обжалованию в срок до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 26.04.2024.

При этом жалоба подана Заявителем в антимонопольный орган 13.05.2024 посредством электронной почты, то есть за пределами срока, установленного на подачу заявок.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями

Документации.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

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 (часть 3 статьи 1 ГК РФ, недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что оспаривание положений документации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Также в письме ФАС России от 25.06.2019 ME/53183/19 указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлениях Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу А40-178288/20, от 23.06.2023 по делу А40-17873/23, решениях Арбитражного суда города Москвы от 28.02.2023 по делу А40-27666/22, от 10.10.2023 по делу А40-167076/23.

Таким образом, Комиссия оставляет жалобу без рассмотрения в указанной части.

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

**РЕШИЛА:**

1. Оставить жалобу ООО «ТМ» (ИНН: 0105077924; ОГРН: 1170105000196) на действия АО «РЖДстрой» (ИНН: 7708587205; ОГРН: 1067746082546) при проведении Закупки без рассмотрения в части обжалования положений документации, в остальной части - признать жалобу необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.05.2024 № НП/18796/24.

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