

**Общество с ограниченной ответственностью «ОБЪЕДИНЕННАЯ
ТОРГОВО-СЕРВИСНАЯ КОМПАНИЯ»
(ООО «ОТСК»)**

107078, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 14, стр. 4
ИНН/КПП 9701007762/770101001, ОГРН 1157746801365,

Исх. № 138

дата: **15.03.2019г.**

В Федеральную антимонопольную службу

Адрес: Центральный аппарат ФАС России: 125993, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, Д-242,
ГСП-3

✉ E-mail: delo@fas.gov.ru

Многоканальный телефон ФАС России: (499) 755-23-23

Факс: (499) 755-23-24 или (499) 755-23-23 (тон. № 3)

ФАС России
Рег. номер 44014/19
зарегистрирован 15.03.2019



Лицо, подающее жалобу:

ООО «ОТСК»

Место нахождения: 107078, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 14, стр. 4

Почтовый адрес: 107078, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 14, стр. 4

Адрес электронной почты (e-mail): otkservis@yandex.ru

ИНН 9701007762

Иванов

Заказчик – ОАО «РЖД»

Закупка осуществляется для нужд Административно-хозяйственного управления - филиала ОАО
"РЖД".

Место нахождения заказчика: 129090, г. Москва, улица Каланчевская, дом 16, стр. 1.

✉ Почтовый адрес заказчика: 129090, г. Москва, улица Каланчевская, дом 16, стр. 1.

Контактные данные:

Контактное лицо: ведущий специалист Королев Александр Леонидович.

Адрес электронной почты: KorolevAL@center.rzd.ru

Номер телефона: +7 (499) 2604362.

Номер факса: +7 (499) 2605345.

**Закупка № 110/ОКЭ-АХУ/19 на право заключения договора на оказание услуг по комплексной
уборке внутренних помещений и мойке стекол административных зданий.**

Извещение и конкурсная документация размещены в Единой информационной системе в сфере
закупок (далее – Единая информационная система), на сайте www.rzd.ru (Раздел «Тендеры»), а также
на сайте www.rts-tender.ru (далее — ЭТЗП) (вместе далее — сайты). Начальная (максимальная) цена
договора составляет 160 671 848,57 (Сто шестьдесят миллионов шестьсот семьдесят одна тысяча
восемьсот сорок восемь) руб. 57 коп. без учета НДС, 192 806 218,28 (Сто девяносто два миллиона
восемьсот шесть тысяч двести восемнадцать) руб. 28 коп. с учетом НДС.

Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации на сайтах **«28»
февраля 2019 г.**

Дата окончания срока подачи заявок - **«18» марта 2019 г. в 11:00 ч.** московского времени.

Вскрытие заявок осуществляется по истечении срока подачи заявок **«18» марта 2019 г. в 11:00 ч.**
московского времени на ЭТЗП (на странице данного открытого конкурса на сайте ЭТЗП).

Рассмотрение заявок осуществляется «02» апреля 2019 г.

Подведение итогов открытого конкурса осуществляется «03» апреля 2019 г.

ЖАЛОБА

на действия Заказчика по утверждению и размещению документации с нарушением законодательства

28.02.2019 г. в ЕИС размещен документ «Извещение об открытом конкурсе в электронной форме № 110/ОКЭ-АХУ/19 на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке внутренних помещений и мойке стекол административных зданий в соответствии с Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N223-ФЗ (далее - Закон о закупках).

1. Требования конкурсной документации и проекта договора противоречат друг другу.

В конкурсной документации п. 1.4. написано, что демпинговой ценой при проведении конкурентной закупки считается цена, сниженная по отношению к начальной (максимальной) цене договора на 25 % и более.

При проведении конкурентной закупки применяются следующие антидемпинговые меры: требование о предоставлении участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем размер, установленный в конкурсной документации в 1,5 раза, но не менее чем размер аванса (если проектом договора предусмотрена выплата аванса).

Однако, в проекте договора отсутствуют пункты про обеспечение исполнения договора, какое-либо упоминание обеспечения в принципе, чем не соблюдено выполнение антидемпинговых мер.

По своей сути проект договора – это часть закупочной документации, содержащая в себе полный комплекс условий, на которых Заказчик готов осуществить закупку.

Согласно 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 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.

Согласно главе 39 Положения о закупках ОАО «РЖД»:

295. Договор заключается на условиях и по цене, указанных в конкурсной документации и в конкурсной заявке победителя или участника, с которым заключается договор, или, с согласия таких лиц, на условиях более выгодных для Заказчика в случаях, предусмотренных настоящим Положением.

296. Договор заключается после предоставления победителем или участником, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора (если требование предоставления обеспечения установлено).

Проект договора является неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках: «...проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке...».

Следовательно, положения проекта договора должны соответствовать конкурсной документации. Противоречивое описание условий предоставления обеспечения исполнения договора вводит участников в заблуждение, является явным нарушением законодательства и халатностью со стороны Заказчика.

Заказчик нарушает часть 2 статьи 2, часть 5 статьи 4 Закона о закупках.

2. Установление преимущества участникам, предлагающим демпинговые цены.

Согласно п.1. Приложения Приложения №1 к документации о закупке № 110/ОКЭ-АХУ/19 «Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок» установлен критерий «Цена

договора.» Оценка по нему осуществляется на основании заявок участника, следующим образом: Заявкам участника, в которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий установленный в пункте 1.4 конкурсной документации, а именно на 25% и более от начальной (максимальной) цены) присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, установленный в пункте 1.4 конкурсной документации), по нижеприведенной формуле не оцениваются.

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 конкурсной документации ($C_{\min} - 120\ 503\ 886,43$ руб.) с ценой, предложенной каждым участником (C_j), по формуле:

$$B_j = \frac{C_{\min}}{C_j} \times 60, \text{ где}$$

$j = 1 \dots n$, n – количество участников;

B_j – количество баллов j -ого участника;

C_j – цена, предложенная j -ым участником (без учета НДС);

$C_{\min} - 120\ 503\ 886,43$ (Начальная (максимальная) цена, сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.4 конкурсной документации) (без учета НДС);

60 – максимальное количество баллов по критерию.

Недемпинговые предложения оцениваются относительно $C_{\min} - 120\ 503\ 886,43$ руб. (Начальная (максимальная) цена сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.4 конкурсной документации) (без учета НДС). Баллы остальным заявкам также присваиваются относительно демпинговой цены.

Установление такого неправомерного способа оценки главного критерия явно подталкивает участников закупки к снижению до демпингового порога. Так как именно это значение ($C_{\min} - 120\ 503\ 886,43$ руб.) берется в качестве отсчетного, а не начальная максимальная цена договора.

При этом устанавливая максимально возможное количество баллов 60 для демпинговых цен, для Заказчика не является существенным, будет ли цена снижена на 27% или на 90%, что создает неоднозначность, несправедливость и дискриминационные условия для участников, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках. Неопределенность в расчете при разных процентах снижения приводит к нарушению порядка расчета итогового рейтинга заявок при проведении конкурса. Значимость критерия оценки «Цена договора» составляет 80%, как указано в конкурсной документации, а оценка данного критерия в наибольшей степени влияет на итоговый рейтинг заявки. Заказчик закупки производит расчет итогового рейтинга заявок участников закупки не в соответствии с реальными предложениями участников и их соотношением с начальной максимальной ценой договора, что может повлечь за собой иные результаты закупки в части определения победителя.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 февраля 2014 г. N 3323/13), отсутствие порядка расчета баллов может привести к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов, поскольку определение победителя может быть основано на субъективном усмотрении организатора торгов (его конкурсной или аукционной комиссии).

Необходимость полного раскрытия информации о торгах следует как из пункта 2 статьи 448 ГК РФ с учетом положения о равенстве всеобщего доступа к открытым торгам (пункт 1 этой статьи), так и из недопустимости ограничения конкуренции и злоупотребления доминирующим положением на рынке (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

3. При утверждении и размещении документации о закупке № 110/ОКЭ-АХУ/19 Заказчиком были нарушены требования действующего законодательства, явно влекущие ограничение количества участников.

Заказчиком в документации к закупке № 110/ОКЭ-АХУ/19 установлены требования по п. 1.9.1. Участник должен иметь опыт по фактически оказанным услугам по комплексной уборке внутренних помещений и мойке окон, стоимость которых составляет не менее 20% (Двадцати процентов) от начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении № 2 конкурсной документации. При этом учитывается стоимость всех оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) услуг (по выбору участника закупки) по комплексной уборке внутренних помещений и мойке окон.

В подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 6.6 конкурсной документации о наличии требуемого опыта;
- и
- акты об оказании услуг;
- и
- договоры на оказания услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями);
- 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.).

Установление данного требования (к опыту) противоречит закону, а именно, **пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках** «При закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) **информационная открытость закупки;**
- 2) **равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.»**

А также нарушает часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) «При проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции».

Законодательно закрепленные требования к выполнению работ способом проведения закупки конкурс отсутствуют.

Установление требования о наличии у участников опыта оказания аналогичных услуг неправомерно.

Кроме того, согласно статье 779 Гражданского кодекса Российской Федерации, учитывая правовую природу оказания услуг, содержанием договора оказания услуг является обязанность исполнителя оказать по заданию Заказчика услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность).

Заявитель утверждает, что отсутствие у участника закупки опыта по фактически выполненным услугам по комплексной уборке внутренних помещений и мойке стекол административных зданий, а также подтверждающих документов, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по

результатам закупки. Данная позиция подтверждается сложившейся правоприменительной практикой ФАС России, а также арбитражных судов:

1) Установление данного критерия на отборочной стадии влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции... ограничивая количество участников, поскольку остальные участники, не имеющие опыта, объективно лишены возможности принять участие в аукционе (Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 25.12.2013 N Ф03-6078/2013 по делу № А73-6180/2013).

2) Реализация права Заказчика на самостоятельное установление требований к участникам закупки должна осуществляться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом о закупках принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции.

Требования к опыту создают преимущество для участия в конкурсе лиц, которые соответствуют указанному требованию, что ограничивает число потенциальных участников.

В рассматриваемом случае установление требования не свидетельствует о том, что целью является выявление в результате торгов лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям закупки, но ограничивает конкуренцию и нарушает принцип равенства участников закупки" (Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.10.2015 № 1 ЗАП-17263/2015 по делу № А56- 25525/2015).

4.Заказчик предъявляет к участникам закупки требования и осуществляет оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

В Приложении №1 к документации о закупке №110/ОКЭ-АХУ/19 «Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок» установлен критерий оценки квалификации участников:

- п. 2.2 Квалификация персонала, (уборщик производственных и служебных помещений). Максимальное количество баллов по критерию - 15 баллов. Оценивается путем деления количества персонала участника, задействованного при оказании услуг, имеющемся у каждого (j-ого) участника, на максимальное количество персонала, задействованного при оказании услуг из всех имеющихся у участников:

$$A_j = \frac{\Pi_j}{\Pi_{max}} * N$$

, где

J=1...n, n – количество участников

Aj - количество баллов j-ого участника;

Πj – количество персонала, задействованного при оказании услуг имеющегося у j-ого участника;

Πmax – максимальное количество квалифицированного персонала, необходимое для оказания услуг, равное 263 сотрудникам.

N – максимально возможное количество баллов (15).

В случае, если количество персонала участника равно или больше максимального количества персонала необходимого для оказания услуг, то участнику сразу присваивается максимальное количество 15 баллов

В Приложении №1 к документации о закупке №110/ОКЭ-АХУ/19 «Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок» установлен критерий оценки квалификации участников:

- п. 2.3 Наличие систем, методик, процессов и ресурсов, необходимых для реализации политики в области качества в сфере услуг по уборке помещений. Максимальное количество баллов по критерию - 5 баллов. Максимальное количество баллов, равное 5, присваивается при наличии у участника сертифицированных независимой организацией систем, методик, процессов необходимых для реализации политики в области качества в сфере услуг по уборке помещений.

За наличие внедренных собственных методик, процессов необходимых для реализации политики в области качества в сфере услуг по уборке помещений начисляются баллы, в 2 раза меньше максимального количества баллов.

При отсутствии у участника внедренных методик, процессов необходимых для реализации политики в области качества в сфере услуг по уборке помещений баллы не начисляются.

В соответствии с частью 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.**»

В конкурсной документации отсутствуют критерии и порядок оценки заявок по данному критерию, что не позволяет участникам получить достоверную информацию о порядке присвоения баллов поданным заявкам, а также не обеспечивает равные права и возможности для участников закупки и равные условия для участия в торгах. Не учитывается ни количество случаев, ни их доказанность или обжалование в суде, уважительные причины неисполнения.

В целях расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд Заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений под порядком оценки и сопоставления заявок следует понимать детальный алгоритм действий, подлежащих осуществлению со стороны организатора торгов в целях определения победителя проводимой закупки.

Соответственно, гарантии юридического равенства участникам закупки организатором торгов не обеспечены, что не соответствует положениям части 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ).

Предоставленное Заказчику право самостоятельно определять критерии и порядок оценки и сопоставления заявок не освобождают его от обязанности при формировании конкурсной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Отсутствие конкретного порядка оценки заявок позволяет организатору торгов на стадии оценки заявок произвольно трактовать причины квалификационного отбора, оставляя за собой право по собственному усмотрению допускать и отклонять поданные заявки, и лишает участников торгов возможности получить информацию о причинах такого отклонения и, при несогласии с решением организатора торгов, оспорить его действия в установленном порядке.

Заказчик нарушает часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

Мы считаем, что в случае, если Заказчиком закупочная документация будет оставлена в том же виде, что и в настоящее время, то это приведет к безусловному **нарушению законодательства Российской Федерации:**

В противовес требованиям закона, все вышеперечисленные обстоятельства лишают многих потенциальных участников возможности участвовать в оспариваемой Закупке. В свою очередь это

приводит к недопущению, ограничению и устранению конкуренции, что прямо противоречит Федеральному закону от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Исходя из этого, для расширения круга участников закупки, Заказчику необходимо исключить из документации все требования, указывающие на квалификацию участника (Опыт участника, Квалификация персонала (уборщик производственных и служебных помещений), Наличие систем, методик, процессов и ресурсов, необходимых для реализации политики в области качества в сфере услуг по уборке помещений, в связи с тем, что отсутствие у участника Конкурса требований, указывающих на квалификацию, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

В настоящее время, положения документации закупки № 110/ОКЭ-АХУ/19 нарушают:

- положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

- требования Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ.

Следовательно, данные нарушения должны быть устранены Заказчиком, а Закупочная документация должна быть приведена Заказчиком в соответствие с действующим законодательством.

Учитывая данные обстоятельства, и руководствуясь пунктом 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

ПРОШУ:

1. Признать настоящую Жалобу обоснованной.
2. Приостановить процедуру закупки № 110/ОКЭ-АХУ/19
3. Признать в действиях Заказчика нарушение требований законодательства части 2 статьи 2, пункту 2 части 1 статья 3, частью 6 статьи 3, часть 5 статьи 4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ Российской Федерации, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении закупки № 110/ОКЭ-АХУ/19 и формировании закупочной документации.
4. Выдать Заказчику предписание о внесении изменений в документацию о закупке № 110/ОКЭ-АХУ/19 с учетом настоящей жалобы для приведения в соответствие проекта договора и конкурсной документации и с целью расширения круга участников закупки.
5. Копию Вашего решения выслать на эл. почту: otkservis@yandex.ru

Приложение (копии на 2 л.):

- извещение.
- изменения от 07.03.2019г.
- конкурсная документация.
- положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО "РЖД".

Генеральный директор
ООО «ОТСК»



Е.В. Алексеенко