

**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. № 136

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 44013118
зарегистрирован 15.03.2019



Лицо, подзюющее 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

Marcus

Заказчик – ОАО «РЖД»

Закупка осуществляется для нужд Центральной дирекции инфраструктуры - филиала ОАО «РЖД».

Место нахождения заказчика: 129090, г. Москва, ул. Каланчевская, д. 16, стр.1.

Почтовый адрес заказчика: 129090, г. Москва, ул. Каланчевская, д. 16, стр.1.

Контактные данные:

Контактное лицо: специалист 1 категории Ялчик Анастасия Сергеевна.

Адрес электронной почты: YalchikAS@center.rzd.ru

Номер телефона: +7 (499) 2604693.

Номер факса: +7 (499) 2620780.

Закупка № 66/ОКЭ-ЦДИ/19 на право заключения договора оказания услуг по комплексной уборке административно-бытовых, производственных, санитарно-гигиенических помещений и прилегающей территории для нужд Красноярской дирекции инфраструктуры

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 14 409 556,18 (Четырнадцать миллионов четыреста девять тысяч пятьсот пятьдесят шесть) руб. 18 коп. без учета НДС, 17 291 467,42 (Семнадцать миллионов двести девяносто одна тысяча четыреста шестьдесят семь) руб. 42 коп. с учетом НДС.

Начальная (максимальная) цена договора включает в себя все возможные затраты исполнителя, связанные с оказанием услуг, в том числе расходы на обеспечение спецодеждой, средствами индивидуальной защиты, инвентарем, моющими, чистящими, дезинфицирующими средствами, расходными материалами и другими средствами, транспортные расходы исполнителя, а также затраты, в связи с уплатой всех видов налогов, сборов и платежей в бюджеты всех уровней

Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации на сайтах «25» февраля 2019 г.

Дата окончания срока подачи заявок - «19» марта 2019 г. в 11:00 ч. московского времени.

Вскрытие заявок осуществляется по истечении срока подачи заявок «19» марта 2019 г. в 11:00 ч. московского времени на ЭТЗП (на странице данного открытого конкурса на сайте ЭТЗП).

2. Рассмотрение заявок осуществляется «08» апреля 2019 г.

3. Подведение итогов открытого конкурса осуществляется «09» апреля 2019 г.

ЖАЛОБА

на действия Заказчика по утверждению и размещению документации с нарушением законодательства

25.02.2019 г. в ЕИС размещен документ «Извещение об открытом конкурсе в электронной форме № 66/ОКЭ-ЦДИ/19 на право заключения договора оказания услуг по комплексной уборке административно-бытовых, производственных, санитарно-гигиенических помещений и прилегающей территории для нужд Красноярской дирекции инфраструктуры 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.

Демпинговой ценой при проведении открытого конкурса считается цена, сниженная по отношению к начальной (максимальной) цене договора на 25% и более.

При проведении открытого конкурса применяются следующие антидемпинговые меры:

- требование о предоставлении Участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем размер, установленный в конкурсной документации в 1,5 раза.

- при оценке по критерию «цена договора» заявки, содержащие предложение демпинговой цены, не оцениваются в порядке, предусмотренном конкурсной документацией. Таким заявкам присваивается максимальное количество баллов по критерию.

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 Приложении №1 к документации о закупке № 66/ОКЭ-ЦДИ/19 «Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок» установлен критерий «Цена договора.» Оценка осуществляется на основании технических предложений, представленных в заявках участников, следующим образом:

Заявкам участника, в технических предложениях 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 приведенной 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 ($C_{\min} - 10\ 807\ 167,15$ руб.) с ценой, предложенной каждым участником (C_j), по формуле:

$$B_j = \frac{C_{\min}}{C_j} * 70, \text{ где}$$

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

B_j – количество баллов j -ого участника;

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

$C_{\min} - 10\ 807\ 167,15$ руб. начальная (максимальная) цена сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.4 конкурсной документации) (без учета НДС);

70 – максимально возможное количество баллов.

Недемпинговые предложения оцениваются относительно $C_{\min} - 10\ 807\ 167,15$ 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 ($C_{\min} - 10\ 807\ 167,15$ руб.) берется в качестве отсчетного, а не начальная максимальная цена договора.

При этом устанавливая максимально возможное количество баллов 70 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 70%, 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 № 66/ОКЭ-ЦДИ/19 Заказчиком были нарушены требования действующего законодательства, явно влекущие ограничение количества участников.

Заказчиком в документации к закупке № 66/ОКЭ-ЦДИ/19 установлены требования по п. 1.9.1. Участник должен иметь опыт по фактически оказанным услугам по уборке производственных и/или административно – бытовых и/или санитарно - гигиенических помещений, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) 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) производственных и/или административно – бытовых и/или санитарно - гигиенических помещений.

В подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- документ по форме 6.6 приложения № 6 конкурсной документации о наличии требуемого опыта;
- и
- акты об оказании услуг;
- и
- договоры на оказания услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями);
- документы, подтверждающие 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 конкурсу 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 услуг по уборке производственных и/или административно – бытовых и/или санитарно - гигиенических помещений, 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 конкурсе (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 ЗАЛ-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 № 66/ОКЭ-ЦДИ/19 «Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок» установлен критерий оценки квалификации участников:

- п. 2.2 Квалификация персонала. Максимальное количество баллов по критерию - 5 баллов. Оценивается путем деления количества персонала, необходимого для оказания услуг, указанного в сведениях об имеющемся квалифицированном персонале для оказания услуг по уборке производственных, административно – бытовых и санитарно - гигиенических помещений, прилегающих территорий структурных подразделений (по форме 6.7 приложения № 6 к конкурсной документации)*, представленного каждым (j-ым) участником и наличие которого подтверждено документами, указанными в пункте 1 конкурсной документации, на количество персонала, указанного в приложении № 7 к конкурсной документации, по формуле:

$$B_j = \frac{Г_j}{152} * 5$$

, где

B_j – количество баллов j -ого участника;

G_j – количество персонала, необходимого для оказания услуг, указанное в сведениях об имеющемся квалифицированном персонале для оказания услуг по уборке производственных, административно – бытовых и санитарно - гигиенических помещений, прилегающих территорий структурных подразделений (по форме 6.7 приложения № 6 к конкурсной документации), представленного каждым (j ым) участником и наличие которого подтверждено документами, указанными в пункте 1 конкурсной документации;

152 – количество персонала, указанное в приложении № 7

5 баллов – максимальное кол-во баллов

В случае если количество персонала, необходимого для оказания услуг, указанного в сведениях об имеющемся квалифицированном персонале для оказания услуг по уборке производственных, административно – бытовых и санитарно - гигиенических помещений, прилегающих территорий структурных подразделений (по форме 6.7 приложения № 6 к конкурсной документации) и наличие которого подтверждено документами, указанными в пункте 1 конкурсной документации, равно или больше количества персонала, указанного в приложении № 7 к конкурсной документации, то участнику сразу присваивается 5 баллов.

*При оценке учитываются только персонал, имеющий наименования профессий/квалификаций, указанные в приложении № 7 к конкурсной документации.

- В Приложении №1 к документации о закупке № 66/ОКЭ-ЦДИ/19 «Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок» установлен критерий оценки квалификации участников:

- п. 2.3 Наличие возможности проведения лабораторно-инструментальных исследований позволяющих определить состояние бактериологического и вирусного фона на убираемых поверхностях объектов уборки (вид (тип), концентрация/ количество), а также концентрацию дезинфицирующих и моющих средств. 5 баллов – представлены документы, позволяющие определить наличие возможности проведения лабораторно-инструментальных исследований (приказ о создании лаборатории и/или положение о лаборатории и/или паспорт лаборатории и/или наличие аккредитации или иных документов, подтверждающих создание системы, позволяющей осуществлять лабораторно-инструментальные исследования) или действующий(ие) договор(ы) на проведение лабораторно-инструментальных исследований, позволяющих определить состояние бактериологического и вирусного фона на убираемых поверхностях объектов уборки, а также концентрацию дезинфицирующих и моющих средств;

0 баллов – у участника отсутствуют документы, позволяющие определить наличие возможности проведения лабораторно-инструментальных исследований (приказ о создании лаборатории и/или положение о лаборатории и/или паспорт лаборатории и/или наличие аккредитации или иных документов, подтверждающих создание системы, позволяющей осуществлять лабораторно-инструментальные исследования) или действующий(ие) договор(ы) на проведение лабораторно-инструментальных исследований, позволяющих определить состояние бактериологического и вирусного фона на убираемых поверхностях объектов уборки, а также концентрацию дезинфицирующих и моющих средств (документы не представлены).

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, Наличие возможности проведения лабораторно-инструментальных исследований позволяющих определить состояние бактериологического и вирусного фона на убираемых поверхностях объектов уборки, 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 № 66/ОКЭ-ЦДИ/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 № 66/ОКЭ-ЦДИ/19.
3. Признать в действиях Заказчика нарушение требований законодательства **части 2 статьи 2, пункту 2 части 1 статьи 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 № 66/ОКЭ-ЦДИ/19 и формировании закупочной документации.
4. Выдать Заказчику предписание о внесении изменений в документацию о закупке № 66/ОКЭ-ЦДИ/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 227 л.):

- извещение.
- конкурсная документация.
- положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО "РЖД".

Генеральный директор
ООО «ОТСК»



Е.В. Алексеенко