

ООО «СтройКонтракт»

ИНН 6670329659, КПП 667001001, 620049, г. Екатеринбург, ул. Малышева, д. 145, каб.11
р/с: 40702810100630007241 Филиал «Уральский» Банка ВТБ (публичное акционерное
общество) в г. Екатеринбурге (Филиал «Уральский» Банка ВТБ (ПАО))
к/с 30101810765770000545/ БИК 046577545

Исх. № 10/02-1к от «10» февраля 2020 г.

Кому: **Управление** **Федеральной**
антимонопольной службы по г. Москве
Сокращенное наименование: **Московское УФАС**
России

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом
4, стр. 1 (вход со стороны Боярского переулка), м.
Красные ворота
E-mail: to77@fas.gov.ru

Заявитель жалобы: ООО «СтройКонтракт»
ИНН 6670329659, КПП 667001001, 620049, г.
Екатеринбург, ул. Малышева, д. 145, каб.11

E-mail: stroykontrakt66@mail.ru
Телефон: 8-904-988-97-09

Заказчик – ОАО «РЖД»

Закупка осуществляется для нужд

Административно-хозяйственного управления
- 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
Ни Наталья Валерьевна.

Адрес электронной почты:
ninv@center.rzd.ru

Номер телефона: +7 (499) 2604329.

Номер факса: +7 (499) 260-71-32.

ЖАЛОБА

**на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в
соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О
закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

Номер Извещения в ЕИС (единой информационной системе по адресу в сети интернет: <http://zakupki.gov.ru/>): 32008837268

Наименование объекта закупки: открытого конкурса в электронной форме, участниками которого вправе быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства № 19/ОКЭ-АХУ/20 на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатации инженерных систем по адресу: ул. Каланчевская, д.35.

Способ определения поставщика: открытый конкурс в электронной форме

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: www.rts-tender.ru

Информация о закупке:

Заказчик – ОАО «РЖД»

Закупка осуществляется для нужд Административно-хозяйственного управления - 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 Ни Наталья Валерьевна.

Адрес электронной почты: ninv@center.rzd.ru

Номер телефона: +7 (499) 2604329.

Номер факса: +7 (499) 260-71-32.

Порядок подачи: в соответствии с конкурсной документацией

Дата начала подачи заявок: с момента опубликования извещения и документации на сайтах «03» февраля 2020 г.

Дата и время окончания подачи заявок: «11» февраля 2020 г. в 10:30 ч. московского времени.

Порядок подачи заявок: Заявки на участие в конкурсе №19/ОКЭ-АХУ/20 подаются в электронной форме на ЭТЗП (на странице данного открытого конкурса на ЭТЗП).

Заявка на участие должна состоять из первой части, второй части и ценового предложения.

Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика): Рассмотрение первых частей заявок осуществляется «18» февраля 2020 г.

Вторые части заявок предоставляются оператором заказчику на следующий рабочий день после размещения в установленном порядке протокола рассмотрения и оценки первых частей заявок.

Рассмотрение вторых частей заявок осуществляется «04» марта 2020 г.

Подведение итогов закупки: осуществляется «04» марта 2020 г.

Порядок рассмотрения первых и вторых частей заявок, сопоставления ценовых предложений, выбора победителя закупки (участника, с которым заключается договор): осуществляется в порядке, указанном в части 3 документации о закупке.

Квалификационный отбор участников открытого конкурса проводится «04» марта 2020 г.

По итогам проведения квалификационного отбора формируется протокол, в котором отражается решение о соответствии участника установленным квалификационным требованиям.

Место подведения итогов: по 223-ФЗ не требуется

Начальная максимальная цена договора составляет Начальная (максимальная) цена договора составляет 23 821 891,92 (Двадцать три миллиона восемьсот двадцать одна тысяча восемьсот девяносто один) руб. 92 коп. без учета НДС, **28 586 270,30** (Двадцать восемь миллионов пятьсот восемьдесят шесть тысяч двести семьдесят) руб. 30 коп. с учетом НДС.

Доводы жалобы

№ 1. Заказчик не правомерно установил квалификационное требование – такое как наличие квалифицированного персонала в качестве допуска к участию в конкурсе , ограничивающее конкуренцию, а именно:

Пунктом 1.7.3.3 Технического задания конкурсной документации Заказчиком установлено квалификационное требование, что

1.7.3	Проведение квалификационного отбора участников конкурса. Квалификационные требования к участникам закупки	Квалификационный отбор проводится. Порядок проведения квалификационного отбора установлен в пункте 3.9 конкурсной документации. 1.7.3.3. Участник должен располагать квалифицированным персоналом, а именно: <ul style="list-style-type: none">– начальник службы (эксплуатации инженерно-технических систем) – не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках напряжением до 1000В и допуск к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках;– инженер-электрик - не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках напряжением до 1000В;– инженер по эксплуатации оборудования - не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках напряжением до
-------	--	--

		<p>1000В и допуск к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках;</p> <ul style="list-style-type: none"> - инженер по вентиляции - не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках напряжением до 1000В и допуск к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках; - инженер - не менее 4 (четырёх) работников, имеющих группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках напряжением до 1000В и допуск к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках; - наладчик контрольно-измерительных приборов и автоматики - не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках напряжением до 1000В; - слесарь по ремонту и обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования - не менее 2 (двух) работников, имеющий группу по электробезопасности не ниже III в электроустановках напряжением до 1000В и допуск к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках; - слесарь-сантехник - не менее 8 (восьми) работников, имеющих группу по электробезопасности не ниже III в электроустановках напряжением до 1000В и допуск к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках; <p>В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:</p> <ul style="list-style-type: none"> - документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации; - действующие на момент подачи заявки удостоверения по электробезопасности; - действующие на момент подачи заявки удостоверения о допуске к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках. <p>Документы, перечисленные в пунктах 1.7.3.2-1.7.3.3 предоставляются в электронной форме в составе конкурсной заявки.</p>
--	--	---

Считаем, что отсутствие у участника на момент подачи заявки квалифицированного персонала, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Так, Участник конкурса, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется согласие участника на оказание услуг в соответствии с требованиями конкурсной документации.

Требование о представлении документов, подтверждающих наличие и квалификацию персонала нельзя рассматривать как надлежащее ввиду того, что представление таких документов не является гарантией исполнения, надежности участника, однако налагает бремя на такое лицо по получению указанных документов.

При этом, предоставление такого рода документов в отсутствие гарантированности заключения в будущем договора влечет для участника Конкурса создание для себя состояния правовой неопределенности, когда, с одной стороны, он видит возможность исполнения заключенного в будущем договора с привлечением сил и средств третьих лиц, а с другой стороны, такой потенциальный участник Закупки фактически не может реализовать подобное право ввиду условий, позволяющих привлечь третьи лица, которые установил Заказчик, то есть с заполнением форм и указанием всех сведений.

Соглашение о намерениях — документ, в котором стороны закрепляют свое желание сотрудничать друг с другом в определенной сфере или заключить конкретный договор. Стороны вправе заключить его в силу пункта 2 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации. Отличительной особенностью соглашения о намерениях является то, что если какая-либо из сторон передумала заключать основной договор, ее нельзя понудить к этому. То есть наличие такого соглашения у участника Конкурса не подтверждает, что на момент заключения договора по результатам закупочной процедуры у участника Конкурса будет необходимый персонал и услуги будут оказаны качественно.

Аналогичные выводы можно сделать в отношении персонала, находящегося в штате участника (персонал может быть уволен/сокращен по обстоятельствам, неизвестным участнику на момент участия в процедуре), а также персонала по договору субподряда (договор может быть расторгнут по соглашению сторон или в одностороннем порядке). **То есть предоставленные в составе конкурсной заявки сведения могут измениться, а договор должен быть заключен, с учетом сведений, документов поданных в заявке.**

А по своей сути, персонал для оказания соответствующих услуг необходим участнику Конкурса на этапе исполнения договора.

При этом в целях защиты Заказчика от лица, ненадлежащим образом исполняющего свои обязательства, законодателем введен институт публично-правовой ответственности в виде включения сведений о таких лицах в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 2 статьи 5 **Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»** в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, участник, согласившись на условия проведения Конкурса, подает соответствующую заявку.

При таких обстоятельствах заключение договора на условиях, установленных конкурсной документацией, является обязанностью как участника, так и Заказчика,

исходя из положений статьи 5 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В связи с этим установление дополнительного механизма отбора, который способен исключить из числа возможных участников Закупки лиц, имеющих как соответствующие намерения, так и соответствующие возможности, не может отвечать правилам и принципам проведения закупок, установленным в законодательстве.

При этом следует отметить, что по своей сути данные требования фактически устанавливают барьер не только, как указывалось ранее, непосредственно среди лиц, которые подали заявки на участие в Закупке, но и для тех лиц, которые, обладая специальными разрешительными документами, отказываются от намерения участвовать в Закупке.

Так, анализ аналогичных и сходных закупочных процедур с сопоставимыми предметами (ценой) показывает, что требование, аналогичное установленному Заказчиком, является одним из многих критериев оценки, но не критерием допуска к участию в закупочных процедурах.

Данный вывод подтверждается тем, что при проведении аналогичных **КОНКУРСОВ** в случае установления Заказчиком данного требования «Наличие квалифицированного персонала» в качестве условия допуска к участию в закупке (конкурсе), признаются *ограничивающими конкуренцию, например: РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-195/18 по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПСК» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 26.03.2018 г.; РЕШЕНИЕ ФАС России № 223ФЗ-643/17 по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПромЭксперт» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 07.07.2017 г. (Приложение №4 к настоящей жалобе).*

Таким образом, считаем, что установленное Заказчиком пунктом 1.7.3.3 документации квалификационное требование в качестве допуска, учитывая, что в любом случае работы данного типа обязаны оказываться равнозначно качественно, не является общепринятым и допустимым способом защиты от действий недобросовестного контрагента, и, как следствие, основания расценивать отнесение данного бремени на участника как обоснованное требование считаем, что отсутствуют.

Аналогичный вывод подтверждается решениями вынесенными ФАС России по результатам рассмотрения аналогичных жалоб с указанным доводом: РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-449/17 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Энергомонтажсервис» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 23.05.2017; РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-251/18 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Восточная строительная компания» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц» от 17.04.2018г.; **РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-448/18 по результатам рассмотрения жалобы ИП Кулакова О.С. на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 20.06.2018 г.; и решением вынесенным Московским УФАС по делу № 077/07/00-11800/2019 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров от 21.10.2019 г. ; решением вынесенным Московским УФАС по делу № 1-00-1817/77-18 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров от 23.10.2018 г.**

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование не соответствует пункту 2 части 1 статьи Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и нарушают часть 1 статьи 2 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

2. Заказчиком в конкурсной документации неправомерно установлено положение в конкурсной документации, ограничивающее конкуренцию, а именно проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников в отношении участников Конкурса.

Пунктом 3.11.10 Конкурсной Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов конкурса в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям конкурсной документации.

В пункте 3.11.11. Конкурсной документации указано, что Заказчик вправе проверять соответствие участников, предлагаемых ими товаров, работ, услуг требованиям конкурсной документации, достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству РФ, включая официальные сайты государственных органов и организаций в сети Интернет.

Пунктом 3.11.12. Конкурсной документации установлено, что при наличии информации и документов, подтверждающих, что товары, работы, услуги, предлагаемые в соответствии с конкурсной заявкой участника, не соответствуют требованиям, изложенным в конкурсной документации, заявка участника отклоняется.

Согласно части 6 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ 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 Положении о закупке и Документации не установлен порядок и основания проведения проверки достоверности, что ставит возможность проведения или не проведения проверки в отношении конкретного участника закупки в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Таким образом, возможность участия в с учетом указанных положений Документации и Положения о закупке зависит от решения Заказчика осуществлять либо не осуществлять проверку, которое может быть различным в отношении разных участников конкурса, что ограничивает количество участников конкурса.

Следовательно, установление вышеуказанных требований не соответствует пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ, что нарушает требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ.

Частью 10 статьи 3 ФЗ № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика (п.1.ч.10 статьи 3 ФЗ № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»).

Действия Заказчика нарушают положения ч. 1 ст. 17 ФЗ №135 «О защите конкуренции», ст. ст. 1, 2, 3, 4, 6 Федерального закона №223-ФЗ, п.1.ч.10. ст.3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» .

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе 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.

В соответствии с п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного и руководствуясь ч.1.ст.2; п.2.ч1. ст.3, п.1, п.4.ч.10.ст. 3 , ст. 4 ФЗ№ 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ст.18.1. ФЗ №135 «О защите конкуренции», ч.1 , ч 5 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции»

ПРОШУ:

- 1.Провести внеплановую проверку.
- 2.Признать доводы жалобы обоснованными.
- 3.Признать в действиях заказчика нарушения №223–ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
- 4.Выдать заказчику предписание об устранении нарушений путем внесения изменений в документацию.
5. Обязать Заказчика назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе , а также опубликовать в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС) информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, дате рассмотрения заявок на участие в конкурсе и дате проведения конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупках.

Приложение:

Подтверждение полномочий лица подписавшего жалобу:

- 1.Приказ о назначении директора 18 от 29.05.2019 г.
2. Решение №14/1 от 29.05.2019 г.

3. Копия РЕШЕНИЯ ФАС России № 223ФЗ-115/17 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Технотранс» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 13.02.2017 г.

4. Копия РЕШЕНИЯ ФАС России № 223ФЗ-643/17 по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПромЭксперт» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 07.07.2017 г.

Директор ООО «СтройКонтракт»



Д.С. Ренев