

В ФЕДЕРАЛЬНУЮ  
АНТИМОНОПОЛЬНУЮ  
СЛУЖБУ  
(ФАС России)

Жалоба

на действия заказчика по установлению условий, ограничивающих конкуренцию

**Заказчик:** ОАО «РЖД»

Закупка осуществляется для нужд Московской дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО "РЖД".

Место нахождения заказчика:

Почтовый адрес заказчика:

Контактное лицо \_\_\_\_\_

**Способ осуществления закупки:** Конкурс проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2598/ОКЭ-ЦДИ/23.

**Предмет закупки/договора:** На право заключения договора оказания услуг по обследованию крановых путей. Объем оказываемых услуг указывается в техническом задании, являющемся приложением к конкурсной документации.

**Начальная (максимальная) цена договора** составляет 2 130 316,80 (Два миллиона сто тридцать тысяч триста шестнадцать) руб. 80 коп. с учетом НДС.

**Заявитель жалобы:** Общество с ограниченной ответственностью «ПромЭксперт»

**Доводы жалобы:**

Частью 1 статьи 2 Федерального закона N 223-ФЗ установлено, что 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.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2).

Статьей 3 Федерального закона № 223-ФЗ установлены принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ 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;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Ознакомившись с документацией конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2598/ОКЭ-ЦДИ/23 на право заключения договора оказания услуг по обследованию крановых путей, заявитель полагает, что положения документации содержат неправомерный порядок оценки заявок участника по неценовому критерию (Приложение № 1.4 к конкурсной документации), а именно:

Приложением 1.4. к конкурсной документации предусмотрено, что оценка заявок осуществляется на основании технического предложения, иных документов, представленных участником в составе заявки (в том числе в подтверждение соответствия требованиям технического задания, если такие требования установлены конкурсной документацией), иных документов, полученных в соответствии с положениями документации о закупке, а также следующих документов, представляемых участником дополнительно при наличии:

I. В подтверждение опыта услуг участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации о наличии требуемого опыта;

и

- акты об оказанных услугах;

и

- договоры на оказание услуг (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

- 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.);

- копии документов, подтверждающих оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора) и/или копии

платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в Форме сведений об опыте оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке, с отметкой обслуживающего банка об исполнении заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка.

Заявитель считает, что Заказчиком в Документации установлено излишнее требование о предоставлении участниками закупки документов, подтверждающих оплату услуг, для начисления баллов, поскольку оказанные услуги могут быть приняты контрагентом по договору, но при этом не оплачены в силу объективных причин.

Вместе с тем, в соответствии с положениями статьи 410 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) любое обязательство может быть прекращено зачетом, что является надлежащим прекращением обязательства по оплате работ. Кроме того, в силу положений гражданского законодательства Российской Федерации для зачета

необходимо и достаточно заявления одной стороны. При этом для прекращения обязательств заявление о зачете должно быть доставлено соответствующей стороне или считаться доставленным по правилам статьи 165.1 ГК РФ.

Также следует учесть, что гражданско-правовая природа зачета встречного однородного требования, как и надлежащее исполнение, представляет собой основание для прекращения обязательства, то есть влечет те же последствия, что и исполнение обязательств стороной по договору.

Вместе с тем вышеуказанное положение Документации ставит участников закупки в неравное положение, поскольку участники закупки, имеющие опыт оказания услуг в рамках договоров, обязательства по которым исполнены посредством взаимозачета и у исполнителя по договорам отсутствуют документы, подтверждающие оплату, не могут предоставить сведения о таких договорах для целей оценки по Критерию.

Кроме того, в соответствии действующим законодательством (Положение Банка России от 29.06.2021 № 762-П «О правилах осуществления перевода денежных средств», статья 863 Гражданского кодекса Российской Федерации) платежные поручения, квитанции к приходным ордерам, банковские выписки о перечислении денежных средств со счета покупателя на счет продавца, товарные и кассовые чеки и другие документы относятся к расчетным (платежным) документам.

Таким образом, из вышеуказанных положений действующего законодательства следует, что расчетные (платежные) документы подтверждают факт осуществления финансовых операций между контрагентами.

Кроме того, само по себе составление и подписание сторонами акта о выполненных работах (оказанных услугах) устанавливает фактическое участие контрагента в исполнении принятых на себя обязательств по договору, что, в свою очередь, уже свидетельствует о факте выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с условиями заключенного договора (если иное не предусмотрено договором).

Действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по Критерию, нарушают части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской об административных правонарушениях.

Руководствуясь ст. 23 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции"

ПРОШУ:

- 1 Признать жалобу ООО «ПРОМЭКСПЕРТ» на действия ОАО «РЖД» обоснованной.
- 2 Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 1, 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"
- 3 Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Приложение:

- 1 Извещение
- 2 Подтверждение полномочий Генерального директора ООО «ПРОМЭКСПЕРТ».

Генеральный директор ООО «ПРОМЭКСПЕРТ»

\_\_\_\_\_ О.В. Добрынин