

ОАО «РЖД»

Басманная Нов. ул., д. 2,
Москва, 107174

ООО «РТС-тендер»

Тараса Шевченко наб., д. 23а,
Москва, 121151

ООО «Менора»

Газгольдерная ул., д. 14, этаж 2,
комната 216,
Москва, 109518

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-859/20

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Менора» 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»**

02.11.2020

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере
закупок в составе:

ведущего заседание Комиссии – начальника отдела
правоприменительной практики и методологии Управления контроля
размещения государственного заказа Корневой Е.Д.,



членов Комиссии:

заместителя начальника Управления по контролю за государственными и муниципальными информационными системами Абрамова Г.А.,

советника Управления контроля размещения государственного заказа Кореповой В.В.,

заместителя начальника правового отдела Управления контроля размещения государственного заказа Дементьевой Г.С. (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: Гайдукова А.С. (доверенность от 25.08.2020 № ЦДЗС-53/Д),

ООО «Менора»: Гришко А.М. (доверенность от 20.10.2020 б/н),

представили ООО «РТС-тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видеоконференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу ООО «Менора» от 21.10.2020 № 11-10/20, направленная письмом Московского УФАС России от 28.10.2020 № ЕО/59983/20, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 389/ОКЭ-ЦДПО/20 на право заключения договора на оказание услуг по уборке пассажирских обустройств МК МЖД и административных зданий (извещение № 32009283510), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Менора» от 21.10.2020 № 11-10/20 направленная письмом Московского УФАС России от 28.10.2020 № ЕО/59983/20, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 389/ОКЭ-ЦДПО/20 на право заключения договора на оказание услуг по уборке пассажирских обустройств МК МЖД и административных зданий (извещение № 32009283510) (далее - Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите

конкуренции 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 Законом о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. извещение об осуществлении закупки размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 30.06.2020;

2. сумма начальной (максимальной) цены договора – 131 793 981,24 рубль;

3. дата окончания подачи заявок — 27.07.2020;

4. на участие в Конкурсе подано — 14 заявок;

5. дата рассмотрения первых частей заявок – 03.08.2020;

6. на участие в Конкурсе по результатам рассмотрения первых частей

заявок допущено — 14 заявок;

7. дата подведения итогов — 10.08.2020;

8. признаны соответствующими требованиям — 2 заявки

9. победителем Конкурса признан ООО «Атлант М» с предложением о цене договора — 96 758 747,89 рублей.

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 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 единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

1. Согласно доводу Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, неправоммерно принявшего решение о несоответствии заявки Заявителя требованиям Конкурсной документации (далее - Документация).

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации

установлен порядок оценки по критерию «Опыт участника», который оценивается путем деления услуг по уборке на начальную (максимальную) цену договора (без учета НДС), по формуле:

$$B_j = \frac{Ц_j \Sigma \text{опыт}}{Ц_{\text{нач. макс}}} * 20, \text{ где}$$

B_j – количество баллов j -го участника;

$Ц_j \Sigma \text{опыт}$ – стоимость оказанных j -ым участником услуг по уборке (без учета НДС);

$Ц_{\text{нач. макс.}}$ – начальная (максимальная) цена договора (без учета НДС).

20 – максимально возможное количество баллов.

В случае, если стоимость оказанных услуг равна или больше начальной (максимальной) цены договора (без учета НДС), то участнику сразу присваивается 20 баллов.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Пунктом 2.2 приложения № 1.4 к Документации установлен порядок оценки по критерию «Квалификация персонала», который оценивается путем деления количества персонала участника, задействованного в оказании услуг, имеющегося у каждого (j -ого) участника, на максимальное количество персонала, необходимого для оказания услуг:

$$A_j = \frac{П_j}{П_{\text{мах}}} * 10, \text{ где}$$

$J=1...n$, n – количество участников

A_j - количество баллов j -ого участника;

$П_j$ – количество персонала (уборщиков), задействованного в оказании услуг имеющегося у j -ого участника;

$П_{\text{мах}}$ – максимальное количество квалифицированного персонала (уборщиков), необходимое для оказания услуг, равное 159 сотрудникам.

10 – максимально возможное количество баллов.

В случае, если количество персонала участника равно или больше максимального количества персонала необходимого для оказания услуг, то участнику сразу присваивается максимальное количество 10 баллов.

При этом указано, что для подтверждения соответствия указанным критериям участникам Конкурса необходимо представить:

- документы по форме приложения № 1.3 к Документации;
- гражданско-правовые договоры и/или трудовые договоры с работниками и/или иные договоры на оказание услуг по предоставлению персонала.

Согласно пункту 3.11.4.1 Документации участник не допускается к участию в Конкурсе в случае непредставления в составе заявки документов соответствующих Документации, а также наличия в этих документах неполной или недостоверной информации.

В соответствии с пунктом 3.11.5 Документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 19.10.2020 № 389/ОКЭ-ЦДПО/20/2 (далее – Протокол) заявка Заявителя признана не соответствующей требованиям Документации на основании пунктов 3.11.4.1 и 3.11.5 Документации, в связи с представлением в составе заявки документов, содержащих информацию об участнике закупки, несоответствующей действительности, а именно: представлены недостоверные сведения о наличии у участника квалифицированного персонала, задействованного в оказании услуг.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заявитель в составе заявки в подтверждение наличия квалифицированного персонала представил договор от 26.08.2019 № 11-400/08-19эк, заключенный с Государственным автономным образовательным учреждением высшего образования города Москвы «Московский городской педагогический университет» (далее — ГАОУ ВО МГПУ) на оказание услуг по уборке внутренних помещений и внешних территорий в 2019-2020 г.г. При этом в документе по форме приложения № 1.3 Документации в графе «Наличие жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента, в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору» по поданному договору Заявителем указано «нет».

Однако Заказчик представил материалы, согласно которым в результате проверки сведений, указанных Заявителем в составе заявки, установлено, что ГАОУ ВО МГПУ за ненадлежащее исполнение условий договора от 26.08.2019 № 11-400/08-19экв в адрес ООО «Менора» направлялись 3 претензии с выставлением штрафных санкций, а именно:

- претензия от 24.09.2019 № 17-24-4761/48 на сумму 278 199,00 рублей;
- претензия от 02.10.2019 № 17-24-4959/50 на сумму 69 549,75 рублей;
- претензия от 21.10.2019 № 17-24-5436/55 на сумму 268512,36 рублей;

Таким образом, заявка Заявителя признана не соответствующей требованиям Документации, в связи с установлением факта указания Заявителем в составе заявки недостоверной информации.

На основании изложенного, а также учитывая, что представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих обоснованность довода, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением от 02.11.2020 № 223ФЗ-858/20 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, части 15 статьи 3.2, пунктов 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации:

- неправомерных требований к перечню банков, гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора;
- неправомерного требования о предоставлении сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника Конкурса;
- неправомерных положений Документации о праве Заказчика осуществлять дозапрос информации в отношении участников Конкурса;
- неправомерного права Заказчика не заключать договор в случае признания Конкурса несостоявшимся (при наличии хотя бы одной заявки);
- неправомерного порядка оценки по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами»;
- неправомерного требования опыта по фактически оказанным услугам по уборке.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Менора» от 21.10.2020 № 11-10/20, направленную письмом Московского УФАС России от 28.10.2020 № ЕО/59983/20, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 389/ОКЭ-ЦДПО/20 на право заключения договора на оказание услуг по уборке пассажирских обустройств МК МЖД и административных зданий (извещение № 32009283510) необоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 15 статьи 3.2, пункты 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением

от 02.11.2020 по делу № 223ФЗ-859/20 не выдавать, поскольку ранее выдано по делу от 02.11.2020 по делу № 223ФЗ-858/20.

4. Материалы дела от 02.11.2020 № 223ФЗ-859/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях не передавать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России, поскольку соответствующие материалы ранее переданы по делу от 02.11.2020 № 223ФЗ-858/20.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Ведущий заседание Комиссии ФАС России

Е.Д. Корнева

Члены Комиссии ФАС России:

Г.А. Абрамов

В.В. Кореева

Г.С. Дементьева