

**Общество с ограниченной ответственностью
«СпецСтройПроект»**

ИНН: 6670357399 КПП: 667001001 ОГРН: 1156658088267
Адрес: 620137, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Волховская, строение 20, офис 101
Р/с 40702810900630039521 Филиал «Центральный» Банка ВТБ (публичное акционерное
общество) г. Москва (Филиал «Центральный» Банка ВТБ (ПАО))
к/с 30101810145250000411 / БИК 044525411

ИСХ №1204/23-Ж223/637к
На вх № _____ от «__» _____ 2022 г.

Кому: Управление **Федеральной антимонопольной службы** по Ю
ю (**Красноярское УФАС России**). Адрес: пр. Мира, 81 "Д", Крас
E-mail: to24@fas.gov.ru

Лицо, подающее жалобу:
ООО «СпецСтройПроект»
ИНН 6670357399, КПП 667001001
620137, Свердловская область, г. Екатеринбург,
ул. Волховская, стр. 20, офис 101
E-mail: spetsstroyproect@yandex.ru
Тел.: 89588778797

Заказчик – ОАО «РЖД»
Закупка осуществляется для нужд Красноярской дирекции по э
структурного подразделения Трансэнерго – филиала ОАО «РЖД»
Место нахождения заказчика: 660021, г. Красноярск, пр. М
помещение со стороны жилого дома по пр. Мира, 158).
Почтовый адрес заказчика: 660021, г. Красноярск, пр. Мира, д
центр организации закупок Центральной дирекции закупок и с
ОАО «РЖД», вход в помещение со стороны жилого дома по пр. М
Контактные данные:
Контактное лицо: Ведущий специалист по закупкам Егерь Юли
Адрес электронной почты: EgerUV@krw.ru
Номер телефона: +7 (391) 248-05-58.
Номер факса: +7 (391) 2484417.

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»**

1.	Дата публикации и адреса сайтов в сети Интернет	Настоящее извещение и конкурсная документация размещены на сайте www.rts-tender.ru (далее — ЭТЗП) (далее — сайт) «31» марта 2023 г. Все необходимые документы по открытому конкурсу №637/ОКЭ-ТЭ/23 размещены в разделе «Документы».
----	---	--

2.	Способ осуществления закупки	Открытый конкурс проводится в электронной форме № 637/ОКЭ-ТЭ/23.
3.	Электронная торгово-закупочная площадка	Электронная площадка "РТС-тендер" www.rts-tender.ru.
4.	Заказчик	<p>Заказчик – ОАО «РЖД» Закупка осуществляется для нужд Красноярской дирекции по энергообеспечению – структурного подразделения Трансэнерго – филиала ОАО «РЖД». Место нахождения заказчика: 660021, г. Красноярск, пр. Мира, д.156, (вход в помещение со стороны жилого дома по пр. Мира, 158). Почтовый адрес заказчика: 660021, г. Красноярск, пр. Мира, д.156, Красноярский центр организации закупок Центральной дирекции закупок и снабжения – филиал ОАО «РЖД», вход в помещение со стороны жилого дома по пр. Мира, 158. Контактные данные: Контактное лицо: Ведущий специалист по закупкам Егерь Юлия Владимировна. Адрес электронной почты: EgerUV@krw.ru Номер телефона: +7 (391) 248-05-58. Номер факса: +7 (391) 2484417.</p>
5.	Предмет закупки/договора	<p>На право заключения договора выполнения работ по вырубке древесно- кустарниковой растительности вокруг и в пролетах опор охранной зоны сооружения высоковольтной воздушной линии - 10кВ АБ в границах Ачинской дистанции электроснабжения на территории Красноярского края и Республики Хакасия. Объем выполняемых работ указывается в техническом задании, являющемся приложением к конкурсной документации.</p>
6.	Начальная (максимальная) цена договора либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора	<p>Начальная (максимальная) цена договора составляет 14 789 110,80 (Четырнадцать миллионов семьсот восемьдесят девять тысяч сто десять) руб. 80 коп. без учета НДС, 17 746 932,96 (Семнадцать миллионов семьсот сорок шесть тысяч девятьсот тридцать два) руб. 96 коп. с учетом НДС.</p>
7.	Порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах закупки)	<p>Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации на сайте «31» марта 2023 г. Дата окончания срока подачи заявок - «17» апреля 2023 г. в 07:00 ч. московского времени. Заявки на участие в конкурсе №637/ОКЭ-ТЭ/23 подаются в электронной форме на ЭТЗП (на странице данного открытого конкурса на ЭТЗП).</p>
8.	Порядок подведения итогов закупки	<p>Подведение итогов осуществляется в следующем порядке: 1. Рассмотрение заявок осуществляется «04» мая 2023 г. 2. Подведение итогов открытого конкурса осуществляется «04» мая 2023 г.</p>

		3. Порядок рассмотрения заявок и выбора победителя закупки (участника закупки, с которым заключается договор) установлен в части 3 документации о закупке.
--	--	--

Доводы жалобы:

1. Заказчик, неправомерно установил требования об указании информации о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору в Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров Приложения № 1.3 к конкурсной документации.

г о д	Рек визи ты дого вора ¹	Контрагент (с указанием филиала, представитель ства, подразделения которое выступает от имени юридического лица)	Срок действи я договор а (момент вступле ния в силу, срок действи я, дата окончат ельного исполне ния)	Адрес поставк/ адрес выполнен ия работ/ока зания услуг	Пред мет догов ора (указ ываю тся только о догов оры о налич ии требу емого опыта)	Сумма договора (в руб., без учета НДС и с учетом НДС с указанием стоимости в год либо иной отчетный период)	Стоимо сть поставл енного товара, выполн енных работ, оказанн ых услуг на основан ии надлеж ащим образом оформл енных накладн ых о поставк е товаров , актов выполн енных работ, оказанн ых услуг (в руб., без учета НДС с указани ем стоимос ти по каждом у акту (наклад ной)	Стоимо сть поставл енного товара, выполн енных работ, оказанн ых услуг на основан ии надлеж ащим образом оформл енных накладн ых о поставк е товаров , актов выполн енных работ, оказанн ых услуг (в руб., без учета НДС с указани ем стоимос ти по каждом у акту (наклад ной)	Наличие жалоб, претензий , исковых заявлений , других документ ов со стороны контраген та и/или третьих лиц в связи с ненадлеж ащим исполнен ием участнико м обязатель ств по договору	Сведения об обоснова нности и удовлетв орении участник ом требован ий контраген та и/или третьих лиц по итомам рассмотр ения жалоб претензи й, исковых заявлени й, других документ ов	Реквизит ы документ а, подтверж дающие оплату, в случае установл ения такого требован ия в документ ации
Указать область, в которой требуется подтверждение наличия опыта, согласно конкурсной документации (например, выполнение монтажных работ)											

В соответствии с формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров приложения № 1.3 к закупочной документации участнику закупки необходимо предоставить информацию, в том числе о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или третьих лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору, а также сведений об обоснованности и удовлетворении

¹В случае если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник также указывает реестровый номер договора в ЕИС, дату его заключения

участником требований контрагента и/или третьих лиц по итогам рассмотрения жалоб претензий, исковых заявлений, других документов.

Вместе с тем, вышеуказанное требование к составу заявки не позволяют Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора, а также не являются подтверждением надлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору, заключенному по результатам Закупки.

Данный вывод подтверждается: решениями антимонопольным органом при рассмотрении аналогичных жалоб, в частности решение ФАС России № 223ФЗ-55/23 от 14.02.2023 г. по результатам рассмотрения жалобы <...> 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» (Извещение № 24/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/23); решение ФАС России № 223ФЗ-57/23 от 16.02.2023 г. по результатам рассмотрения жалобы <...> 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» (Извещение № 17/ОКЭ-ЦДИ ЦШ/23); решение ФАС России № 223ФЗ-76/23 от 22.02.2023 г. по результатам рассмотрения жалобы <...> 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» (Извещение № 30/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/23); Решение ФАС России № 223ФЗ-106/23 по результатам рассмотрения жалобы <...> 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 17.03.2023 (Извещение № 187/ОКЭ-ЦДПО/23).

В частности антимонопольный орган указывает, что «Вместе с тем Комиссия ФАС России, изучив положения Документации, пришла к выводу, что вышеуказанные требования к составу заявки не позволяют Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора, а также не являются подтверждением надлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

Кроме того, на момент подачи заявок участники закупки могут не обладать информацией о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или иных лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору, ввиду чего соответствующая информация при ее наличии может быть не указана такими участниками в форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, содержащейся в приложении № 1.3 к Документации. При этом в случае установления Заказчиком на этапе рассмотрения заявок наличия жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или иных лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору такие заявки могут быть отклонены Заказчиком, ввиду предоставления недостоверных сведений в указанной части. Учитывая изложенное, действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего требования к составу заявки участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают пункт 2 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 Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).»

Таким образом, считаем, что Заказчик должен исключить данное требование (об указании информации о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору в Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров Приложения № 1.3 к конкурсной документации).

Действия Заказчика нарушают требования, установленные пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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

В соответствии с п.9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

2. Заказчиком ненадлежащим образом сформирован порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» (далее – Критерий).

Заказчиком в конкурсной документации Приложение №1.4. к конкурсной документации Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок установлен порядок оценки по критерию:

№ критерия	Наименование критерия/под критерия	Значимость критерия	Порядок оценки по критерию
3.	Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами	Сумма баллов, присвоенных заявке участника по всем вышеуказанным критериям, снижается на 5 баллов	Сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем вышеуказанным критериям, уменьшается на 5 баллов при наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами. При оценке по критерию учитывается опыт работ контрагента за период три календарных года, предшествующих дате проведения настоящего конкурса в случае: расторжения договора заказчиком (ОАО «РЖД») или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору; наличия у ОАО «РЖД» или третьих лиц претензий к участнику, в том числе урегулированных как в судебном, так и досудебном порядке, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника, за исключением претензий, признанных необоснованными в досудебном/судебном порядке при предоставлении документов, подтверждающих отказ от претензий к участнику/судебного акта, вступившего в законную силу; уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупки.

Исходя из положений гражданского законодательства, установленный критерий оценки о наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами носит субъективный характер, поскольку наличие претензий и судебных решений, не вступивших в законную силу, не позволяет оценить отрицательный опыт участника закупки.

При этом документацией не предусмотрен не установлен порядок проверки и установления наличия фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами для присвоения баллов участникам закупки по вышеуказанному Критерию оценки.

Вместе с тем вышеуказанные факты могут быть оспорены в судебном порядке. При этом на момент проведения оценки заявок участников закупки судебный процесс по вопросу правомерности применения штрафных санкций либо наличия фактов неисполнения может быть не окончен.

Таким образом, наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами может подтверждаться исключительно судебным актом, вступившим в законную силу.

Наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участникам закупки не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно.

Следовательно, требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре.

Так документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

Согласно позиции ФАС России, приведенной в письме от 24.02.2022 № ПИ/13959/22 подобный порядок оценки заявок носит субъективный характер, поскольку наличие претензий и судебных решений, не вступивших в законную силу, не позволяет объективно оценить опыт участника закупки и не свидетельствует о невозможности надлежащим образом исполнять обязательства по договорам, заключенным по итогам проведения закупок.

Кроме того, указанный правовой подход соответствует сложившейся судебной практике (постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 20.10.2022 № 09АП-67401/2022 по делу № А40-105170/22).

Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления, приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по Критерию, нарушают пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Данный вывод подтверждается многочисленными Решениями антимонопольного органа, в частности РЕШЕНИЕ ФАС России № 223 ФЗ-28/23 по результатам рассмотрения жалобы <...> 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 26.01.2023**. РЕШЕНИЕ ФАС России № 223ФЗ-55/23 **от 14.02.2023** г. по результатам рассмотрения жалобы <...> 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» (**Извещение № 24/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/23**), **Решение Санкт-Петербургское УФАС России по жалобе №Т02-612/22 от 06 декабря 2022 года Санкт-Петербург, Решение по жалобе №Т02-603/22 от 01 декабря 2022 года Санкт-Петербург.**

При этом следует отметить, что имеется сложившаяся судебная практика относительно необходимости соблюдения заказчиками баланса частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и стабильности публичных правоотношений, и недопустимости противоречия установления заказчиками требований закупочной документации принципу равенства участников гражданских правоотношений (ч. 1 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации), презумпции добросовестности участников таких правоотношений (ч. 5 ст. 10 ГК РФ), а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом (ч.1 ст. 10 ГК РФ), что отражено и следует из судебных актов по делам, рассмотренным в Московском регионе, например: № дело А40-42683/18, № дело А40-57030/2018, № дело А40-111259/18.

Включенные в состав документации спорные требования в итоге не приводят к избежанию рисков, связанных с ненадлежащим исполнением заключаемых договоров.

Таким образом, Заказчик ненадлежащим образом установил порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами», что не позволяет присвоить участникам закупки максимальное количество баллов, а также объективно сопоставить заявки участников Конкурса.

Указанные действия нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за

совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по правилам данной статьи 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Исходя из положений названной нормы антимонопольный контроль торгов делегирован антимонопольным органам.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 21.05.2014 № ВАС-5634/14, требования ст. 18.1 Закона о защите конкуренции распространяются на все закупочные процедуры (торги). Положения названной нормы права допустимо применять в совокупности с иными нормативными актами, регулирующими проведение закупок (торгов).

Частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «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»)

На основании вышеизложенного и руководствуясь ч.1.ст.2; п.2.ч1. ст.3, п.1. ч.10 ст. 3, п.13, п.14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»; ст.18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-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 указанных нарушений, путем обязанности внесения изменений в документацию в части исключения из формы об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров требования о предоставлении сведений:

Наличие жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или иных лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору	Сведения об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента и/или иных лиц по итогам рассмотрения жалоб претензий, исковых заявлений, других документов
---	---

5. **Обязать Заказчика внести изменения в документацию путем исключения ненадлежащего порядка оценки заявок участников закупки по Критерию №3 «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».**

Приложения:

1. Подтверждение доводов жалобы:

- 1.1. Решение ФАС России № 223ФЗ-55/23 от 14.02.2023 г. (Извещение № 24/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/23);
- 1.2. Решение ФАС России № 223ФЗ-57/23 от 16.02.2023 г. (Извещение № 17/ОКЭ-ЦДИ ЦШ/23);
- 1.3. Решение ФАС России № 223ФЗ-76/23 от 22.02.2023 г. (Извещение № 30/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/23);

Документы, подтверждающие полномочия заявителя жалобы.

4. Решение № 1/20 от 05.11.2020 г. о назначении директора Обухова К.Г. - на 1 л.

5. Приказ № 2 от 05.11.2020 г. – на 1 л.

Директор ООО «СпецСтройПроект»

К.Г. Обухов

ПОДПИСАНО ЭЦП