

**Жалоба на действия Организатора торгов
и нарушение норм Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ при проведении конкурса в
электронной форме № 3051/ОКЭ-АО «ФПК»/2023**

Сведения о Заказчике:

Заказчик: Акционерное общество «Федеральная пассажирская компания» (АО «ФПК»).

На Заказчика распространяются требования Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон №223-ФЗ).

Сведения об участнике (Заявителе), обжалующем действия Заказчика (Организатора):
Общество с ограниченной ответственностью «НПП ЭТАЛОН-ИНЖЕНЕРИНГ»
(ООО «НПП ЭТАЛОН-ИНЖЕНЕРИНГ»), ИНН 6678015140

тел +7922-615-5685

Сведения об обжалуемой процедуре Закупки:

конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 3051/ОКЭ-АО «ФПК»/2023 на право заключения договора на выполнение работ по техническому и метрологическому обслуживанию информационно-измерительного комплекса ИКР-01 для нужд АО «ФПК».

Электронная торговая площадка, на которой проводится открытый конкурс – РТС-Тендер (www.rts-tender.ru).

Начальная (максимальная) цена договора: 1 674 008,58 (Один миллион шестьсот семьдесят четыре тысячи восемь) рублей 58 копеек без учета НДС; 2 008 810,30 (Два миллиона восемь тысяч восемьсот десять) рублей 30 копеек с учетом НДС.

Дата начала подачи заявок: 29.05.2023г.,

Дата окончания срока подачи заявок – 10:00 часов московского времени «06» июня 2023 г.

Рассмотрение первых частей заявок осуществляется «06» июня 2023 г.

Рассмотрение вторых частей заявок осуществляется «13» июня 2023 г.

Подведение итогов конкурса осуществляется «14» июня 2023 г.

ООО «НПП Эталон – Инженеринг» обращается в Федеральную антимонопольную службу Российской Федерации в связи с нарушениями, допущенными Заказчиком при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 3051/ОКЭ-АО «ФПК»/2023 на право заключения договора на выполнение работ по техническому и метрологическому обслуживанию информационно-измерительного комплекса ИКР-01 для нужд АО «ФПК».

По мнению Заявителя при формировании критериев оценки заявок участников, указанных в документации конкурса в электронной форме № 3051/ОКЭ-АО «ФПК»/2023, **допущены нарушения.**

В соответствии с ч.1.ст.2. Федерального Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом №223-ФЗ и иными нормативно – правовыми актами РФ, а так же принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч.3.ст.2 Федерального Закона №223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с п.2.ч.1 ст.3 Федерального Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Основания, по которым ООО «НПП Эталон – Инженеринг» обращается в Федеральную антимонопольную службу Российской Федерации, нижеследующие:

в приложении Приложение № 1.4 к конкурсной документации «Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок» конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 3051/ОКЭ-АО «ФПК»/2023 на право заключения договора на выполнение работ по техническому и метрологическому обслуживанию информационно-измерительного комплекса ИКР-01 для нужд АО «ФПК» указано, что «...при сопоставлении заявок и определении победителя конкурса оцениваются:

*Цена договора

*Наличие аттестата аккредитации или свидетельства на выполнение поверки/калибровки средств измерений

*Опыт участника

*Квалификация персонала

*Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами»,

а так же «оценка заявок осуществляется на основании технического предложения, иных документов, представленных участником в составе заявки, а также следующих документов,

представляемых участником дополнительно при наличии.....».

Заявитель не согласен с требованием Заказчика для оценки по критерию «Опыт участника» копий документов, подтверждающих оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в «Форме сведений об опыте выполнения работ», с отметкой обслуживающего банка об исполнении, заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка).

Относительно начисления баллов за «Опыт участника» ООО «НПП Эталон – Инженеринг» может пояснить следующее: частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в статье 18.1 Закона о защите конкуренции, действия 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.

ООО «НПП Эталон – Инженеринг» полагает, что Заказчиком были нарушены права и законные интересы Заявителя, т.к. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование, в соответствии с которым квалификационное требование к участникам закупки о наличии опыта выполнения работ по предмету закупки подтверждается участниками представлением в составе заявки финансовых документов.

В соответствии с п.2.ч.1 ст.3 Федерального Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а так же целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Согласно п.9 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки. Пунктом 1.3. Приложения 1.4. к конкурсной документации установлено следующее квалификационное требование к участникам конкурса:

Оценивается путем деления стоимости выполненных каждым (j-ым) участником работ по техническому и метрологическому приборам для измерения геометрических параметров деталей буксовых узлов колесных пар вагонов 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;

$Ц_j \Sigma$ опыт – стоимость выполненных j-ым участником работ по техническому и метрологическому приборам для измерения геометрических параметров деталей буксовых узлов колесных пар вагонов (без учета НДС);

$Ц_{\text{нач. макс.}}$ – начальная (максимальная) цена договора (без учета НДС) ($Ц_{\text{нач. макс.}}$ – 1 674 008,58 руб.)

20 – максимально возможное количество баллов.

В случае, если стоимость выполнения работ равна или больше начальной (максимальной) цены договора (без учета НДС), то участнику сразу присваивается максимально возможное количество баллов (20).

В подтверждение критерия: «Опыт участника» участник в составе заявки должен представить

следующие документы:

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

и

- акты о выполнении работ;

и

- договоры на выполнение работ (представляются 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), заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в «Форме сведений об опыте выполнения работ», с отметкой обслуживающего банка об исполнении, заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка).

Заявитель считает требование о представлении расчетных документов для подтверждения наличия опыта незаконным и необоснованным по следующим основаниям:

согласно действующему законодательству (ст.220 Налогового кодекса РФ, Положение Банка России от 29.06.2021 №762-П «О правилах осуществления перевода денежных средств», ст.863 Гражданского кодекса РФ) 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. Исходя из вышеуказанных положений действующего законодательства следует, что *расчетные (платежные) документы подтверждают факт осуществления финансовых операций между контрагентами. Участник должен был подтвердить наличие опыта поставки, т.е. факт добросовестного исполнения им своих обязательств перед другими заказчиками по предмету закупки*, а платежные документы свидетельствуют об исполнении заказчиками своих обязательств по оплате выполненных работ/ оказанных услуг перед участником. В связи с этим в случае добросовестного исполнения участником своих обязательств, что подтверждается подписанными сторонами актами выполненных работ/ оказанных услуг, и нарушения заказчиком своих обязательств по своевременной оплате выполненных работ/ оказанных услуг, участник лишается права заявить о таком опыте по вине третьего лица.

При этом само по себе составление и подписание сторонами акта оказанных услуг устанавливает фактическое участие контрагента в исполнении принятых на себя обязательств по договору, что, в свою очередь, уже свидетельствует о факте оказания услуг в соответствии с условиями заключенного договора. Исходя из вышесказанного, отсутствие у участника закупки в составе заявки расчетных документов, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам конкурса, не свидетельствует о неисполнении участником услуг по договору.

В этой связи начисление баллов по критерию «Опыт участника» в связи с отсутствием платежных документов, заверенных банком, является нарушением прав Заявителя, допущенным Заказчиком при оценке заявок.

Указанное требование к участнику закупки зависит от волеизъявления третьих лиц, что не соответствует требованиям Федерального Закона №223-ФЗ.

Допущенные Заказчиком неправомерные действия по некорректной оценке заявки Заявителя являются нарушением порядка определения победителя торгов по смыслу подпункта 3 пункта 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Данная позиция так же отражена в решениях, вынесенных судами и территориальными отделами ФАС (Определение Верховного суда Российской Федерации от 01.12.2016 №303-КГ16-12778; решение Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 20.04.2018 по делу №А32-42845/2017; решение УФАС по Ставропольскому краю по жалобе №20200116297003237; решение УФАС по Республике Башкортостан по жалобе №202000170549001969; решению УФАС по Ивановской области по жалобе №202000122582000763; решение УФАС по Ростовской области по жалобам 202000133223003429; №202000113223003546; решение УФАС по Калужской области по жалобе №202000111747000957; решение УФАС по Пермскому краю по жалобе №202000120047002231; решение УФАС по Тюменской области по жалобе №202000169240000521; решение УФАС по Тверской области по жалобам №202000136136000712; №202000136136000711; решение УФАС по

Московской области по жалобам №202000187298008073; №202000187298008185; №202000187298007916; решение УФАС по республике Крым и городу Севастополю по жалобам №2020001A9274002384; №2020001A9274002254; решение УФАС Свердловской области по жалобам №202000146382002784; №202000146382002781; №202000146382002779, №202000146382002784; №202000146382002781.

Так же позиция относительно обоснованности жалобы ООО «НПП Эталон – Инженеринг» в части допущенных нарушений при утверждении конкурсной документации, а так же отсутствии возможности на подачу заявки в данной ситуации, нашла свое отражение в действующем законодательстве РФ.

В соответствии с п.1.ст.8 Гражданского Кодекса РФ заявка по данному конкурсу в электронной форме не может быть подана по причине того, что направляя заявку на участие в конкурсной закупке, мы своими действиями конклюдентно соглашаемся на все условия документации в момент подачи заявки на участие в закупке. В соответствии со ст.18.1 Закона о защите конкуренции, обжалование положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению в антимонопольном органе, т.к. заявитель, принимая участие в публично – правовой процедуре в силу ст.8 Гражданского Кодекса РФ конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция признания таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником закупки положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры. Таким образом, ООО «НПП Эталон – Инженеринг» не сможет обжаловать указанные действия заказчика при проведении закупки в ФАС. Следовательно, именно поэтому ООО «НПП Эталон – Инженеринг» просит внести изменения в положение документации по данному конкурсу до проведения самого конкурса. Данная правовая позиция нашла свое отражение в Решении ФАС по Свердловской области по жалобе №066/01/18.1-3779/2022 от 25.11.2022г.

С учетом вышеизложенного, ООО «НПП Эталон – Инженеринг» обращается в Федеральную антимонопольную службу Российской Федерации и просит:

- 1). Провести проверку правомерности действий Заказчика при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 3051/ОКЭ-АО «ФПК»/2023 на право заключения договора на выполнение работ по техническому и метрологическому обслуживанию информационно-измерительного комплекса ИКР-01 для нужд АО «ФПК».
- 2). Обязать Заказчика внести изменения в критерии оценки «Опыт участника» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 3051/ОКЭ-АО «ФПК»/2023 на право заключения договора на выполнение работ по техническому и метрологическому обслуживанию информационно-измерительного комплекса ИКР-01 для нужд АО «ФПК» в полном соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».