



## УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

### РЕШЕНИЕ по жалобе № 066/01/18.1-672/2023

г. Екатеринбург

14.03.2023г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

\*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 12-00 при участии представителей:

— заказчика в лице ОАО «РЖД», — \*

— в отсутствие представителя заявителя в лице ООО «СпецСтройПроект», уведомленного надлежащим образом о месте и времени заседания Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «СпецСтройПроект» (вх. № 4511-ЭП/23 от 03.03.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «РЖД» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по вырубке нежелательной древесно-кустарниковой растительности Свердловской дирекции по энергообеспечению (закупка № 231/ОКЭ-ТЭ/23) в порядке ст. 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 Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «СпецСтройПроект» (вх. № 4511-ЭП/23 от 03.03.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «РЖД» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по вырубке нежелательной древесно-кустарниковой растительности Свердловской дирекции по энергообеспечению (закупка № 231/ОКЭ-ТЭ/23), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что конкурсная документация составлена заказчиком с нарушениями норм действующего законодательства о закупках.

Представитель заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласился; просил признать её необоснованной.

Заслушав доводы представителя заказчика, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления

в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье – заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 № 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.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках 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 (далее – положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное решением Совета директоров ОАО «РЖД» (в редакции протокола № 8 от 01.02.2023г.) в версии № 40 08.02.2023г.

22.02.2023г. на сайте оператора электронной торговой площадки ООО «РТС-Тендер» была размещена закупка № 231/ОКЭ-ТЭ/23 на право заключения договора оказания услуг по вырубке нежелательной древесно-кустарниковой растительности Свердловской дирекции по энергообеспечению.

Начальная (максимальная) цена договора без НДС 30 683 025, 71 руб.

Из первого довода жалобы следует, что заказчиком неправомерно установлено требование к участникам закупки об указании в сведениях об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров информации о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору, поскольку считает, что данное требование к составу заявки не позволяет заказчику выявить лучшие условия исполнения договора, а также не является подтверждением надлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору, заключенному по результатам закупки.

Возражая относительно указанного довода жалобы, представитель заказчика пояснил, что включение указанного требования обусловлено необходимостью проявления заказчиком должной осмотрительности в отношении участников закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Согласно ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

9) требования к участникам такой закупки.

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является «заключение договора оказания услуг по вырубке нежелательной древесно-кустарниковой растительности Свердловской дирекции по энергообеспечению» (п. 7 извещения о проведении процедуры открытого конкурса в электронной форме).

На основании п. 1.9 закупочной документации установлено, что заказчиком определено следующее квалификационное требование к участникам конкурса:

*«Участник должен иметь опыт оказания услуг и/или выполнения работ по вырубке древесно-кустарниковой растительности, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) от начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в Техническом задании – приложении № 1.1 к конкурсной документации. При этом учитывается стоимость всех оказанных и/или выполненных участником конкурса (с учетом правопреемственности) услуг и/или работ (по выбору участника конкурса) по вырубке древесно-кустарниковой растительности. В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.*

*В подтверждение опыта оказания услуг и/или выполнения работ участник в составе заявки представляет:*

14) документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации о наличии требуемого опыта;

*И*

2) акты об оказании услуг и/или выполнении работ;

*И*

3) договоры на оказание услуг и/или выполнение работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

4) копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками конкурса (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.);

*И*

5) копии документов, подтверждающих оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника конкурса, 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 поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг», представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, с отметкой обслуживающего банка об исполнении).

*Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе в сфере закупок и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник вправе в Formе сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, указать реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок. При этом в случае, если участником указан реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на выполнение работ, оказания услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты о выполнении работ, оказании услуг, документы, подтверждающие оплату по договору)».*

Приложением № 1.3 к конкурсной документации установлена также форма сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, которая должна содержать в себе, в том числе, следующую информацию:

*«Наличие жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или третьих лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору».*

Проанализировав указанный довод жалобы, Комиссия находит основания для признания его обоснованным, поскольку 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.

Ввиду чего, в действиях заказчика выявлено нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках,

что образует признаки события административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Исходя из второго довода жалобы, заявитель считает, что заказчиком также неправомерно установлен такой нестоимостной критерий оценки поступивших на участие в закупке заявок, как «количество решений судов за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договорам, за историю деятельности участника», поскольку не позволяет выявить лучшие условия исполнения обязательств по договору.

Не соглашаясь с указанным доводом жалобы, представитель заказчика пояснил, что указанный критерий и порядок оценки по нему установлен в соответствии с Положением о закупках заказчика, и направлен на выявление недобросовестных исполнителей работ на стадии рассмотрения заявок.

Согласно п.п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Приложением № 1.4 к конкурсной документации в п. 3 содержится следующий нестоимостной критерий оценки поступивших на участие в закупке заявок:

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 настоящей закупки 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 закупок.
---	---	---	---

Заказчик рассматривает заявки на предмет их соответствия требованиям документации о закупке, а также оценивает и сопоставляет заявки в соответствии с порядком и критериями, установленными документацией о закупке (п. 3.6.18 закупочной документации).

Проанализировав содержание указанного показателя по нестоимостному критерию, Комиссия установила, что заказчиком в документации о закупке не установлен порядок проверки и установления наличия фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами для надлежащего 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.

Кроме того, Комиссия поясняет, что при оценке заявок по критерию у участников закупки, обладающих различным количеством фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами (так, например: 1 случай расторжения соответствующего договора или 5 случаев уклонения участника закупки от заключения договора) будет вычтено одинаковое количество баллов (5 баллов), что не

позволяет заказчику выявить лучшие условия исполнения договора и объективно оценить заявки участников закупки по указанному критерию оценки.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что действия заказчика, установившего ненадлежащий критерий и порядок оценки заявок участников закупки нарушают п. 2 ч. 1 ст. 3, пп.пп. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, что содержит признаки события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **Р Е Ш И Л А:**

1. Жалобу ООО «СпецСтройПроект» признать обоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ОАО «РЖД» выявлено нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, пп.пп. 13, 14 ч. 10 ст. 4, п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.
3. Заказчику в лице ОАО «РЖД», оператору электронной торговой площадки выдать предписание об устранении нарушений законодательства о закупках.
4. Обязать заказчика обеспечить явку должностного лица, подготовившего/утвердившего документацию по закупке № 231/ОКЭ-ТЭ/23, с документами, закрепляющими за данным лицом служебную обязанность по совершению таких действий на составление протокола об административном правонарушении по адресу: г. Екатеринбург, ул. 8 марта, 5/Химиков, 3, 4 этаж с объяснением по факту выявленного нарушения \_\_\_\_\_ 20\_\_ г. в \_\_\_\_\_.

*Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*

\*



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**ПРЕДПИСАНИЕ № 066/01/18.1-672/2023**

**о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения  
закупки**

**г. Екатеринбург**

**14.03.2023г.**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организаторов торгов в составе:

\*

на основании решения № 066/01/18.1-672/2023 от 14.03.2023г.,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. Заказчику в лице ОАО «РЖД» **в срок до 14 апреля 2023 года** устранить нарушения Закона о закупках, установленные решением № 066/01/18.1-672/2023 от 14.03.2023г., путем отмены составленных в ходе проведения закупки протоколов (в случае их составления) (закупка № 231/ОКЭ-ТЭ/23), внесения изменений в документацию о закупке в части устранения выявленных нарушений, продления срока подачи заявок на участие в закупке и завершения процедуры проведения закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках.
2. Оператору электронной торговой площадки обеспечить исполнение пункта 1 настоящего предписания.
3. Заказчику в лице ОАО «РЖД» **в срок до 17 апреля 2023 года** предоставить в Свердловское УФАС России подтверждение исполнения п. 1 настоящего предписания, а также по электронной почте: tobb@fas.gov.ru.

*За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.*

*Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.*

*Настоящее Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.*

\*