



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 066/01/18.1-557/2023

г. Екатеринбург

01.03.2023г.

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 10-00 при участии представителей:

— заказчика в лице ОАО «РЖД», — *

— заявителя в лице ООО «ЭкоСтайл», — *

рассмотрев жалобу ООО «ЭкоСтайл» (вх. № 3472-ЭП/23 от 20.02.2023г.) 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 среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по опорожнению и дезодорации накопительных баков электропоездов серии ЭС2Г, ЭС1 «Ласточка» на станции Екатеринбург-Пассажирский (закупка № 2173/ОКЭ-ЦДМВ/22) 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 «ЭкоСтайл» (вх. № 3472-ЭП/23 от 20.02.2023г.) 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 среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по опорожнению и дезодорации накопительных баков электропоездов серии ЭС2Г, ЭС1 «Ласточка» на станции Екатеринбург-Пассажирский (закупка № 2173/ОКЭ-ЦДМВ/22), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что закупочная комиссия неправомерно при рассмотрении поступивших заявок на участие в конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (закупка № 2173/ОКЭ-ЦДМВ/22), произвела оценку заявки общества по нестоимостному критерию «наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились; просили признать её необоснованной.

Заслушав доводы представителей сторон, 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 № 20 от 30.06.2022г.) в версии № 37 15.07.2022г.

30.11.2022г. на сайте оператора электронной торговой площадки ООО «РТС-Тендер» была размещена закупка № 2173/ОКЭ-ЦДМВ/22 на право заключения договора оказания услуг по опорожнению и дезодорации накопительных баков электропоездов серии ЭС2Г, ЭС1 «Ласточка» на станции Екатеринбург-Пассажирский.

Начальная (максимальная) цена договора без НДС 54 008 483,40 руб.

13.02.2023г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения вторых частей заявок, по итогам которой составлен Протокол б/н от 13.02.2023г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте оператора ЭТП ООО «РТС-Тендер» 13.02.2023г.

Согласно Протоколу б/н от 13.02.2023г. заявка общества «ЭкоСтайл» с идентификационным номером заявки № 2 была оценена по нестоимостному критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» следующим образом:

Наименование оцениваемого критерия/подкритерия	Максимальный балл	Участник №5		
		значение	расчет	количество баллов
2.4. Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.	Сумма баллов, присвоенных заявке участника по всем вышеуказанным критериям, снижается на	Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами		-5

Представитель заявителя не согласился с указанным решением закупочной комиссии, пояснив, что заявка ООО «ЭкоСтайл» содержала в себе информацию об опыте выполнения работ по договору № 7846/ОАЭ-ЦДМВ/19/1/1 от 04.02.2022г., № 3905/ОАЭ-ЦДМВ/21/1/1 от 22.09.2021г.; № 3430109 от 06.05.2019г., по которым отсутствуют досудебные претензии и судебные споры. Претензии от данного заказчика имеются у общества по иным договорам, однако информации о таких договорах заявка заявителя не содержит.

Возражая относительно заявленного довода жалобы, представители заказчика указали, что Положением о закупках заказчика предусмотрена возможность получения сведений из любых официальных источников о наличии у участника закупки фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком

или третьими лицами. Так, заказчиком обнаружен судебный спор по делу А70-17602/2022, где истцом выступает ОАО «РЖД», а ответчиком - ООО «ЭкоСтайл».

Согласно ч. 6 ст. 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Статьей 3.4 Закона о закупках предусмотрены особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В силу ч. 19.5 ст. 3.4 Закона о закупках заявка на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника закупки о цене договора (единицы товара, работы, услуги). Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к предлагаемым участникам такой закупки товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1 - 9, 11 и 12 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). При этом предусмотренные настоящей частью информация и документы должны содержаться в заявке на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с частью 19.1 настоящей статьи.

В силу ч. 19.2 ст. 3.4 Закона о закупках в случае, если документацией о конкурентной закупке установлено применение к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, данная документация должна содержать указание на информацию и документы, подлежащие представлению в заявке на участие в такой закупке для осуществления ее оценки. При этом отсутствие указанных информации и документов не является основанием для отклонения заявки.

Не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи (ч. 19.3 ст. 3.4 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 (ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках).

Согласно п.п. 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.

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является «*право заключения договора оказания услуг по опорожнению и дезодорации накопительных баков электропоездов серии ЭС2Г, ЭС1 «Ласточка» на станции Екатеринбург-Пассажирский*» (п. 7 извещения о проведении закупки).

Приложением № 1.4 к конкурсной документации в п. 2.4 содержится следующий нестоимостной критерий оценки поступивших на участие в закупке заявок:

2.4	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
-----	---	---	--

			<p>контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору;</p> <p>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;</p> <p>уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок.</p>
--	--	--	---

Заказчик рассматривает конкурсные заявки на предмет их соответствия требованиям конкурсной документации, а также оценивает и сопоставляет конкурсные заявки в соответствии с порядком и критериями, установленными конкурсной документацией (п. 3.9.15 закупочной документации).

Заказчик рассматривает вторые части конкурсных заявок на предмет их соответствия требованиям конкурсной документации, а также оценивает вторые части конкурсных заявок в соответствии с порядком и критериями, установленными конкурсной документацией (п. 3.11.2 закупочной документации).

В соответствии с п. 3.11.4.4 конкурсной документации по итогам рассмотрения и оценки вторых частей конкурсных заявок заказчик составляет протокол рассмотрения и оценки вторых частей заявок, в котором в том числе должна содержаться следующая информация:

результаты оценки вторых частей конкурсных заявок с указанием решения экспертной группы о соответствии таких заявок требованиям конкурсной документации, а также о присвоении вторым частям конкурсных заявок значения по критериям, оценка по которым может быть осуществлена на основании документов, представленных во второй части заявки.

На заседание Комиссии представителями заказчика была предоставлена следующая информация о наличии у заявителя жалобы фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами:

1) Решение Арбитражного суда Тюменской области по делу № А70-17602/2022 от 17.01.2023г. о взыскании с ООО «ЭкоСтайл» в пользу ОАО «РЖД» штрафа в размере 100 000, 00 руб. по договору № 399/ОКЭ-ЦДПО/21/1/1 и пошлины в размере 28 109, 00 руб.

В связи с обнаружением факта ненадлежащего исполнения ООО «ЭкоСтайл» обязательств перед ОАО «РЖД» заказчиком было принято решение о снижении баллов, присвоенных заявке участника по всем критериям, на 5 баллов, как это предусмотрено закупочной документацией.

Вместе с тем, Комиссия считает необходимым отметить, что при оценке правомерности и объективности действий заказчика по осуществлению оценки заявки участника закупки необходимо установить причинно-следственную связь между положениями документации о закупке, на основании которых заявка участника должна была быть оценена и непосредственно произведенной заказчиком оценкой заявки участника, т.е. оценка правомерности подсчета баллов заявки на основании имеющегося в конкурсной документации порядка оценки заявок в настоящем случае невозможна без исследования законности установления положений документации о закупке, в частности порядка оценки заявок по нестоимостному критерию «наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей заявителя, заказчика, 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.

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 и, как следствие, при оценке заявок участников конкурса уменьшившего количество баллов заявке заявителя, нарушают ч. 6 ст. 3, пп.пп. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, что содержит признаки событий административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена ч.ч. 7, 8 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 «ЭкоСтайл» признать обоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ОАО «РЖД» выявлено нарушение ч. 6 ст. 3, пп.пп. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.
3. Заказчику в лице ОАО «РЖД» предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать в связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на результат определения поставщика (подрядчик, исполнителя).
4. Обязать заказчика обеспечить явку членов закупочной комиссии, ответственных за рассмотрение поступивших на участие в закупке № 2173/ОКЭ-ЦДМВ/22 заявок, 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 _____.
5. Обязать заказчика обеспечить явку должностного лица, подготовившего/утвердившего документацию по закупке № 2173/ОКЭ-ЦДМВ/22, 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.

*