

Общество с ограниченной ответственностью

«Мегаполис»

ИНН 7716971302 КПП 771601001 ОГРН 1227700601480

Юрид. адрес: 129128, г. Москва, вн. тер. г. муниципальный округ Ростокино,
пр-кт Мира, д. 188Б к. 2, помещ. 111

Расчетный счет № 40702810619330000743 в Филиале «Центральный» Банка ВТБ (ПАО)
Корр. счет № 30101810145250000411 БИК 044525411

Исх№ 429/ОКЭ-ЦДМВ/23-Ж

От 27.03.2023 г.

Кому: **Управление Федеральной антимонопольной
службы по Санкт-Петербургу**

(Санкт-Петербургское УФАС России)

Адрес: 4-я линия Васильевского острова, 13,
лит.А, Санкт-Петербург, 199004.

E-mail: to78@fas.gov.ru.

Лицо, подающее жалобу:

**ООО Общество с ограниченной ответственностью
«Мегаполис»**

ИНН 7716971302 КПП 771601001 ОГРН 1227700601480

Юрид. адрес: 129128, г. Москва, вн. тер. г. муниципальный округ
Ростокино,

пр-кт Мира, д. 188Б к. 2, помещ. 111

E-mail: megapolis-m77@mail.ru

Тел.: 89588778797

Заказчик – ОАО «РЖД»

Закупка осуществляется для нужд Октябрьской дирекции
моторвагонного подвижного состава – структурного подразделения
Центральной дирекции моторвагонного подвижного состава –
филиала ОАО «РЖД».

Место нахождения заказчика: 191023, г. Санкт-Петербург, пл.
Островского, д.2.

Почтовый адрес заказчика: 191023, г. Санкт-Петербург, пл.
Островского, д.2, каб. 522, 531.

Контактные данные:

Контактное лицо: Ведущий специалист по закупкам Клюев
Евгений Юрьевич.

Адрес электронной почты: ckz_KlyuevEY@orw.ru

Номер телефона: +7 (812) 457-62-52.

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»

Дата публикации и адреса сайтов в сети Интернет	Настоящее извещение и конкурсная документация размещены на сайте www.rts-tender.ru (далее — ЭТЗП) (далее — сайт) «17» марта 2023 г. Все необходимые документы по открытому конкурсу №429/ОКЭ-ЦДМВ/23 размещены в разделе «Документы».
--	---

Способ осуществления закупки	Открытый конкурс проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 429/ОКЭ-ЦДМВ/23.
Электронная торговая закупочная площадка	Электронная площадка "РТС-тендер" www.rts-tender.ru .
Заказчик	Заказчик – ОАО «РЖД» Закупка осуществляется для нужд Октябрьской дирекции моторвагонного подвижного состава – структурного подразделения Центральной дирекции моторвагонного подвижного состава – филиала ОАО «РЖД». Место нахождения заказчика: 191023, г. Санкт-Петербург, пл. Островского, д.2. Почтовый адрес заказчика: 191023, г. Санкт-Петербург, пл. Островского, д.2, каб. 522, 531. Контактные данные: Контактное лицо: Ведущий специалист по закупкам Клюев Евгений Юрьевич. Адрес электронной почты: ckz_KlyuevEY@orw.ru Номер телефона: +7 (812) 457-62-52.
Предмет закупки/договора	На право заключения договора оказания услуг по техническому обслуживанию оборудования пассажирских вагонов локомотивной тяги на удалённых участках. Объем оказываемых услуг указывается в техническом задании, являющемся приложением к конкурсной документации.
Начальная (максимальная) цена договора либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора	Начальная (максимальная) цена договора составляет 68 443 262,04 (Шестьдесят восемь миллионов четыреста сорок три тысячи двести шестьдесят два) руб. 04 коп. без учета НДС, 82 131 914,45 (Восемьдесят два миллиона сто тридцать одна тысяча девятьсот четырнадцать) руб. 45 коп. с учетом НДС.
Порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах закупки)	Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации на сайте «17» марта 2023 г. Дата окончания срока подачи заявок - «04» апреля 2023 г. в 09:00 ч. московского времени. Заявки на участие в конкурсе №429/ОКЭ-ЦДМВ/23 подаются в электронной форме на ЭТЗП (на странице данного открытого конкурса на ЭТЗП). Заявка на участие должна состоять из первой части, второй части и ценового предложения.
Порядок подведения итогов закупки	Рассмотрение первых частей заявок осуществляется «11» апреля 2023 г. Вторые части заявок предоставляются оператором заказчику на следующий рабочий день после размещения в установленном порядке протокола рассмотрения и оценки первых частей заявок. Рассмотрение вторых частей заявок осуществляется «15» мая 2023 г. Подведение итогов закупки осуществляется «15» мая 2023 г. Порядок рассмотрения первых и вторых частей заявок, сопоставления ценовых предложений, выбора победителя закупки (участника, с которым заключается договор) осуществляется в порядке, указанном 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 виз иты дог ово ра ¹	Контраге нт (с указанием филиала, представител ства, подразделен ия которое выступает от имени юридическог о лица)	Срок действ ия догово ра (момен т вступл ения в силу, срок действ ия, дата оконча тельно го исполн ения)	Предмет договора (указыва ются только договор ы о наличии требуем ого опыта)	Сумм а догов ора (в руб., без учета НДС и с учето м НДС с указа нием стои мост и в год либо иной отчет ный пери од)	Стоимость фактически поставленног о товара, выполненны х работ, оказанных услуг на основании надлежащим образом оформленны х накладных о поставке товаров, актов выполненны х работ, оказанных услуг (в руб., без учета НДС с указанием стоимости по каждому акту (накладной)	Реквизи ты накладн ой о поставк е товаров, акта выполне нных работ, оказанн ых услуг	Наличие жалоб, претенз ий, исковых заявлен ий, других докумен тов со стороны контраге нта и/или иных лиц в связи с ненадле жащим исполне нием участни ком обязател ьств по договор у	Сведени я об обоснова нности и удовлетв орении участник ом требован ий контраге нта и/или иных лиц по итогах рассмотр ения жалоб претензи й, исковых заявлени й, других докумен тов	Адрес выполне ния работ, оказания услуг	Реквизи ты докумен та, подтвер ждающег о оплату
<i>Указать область, в которой требуется подтверждение наличия опыта, согласно конкурсной документации (например, выполнение монтажных работ)</i>											

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 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 № 223Ф3-55/23 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 № 223Ф3-57/23 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 № 223Ф3-76/23 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 № 223Ф3-106/23 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).

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

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 заказчики 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/подкритерия	Значимость критерия	Порядок оценки по критерию
4.	Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед	Сумма баллов, присвоенных заявке участника по всем вышеуказан	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:

	заказчиком и/или третьими лицами	нным критериям, снижается на 5 баллов	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.
--	----------------------------------	---------------------------------------	---

Исходя из положений гражданского законодательства, установленный критерий оценки наличия 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.

3. Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательном предоставлении участником Закупки копий документов, подтверждающих оплату по договору и/или копий платежных поручений об оплате денежных средств по договору в рамках оценки по подкритерию «Опыт участника», установленного в п.1 Приложения №1.4 ч. 1 Документации.

При сопоставлении заявок и определении победителя открытого конкурса оцениваются: в том числе по критерию опыт участника (п.2.1.) :

Согласно п.2. Приложения №1.4. к конкурсной документации оценка заявок осуществляется на основании технического предложения, иных документов, представленных участником в составе заявки (в том числе в подтверждение соответствия требованиям технического задания, если такие требования установлены конкурсной документацией), а также следующих документов, представляемых участником дополнительно при наличии:

1. В подтверждение наличия опыта, указанного в п.2.1. приложения № 1.4 к конкурсной документации, участник в составе заявки должен представить:

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

и

- акты о выполнении работ, оказании услуг;

и- копии документов, подтверждающих оплату по договору (например: выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, 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 документации о закупке, с отметкой обслуживающего банка об исполнении);

и

- договоры на оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

- 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.).

При этом учитывается стоимость всех оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) услуг по техническому обслуживанию и/или текущему ремонту и/или капитальному ремонту оборудования пассажирских вагонов локомотивной тяги.

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника при сопоставлении заявок по критерию, оценка осуществляется в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

Если договор, документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе в сфере закупок и являются доступными участникам рынка для ознакомления², участник вправе в Форме сведений об опыте выполнения работ, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации, указать реестровый номер договора, присвоенный Единой информационной системой 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 оказание услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты о выполнении работ).

Вместе с тем, в соответствии с положениями статьи 410 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) любое обязательство может быть прекращено зачетом, что является надлежащим прекращением обязательства по оплате работ.

Кроме того, в силу положений гражданского законодательства Российской Федерации для зачета необходимо и достаточно заявления одной стороны.

При этом для прекращения обязательств заявление о зачете должно быть доставлено соответствующей стороне или считаться доставленным по правилам статьи 165.1 ГК РФ.

Также Комиссия отмечает, что гражданско-правовая природа зачета встречного однородного требования, как и надлежащее исполнение, представляет собой основание для прекращения обязательства, то есть влечет те же последствия, что и исполнение обязательств стороной по договору.

Вместе с тем оспариваемое требование закупочной документации ставит участников Закупки в неравное положение, поскольку участники Закупки, имеющие опыт оказания услуг в рамках договоров, обязательства по которым исполнены посредством взаимозачета и у исполнителя по договорам отсутствуют документы, подтверждающие оплату, не могут предоставить сведения о таких договорах для целей оценки по показателю «Опыт участника».

В соответствии действующим законодательством (Положение Банка России от 29.06.2021 № 762-П «О правилах осуществления перевода денежных средств», статья 863 Гражданского кодекса Российской Федерации) 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.

² В соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации договоры, заключенные в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также сведения об исполнении таких договоров, доступны для ознакомления всем участникам рынка в Единой информационной системе в сфере закупок.

То есть, из вышеуказанных положений действующего законодательства следует, что расчетные (платежные) документы подтверждают факт осуществления финансовых операций между контрагентами.

При этом само по себе составление и подписание сторонами акта о выполненных работах (оказанных услуг) устанавливает фактическое участие контрагента в исполнении принятых на себя обязательств по договору, что, в свою очередь, свидетельствует о факте выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с условиями заключенного договора (если иное не предусмотрено договором).

Таким образом, считаем, что вышеуказанное требование не позволяет Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора, а также не является подтверждением надлежащего исполнения участником Закупки обязательств по договору, более того ограничивают конкуренцию.

Соответственно действия Заказчика установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по Критерию, нарушают пункты 13, 14 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.

Данный вывод подтверждается решениями антимонопольного органа, в частности Решение Московского УФАС по делу № 077/07/00-2277/2023 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров 01.03.2023 г.; Решение ФАС России № 223ФЗ-508/22 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 15.12.2022 г. Решение ФАС России № 223ФЗ-466/22 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 24.11.2022 г.

Частью 10 статьи 3 ФЗ №223 «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»).

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».

6. Обязать Заказчика внести изменения в документацию путем исключения ненадлежащего требования о предоставлении в качестве подтверждения по критерию №2.1 «опыт участника» копии документов, подтверждающих оплату по договору (например: выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, 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 документации о закупке, с отметкой обслуживающего банка об исполнении);

Приложения:

1. Подтверждение доводов жалобы:

1.1. Решение Санкт-Петербургское УФАС России по жалобе №Т02-612/22 от 06 декабря 2022 года Санкт-Петербург

1.2. Решение по жалобе №Т02-603/22 от 01 декабря 2022 года Санкт-Петербург.

1.3. Решение ФАС России № 223ФЗ-55/23 от 14.02.2023 г. (Извещение № 24/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/23);

1.4. Решение ФАС России № 223ФЗ-57/23 от 16.02.2023 г. (Извещение № 17/ОКЭ-ЦДИ ЦШ/23);

1.5. Решение ФАС России № 223ФЗ-76/23 от 22.02.2023 г. (Извещение № 30/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/23);

Полномочия, лица подавшего жалобу:

2.1. Приказ №1 от 22.09.2022 г.

2.2. Решение №1 от 19.09.2022 г.

Директор ООО «Мегаполис» _____ Мельников В.Р.