

Заявитель жалобы: **ООО «ОлСтарСистем»**
ОГРН – 1197746045496, ИНН – 9715336196
Адрес: 127282, город Москва, Студеный проезд 2, к., оф. 28
E-mail: s.ivanchichenko@mail.ru
Конт. телефон: +7-965-376-2900

Заказчик (Организатор торгов): **ОАО «РЖД»**
ОГРН – 1037739877295, ИНН – 7708503727
Адрес: 107174, г. Москва, ул. Басманная нов., д. 2
ведущий специалист по закупкам Косарев Андрей
Контактное лицо: Павлович.
Конт. телефон: +7 (499) 266-39-57, (499) 266-10-81, (499) 266-78-15,
(499) 266-14-67, (499) 266-09-66, (499) 266-07-75
Факс: +7(499) 266-00-46
E-mail: RKZ_VlasovVO@msk.rzd.ru

ЖАЛОБА

на действия Заказчика при объявлении и проведении открытого конкурса в электронной форме

Сведения торгах (закупке):	Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 593/ОКЭ-ЦДПО/21 на право заключения договора оказания услуг по уборке пассажирских обустройств и административных зданий МК МЖД
ЭТП:	www.rzd.ru («Тендеры»), РТС-Тендер (www.rts-tender.ru)
ЕИС №	32110602610
НМЦК:	103 189 719,89
Начало приема заявок:	31.08.2021 г. (по московскому времени)
Окончание приема заявок:	17.09.2021 12:00 (по московскому времени)
Рассмотрение первых частей заявок:	24.09.2021 г. (по московскому времени)
Рассмотрение вторых частей заявок:	11.10.2021 г. (по московскому времени)
Подведение итогов:	11.10.2021 г. (по московскому времени)

Фактические обстоятельства.

31 августа 2021 г. Заказчиком опубликовано извещение о проведении указанного конкурса в электронной форме со сроком подачи заявок до 17 сентября 2021 г. Закупка проводится в соответствии и на основании ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18 июля 2011 г. №223-ФЗ (далее – «Закон о закупках»).

Однако ряд положений конкурсной документации являются незаконными, неправомерными и необоснованными. В частности, таким положением является п.п. 3, п. 1., 2.2 Приложения №1.4 к конкурсной документации, а именно:

- наличие критерия «Квалификация персонала Квалификация персонала Уборщики - 137 сотрудников», оцениваемого путем деления количества персонала участника, задействованного в оказание услуг, имеющемуся у каждого (j-ого) участника, на максимальное количество персонала (сумму необходимого персонала по всем видам профессий), требуемое для оказания услуг.

В случае отсутствия в составе заявки участников закупки сведений, подтверждающих наличие у участника соответствующего персонала, а именно:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации;

- копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иные договоры на оказания услуг по предоставлению персонала;

- согласие каждого субъекта персональных данных, указанного в пункте 2.2 приложения № 1.4 конкурсной документации, на обработку его персональных данных ОАО «РЖД» в целях получения подтверждения сведений, указанных в заявке участника, необходимого для выполнения работ (оказания услуг) по предмету конкурса, по форме приложения № 1.3 конкурсной документации.

- копии действующих разрешений на работу и/или патентов, выданные в соответствии с Федеральным законом «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25.07.2002 № 115-ФЗ (копии основной и оборотной стороны разрешения на работу и/или патента), в случае предоставления участником персонала, являющегося иностранными гражданами,

не будут учитываться при оценке по подкритерию «Квалификация персонала» и в случае же непредставления документов, указанных выше, предусмотренных п.п. 2.2 п. 2 Приложения № 1.4 к конкурсной документации участнику выставляется 0 баллов.

Таким образом, конкурсной документацией предусмотрено, что участник уже на этапе подачи заявок должен иметь в штате персонал, необходимый для оказания услуг, а равно должен раскрыть персональные данные данных сотрудников.

- Заявкам участника, в предложениях которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на размер, превышающий установленный в пункте 1.4 конкурсной документации, а именно на 25% и более от начальной (максимальной) цены) присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, установленный в пункте 1.4 конкурсной документации), по приведенной формуле не оцениваются.

Таким образом, отсутствие объективности оценки по указанному критерию ставит участников закупки в неравное положение при предоставлении ценовых предложений, и не позволяет однозначным образом выявить лучшее ценовое предложение.

Заявитель отмечает, что при проведении данного конкурса Заказчиком в конкурсной документации представлены неправомерные требования, ограничивающие конкуренцию.

Таким образом, Заказчиком нарушены положения ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. №135-ФЗ (далее – «Закон о защите конкуренции») и ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, что подтверждается следующим.

Процессуальные основания жалобы.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, *при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.*

Аналогичные принципы закупочной деятельности Заказчика установлены п.п. 2 п. 32 "Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденных ОАО "РЖД" 28.06.2018 г.

Согласно абз. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, *любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 ФЗ от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора*

электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Согласно п.п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, обжалование осуществляется в том числе в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно положений п. 1 ч. 1 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. №135-ФЗ (далее – «Закон о защите конкуренции»), по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает в т.ч. жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении закупок в соответствии с ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18 июля 2011 г. №223-ФЗ.

Согласно ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, *при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействиях) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.*

Согласно п.п. 2, 3 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в т.ч. *создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.*

Согласно ч. 2 ст. 17 Закона о защите конкуренции, наряду с установленными выше запретами при проведении торгов запрещается также не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Допущенные нарушения.

При объявлении открытого конкурса Заказчиком допущены следующие нарушения федерального законодательства, ограничивающие конкуренцию, противоречащие принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а именно:

Заказчиком в п.п. 3, п. 2.2 Приложения № 1.4 к конкурсной документации, неправомерно установлен критерий оценки и сопоставления конкурсных заявок «Квалификация персонала Уборщики - 137 сотрудников».

П.п. 3, п. 2.1 Приложения № 1.4 к конкурсной документации, установлен критерий оценки и сопоставления конкурсных заявок «Квалификация персонала Уборщики - 137 сотрудников», оцениваемого путем деления количества персонала участника, задействованного в оказание услуг, имеющемуся у каждого (j-ого) участника, на максимальное количество персонала (сумму необходимого персонала по всем видам профессий), требуемое для оказания услуг:

$$A_j = \frac{П_j}{П_{\max}} * 20$$

, где

$J=1 \dots n$, n – количество участников

A_j – количество баллов j -ого участника;

P_j – количество персонала, задействованного в оказание услуг имеющегося у j -ого участника;

P_{max} – максимальное количество персонала необходимое для оказания услуг, равное 137 сотрудникам, а именно:

- Уборщик – 137 человек (код ОКПДТР – 19262).

20 – максимально возможное количество баллов.

При оценке по данному критерию учитывается персонал, указанный в сведениях о наличии квалифицированного персонала и подтвержденный документами, указанными в пункте приложения к конкурсной документации.

В случае, если количество персонала участника равно или больше максимального количества персонала необходимого для оказания услуг, то участнику сразу присваивается максимальное количество 20 баллов.

Таким образом, учитывая формулировку графы «Порядок оценки по критерию» Заказчиком при оценке результатов оценки осуществляется по критерию «Персонал» только на основании количества сотрудников участника Конкурса находящихся в штате такой организации.

Наличие на этапе подачи заявок на участие в Конкурсе у участника в штате кадровых ресурсов не является подтверждением квалификации и не влияет на возможность надлежащего исполнения участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Квалифицированный персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки. Также участник может заключить гражданско-правовые договоры с гражданами, а равно субподрядные договоры с организациями.

Условия конкурсной документации налагают на участника закупки дополнительные непредусмотренные действующим законодательством обязательства, в том числе финансовые, для целей принятия участия в Конкурсе, что тем самым существенно ограничивает круг возможных участников закупки.

Указанные установленные Заказчиком дополнительные требования надлежащим образом не характеризуют квалификационный уровень участника, вследствие чего приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки на момент подачи заявки может не иметь в штате указанное в Документации о закупке количество персонала, а также не обладать установленным количеством материально-технических ресурсов, но при этом равным образом являясь участником рынка, осуществляющим оказание необходимых услуг надлежащим образом.

Кроме того, как указывалось выше, предъявленные к участникам дополнительные требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по договору.

Более того, пунктом 3.9.9 конкурсной документации неправомерно установлено, что Заказчик вправе до даты проведения Конкурса в письменной форме запросить у участников Конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников, пунктом 3.9.10. Заказчик вправе до подведения итогов конкурса в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям конкурсной документации. Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку

применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Подобное положение конкурсной документации уже неоднократно признавалось практикой рассмотрения подобных жалоб неправомерным и незаконным¹.

Установленные Заказчиком дополнительные требования к участникам необоснованно ограничивают доступ к участию в закупке. При указанных обстоятельствах, рассматриваемые обжалуемые дополнительные требования к участникам не соответствуют принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Представленная позиция помимо антимонопольного законодательства подтверждается также и практикой рассмотрения аналогичных жалоб комиссиями территориальных органов ФАС различных субъектов РФ².

Таким образом, положения конкурсной документации о наличии критерия оценки и сопоставления конкурсных заявок «Квалификация персонала – уборщик» являются неправомерными и противоречат п.п. 2 п. 32 Положения о закупке, п. 2 ч.1 ст. 3 Закона о закупках и нарушают ч. 1 ст. 2 Закона о закупках.

Согласно п.1 Приложения 1.4. Заявкам участника, в предложениях которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на размер, превышающий установленный в пункте 1.4 конкурсной документации, а именно на 25% и более от начальной (максимальной) цены) присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, установленный в пункте 1.4 конкурсной документации), по приведенной формуле не оцениваются.

Заявка каждого участника, в которой предложена не демпинговая цена, оценивается путем сравнения начальной (максимальной) цены, сниженной на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.3 части 1 конкурсной документации $C_{\min} = ((C_{\text{нач.макс.}} - 0,25 * C_{\text{нач.макс.}}) + 1 \text{ копейка})$

$(C_{\min} - 77\,392\,289,91)$ с ценой, предложенной каждым участником (C_j)

$$B_j = \frac{C_{\min}}{C_j} * 60, \text{ где}$$

$j = 1 \dots n$, n – количество участников;

B_j – количество баллов j -ого участника;

C_j – цена, предложенная j -ым участником (без учета НДС);

$C_{\min} - 77\,392\,289,91$ с ценой, предложенной каждым участником (C_j)

$C_{\text{нач.макс.}}$ – начальная (максимальная) цена без (учета НДС);

60 – максимально возможное количество баллов.

При этом заявкам, содержащим предложение демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, максимально допустимый размер снижения (на 25% и более от начальной (максимальной) цены), присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, установленный в пункте 1.3 конкурсной документации), по вышеприведенной формуле не оцениваются.

Вместе с тем, при предложении участником демпинговой цены, участникам Конкурса, представившим различные ценовые предложения, будет присвоено одинаковое количество

¹ См., напр.: Решение Комиссии УФАС г. Москвы № 223ФЗ-1054/19 от 15.11.2019 г.

² См., напр.: . Решение Комиссии УФАС г. Москвы от 16.12.2019 г. по делу № 077/07/00-17221/2019; Решение №3177-1/7 Комиссии УФАС по Самарской области от 30.03.2021 г.; Решение Комиссии УФАС г. Москвы № 223ФЗ-773/16 от 16.12.2016 г.

баллов по критерию «Цена договора», что свидетельствует об отсутствии объективности оценки по указанному критерию и ставит участников закупки в неравное положение при предоставлении ценовых предложений, срокам подачи заявки участника, и не позволяет однозначным образом выявить лучшее ценовое предложение.

Кроме того, вышеуказанный порядок оценки по критерию «Цена договора» не направлен на стимулирование участников закупки к предоставлению максимального снижения ценового предложения, что противоречит принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, установленному в подпункте 2 пункта 32 Положения о закупке.

Учитывая изложенное, Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Цена договора», что не позволяет объективно сопоставить заявки участников Конкурса. Указанные действия нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

На основании изложенного и в соответствии со ст. 17, 18.1, 23 ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18 июля 2011 г. №223-ФЗ,

ПРОСИМ ВАС:

1. Признать обоснованной жалобу ООО «ОлСтарСистем» на положения конкурсной документации открытому конкурсу в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 593/ОКЭ-ЦДПО/21 на право заключения договора оказания услуг по уборке пассажирских обустройств и административных зданий МК МЖД.
2. Признать незаконными положения конкурсной документации открытому конкурсу в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 593/ОКЭ-ЦДПО/21 на право заключения договора оказания услуг по уборке пассажирских обустройств и административных зданий МК МЖД.
3. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение требований, установленных частью 1 статьи 2, пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 593/ОКЭ-ЦДПО/21 на право заключения договора оказания услуг по уборке пассажирских обустройств и административных зданий МК МЖД.
4. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 593/ОКЭ-ЦДПО/21 на право заключения договора оказания услуг по уборке пассажирских обустройств и административных зданий МК МЖД нарушений.

Приложения (копии):

1. Извещение о проведении торгов;
2. Конкурсная документация;
3. Свидетельство о государственной регистрации Заявителя жалобы;
4. Устав Заявителя жалобы;
5. Протокол о назначении Генерального директора Заявителя жалобы;
6. Приказ о вступлении в должность Генерального директора Заявителя жалобы;
7. Сведения из ЕГРЮЛ в отношении Заявителя жалобы.

**Генеральный директор
Иванчиченко С.В.**



12 сентября 2021 г.