

Руководителю ФАС России
Максиму Алексеевичу Шаскольскому

**Жалоба на незаконные действия при рассмотрении и оценки заявок
(в рамках ст. 18.1 ФЗ-135)**

Заказчик – ОАО «РЖД»

Закупка осуществляется для нужд Центральной дирекции инфраструктуры - филиала ОАО "РЖД".

Место нахождения заказчика: 107174, г.Москва, ул. Новорязанская, 12.

Почтовый адрес заказчика: 105064, г.Москва, ул. Земляной вал, д.9.

Контактные данные:

Контактное лицо: Ведущий инженер Матвеева Татьяна Сергеевна.

Адрес электронной почты: matveevats@center.rzd.ru

Номер телефона: +7 (499) 260-57-21.

Номер факса: +7 (499) 2620780.

Закупка 32110755547

«Открытый конкурс в электронной форме № 828/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21 на право заключения договоров на выполнение работ по алюминотермитной сварке рельсов» Лоты 1-8, с НМЦД более 2,5 млрд. руб.

Заявитель, участник закупки:

Общество с ограниченной ответственностью «ГТ-Алюминотермитная сварка»

196602 г.Санкт-Петербург, г.Пушкин,

ул. Радищева, д. 19

Тел.: + 7 (812) 454-10-36

Факс: + 7 (812) 454-10-36

e-mail: info@gt-ats.ru

(ИНН: 7820323530; ОГРН: 1109847037255)

Обжалуемые действия:

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции от 26.07.2006 N 135-ФЗ по правилам настоящей 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 18.07.2011 № 223-ФЗ О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее - Закон о закупках), 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 части 2 статьи 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 установленного

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.

Согласно ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", 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 единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

На основании ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ, а также статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ обращаемся с настоящей жалобой на следующие действия.

1. В Приложении № 1.4 к конкурсной документации установлены Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок, в том числе:

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; в случае наличия у ОАО «РЖД» или третьих лиц претензий к участнику, направленных заказчиком в адрес участника; в случае уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок.
---	---	---	---

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 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.

При этом, в соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Учитывая вышеизложенное, указанный порядок оценки не может быть применен в равной степени к участникам закупки, поскольку участники закупки, имеющие различное количество фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами, будут оценены без учета количества фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

Кроме того, вышеуказанный критерий оценки заявок является необъективным, поскольку у участников закупки, обладающих различным количеством фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами (например, 1 случай расторжения соответствующего договора или 5 случаев уклонения участника закупки от заключения договора) будет вычтено одинаковое количество баллов (5 баллов), что ставит участников закупки в неравное положение, зависит от субъективного мнения Заказчика, не позволяет Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора и объективно оценить заявки участников закупки по указанному критерию оценки.

При этом, Заказчиком в Документации 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.

Также необходимо отметить, что согласно Положению о закупках Заказчика при оценке заявок не предусмотрено уменьшение баллов, а закреплено только их присвоение:

«212¹. Оценка заявки осуществляется путем **присвоения** количества баллов, соответствующего условиям, изложенным в заявке участника. В случае если информация, необходимая для оценки заявки не представлена участником, но его заявка не отклонена в ходе рассмотрения, заявка по соответствующему критерию оценивается в 0 баллов.

Если по каким-либо причинам участник представил информацию частично, заявка по соответствующим критериям оценивается на основании имеющейся в составе заявки информации.

Если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям документации о конкурентной закупке, оценка заявки по соответствующим критериям осуществляется без учета информации, указанной в таких документах.

Если условия заявки сформулированы неоднозначно, при оценке заявок учитываются значения, указанные в заявке участника, согласно которым присваивается меньшее количество баллов.

212². Итоговая оценка заявки каждого из участников определяется суммарным количеством баллов, **присвоенных** по каждому критерию.

Заявке участника, содержащей наилучшие условия, присваивается наибольшее количество баллов».

Таким образом, в нарушение пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчиком в Документации не установлены надлежащим образом критерии оценки и порядок оценки.

Учитывая изложенное, Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок и

критерии оценки заявок участников закупки, что не позволяет присвоить участникам закупки максимальное количество баллов, а также объективно сопоставить заявки участников Запроса предложений. Указанные действия 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 критерий уже был предметом рассмотрения комиссией ФАС России в решениях № 223ФЗ-526/21 от 05.10.2021 и № 223ФЗ-120/19 от 04.02.2019, а также комиссией Московского УФАС в решении № 077/07/00-9554/2020 от 16.06.2020 (приложения к Жалобе), в которых сделаны аналогичные выводы.

2. В подпункте 2.1 пункта 1 Приложения № 1.4 к конкурсной документации установлен также критерий «Опыт участника», согласно которому при оценке по данному подкритерию учитывается стоимость опыта, указанная в сведениях об опыте (Форма сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров Приложения № 1.3 к конкурсной документации) и подтвержденная документами, указанными в подпункте 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации.

В свою очередь, согласно подпункту 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации закреплено, что в качестве подтверждающих документов о наличии у участника опыта выполненных работ также должны быть представлены документы, подтверждающие оплату по договорам, а именно:

«- выписка с расчетного счёта банка участника (получателя платежа), содержащая информацию о наличии платежей по договору, заявленному участником в форме сведений о наличии соответствующего опыта, заверенная печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка;

и/или

- платежное поручение о переводе денежных средств в банк участника (получателя платежа), содержащее информацию о платежах по договору, заявленному участником в форме сведений о наличии соответствующего опыта, заверенное печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка;».

Вместе с тем, документы об оплате ранее выполненных работ не могут являться подтверждением опыта участника.

В соответствии с п. 1 ст. 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Пунктом 4 статьи 753 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что сдача результата работ подрядчиком и приемка его заказчиком оформляются актом, подписанным обеими сторонами.

При этом, предметом оценки является именно полученный опыт в ходе исполнения договоров (контрактов), а не финансовый результат их исполнения, который ко всему прочему, зависит от добросовестности контрагента как лица, в обязанности которого входит оплата работ.

Данный критерий оценки также является необъективным поскольку порядком оценки по нему не учитывается, что документы, подтверждающие оплату, не могут быть представлены ввиду просрочки оплаты или в связи с банкротством заказчика работ, а также в связи с судебными спорами сторон, при этом работы могут быть исполнены, а акты выполненных работ подписаны сторонами.

Необходимо обратить внимание, что, например, Постановление Правительства РФ от 04.02.2015 N 99 регламентирует требования к опыту участников закупок, согласно которому опыт подтверждается только копиями договоров (контрактов) и документами о приёмке выполненных работ.

Следовательно, и законодатель в лице Правительства РФ также не указывает, что документы, подтверждающие оплату работ, свидетельствуют о наличии опыта у подрядчика.

Ко всему прочему Заказчиком по закупке необоснованно сужен перечень документов, подтверждающих оплату, так, например, подтверждением осуществления взаиморасчётов сторонами по договору может являться акт сверки взаиморасчётов, однако возможность предоставления такого документа не закреплена в порядке оценки по данному критерию.

Таким образом, надлежащим подтверждением исполнения подрядчиком обязательств и наличия опыта исполненных договоров (контрактов) являются акты, подписанные сторонами, а не документы об оплате работ.

Подобная позиция также изложена в решении Московского УФАС по делу № 077/07/00-19797/2020 от 20.11.2020 (приложение).

3. Согласно п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в том числе, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости).

Такая информация позволяет донести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно объекта закупки, что в свою очередь позволяет участникам сформировать цену своего предложения с учетом объема оказываемых услуг/выполняемых работ.

Тем самым реализуется принцип информационной открытости закупки, закреплённый в ст. 3 Закона о закупках.

Вместе с тем, из содержания размещённой документации невозможно достоверно установить информацию об объёмах выполняемых работ, что создает дополнительные неоправданные предпосылки к спорным ситуациям после проведенной закупки.

Так, исходя из пунктов 1.3 и 1.4 Проекта договора, а также содержания Технического задания следует, что срок выполнения работ – 2022, 2023 и 2024 года.

В свою очередь, согласно Технического задания:

4. Место, условия и порядок выполнения работ (по лотам № 1-8)	
Место выполнения работ	Адресные планы и объемы работ на 2022 год по каждому лоту указаны в приложении № 1.1.1 к конкурсной документации. Адресные планы и календарные планы работ на 2023, 2024 годы формируются ежегодно при заключении дополнительных соглашений.
Условия выполнения работ	Работы по алюминотермитной сварке рельсов производятся в технологические «окна».

Сроки выполнения работ	Срок начала выполнения работ: определяется индивидуально по каждому лоту (для каждой Дирекции инфраструктуры) согласно календарному плану (приложения № 2, № 3 к договору). Срок окончания выполнения работ – до 31.12.2024. Срок исполнения (действия договора) – май 2025 г.
5. Форма, сроки и порядок оплаты (по лотам № 1-8)	
Форма оплаты	Оплата осуществляется в безналичной форме путем перечисления средств на счет Подрядчика.
Авансирование	Авансирование не предусмотрено.
Срок и порядок оплаты	Оплата выполненных Подрядчиком работ осуществляется Получателем¹ ежемесячно в соответствии с календарным и адресным планами после подписания Получателем и Подрядчиком акта о выполненных работах (оказанных услугах) формы № ФПУ-26 за отчетный месяц в течение 45 (сорока пяти) календарных дней с даты предоставления Подрядчиком счета, счета-фактуры, а также иных документов, предусмотренных договором, путем перечисления Получателем денежных средств на расчетный счет Подрядчика. В случае, если Подрядчик является субъектом МСП оплата осуществляется не позднее 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты подписания Получателем и Подрядчиком акта о выполненных Работы (оказанных услугах) формы № ФПУ-26 за отчетный месяц на основании документов, предусмотренных договором, счета, счета-фактуры. В случае если победителем конкурса признан участник закупки, на стороне которого выступает несколько физических или юридических лиц, указанный срок оплаты применяется при условии, что все лица, выступающие на стороне победителя, являются субъектами малого и среднего предпринимательства в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. № 1352.

Также, согласно разделу «Технические и функциональные характеристики работы» пункта 2 Технического задания:

«Подрядчик должен:

- **выполнять работы в течение временных рамок** (технологических «окон»), выделенных Заказчиком для проведения работ **согласно календарным планам** (приложения № 2, № 3 к договору – приложение № 1.2 к конкурсной документации), **адресным планам** (приложения № 4, № 5 к договору – приложение № 1.2 к конкурсной документации)».

Таким образом, согласно условиям закупки, подрядчик выполняет работы на основании календарного и адресного плана, и приёмка с оплатой выполненных работ происходит ежемесячно в соответствии с календарным и адресным планами.

Однако в настоящий момент в документации размещены сведения исключительно об объёмах работ только на 2022 год в целом без сведений об объёмах выполнения работ ежемесячно.

Отсутствие в документации Календарных планов, содержащих информацию о конкретном количестве стыков, подлежащих сварке в конкретном месяце, что входит в обязанности Подрядчика согласно Техническому заданию, не позволяет оценить потребность Заказчика и ресурсы участника и принять решение о согласии с условиями

¹¹ Дирекция инфраструктуры – структурное подразделение Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД»

закупки, а также указывает на ненадлежащее описание объекта закупки, что не соответствует п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Заказчиком не соблюдены принципы информационной открытости и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, чем нарушен пункт 1 и 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", прошу:

1. Приостановить проведение закупки до рассмотрения жалобы по существу;
2. Признать жалобу Заявителя обоснованной;
3. Провести проверку правомерности действий закупочной комиссии и содержания документации по закупке;
4. Выдать предписание об устранении нарушений при проведении закупки.
5. Передать материалы уполномоченному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении виновных лиц.

Приложение:

1. Решение ФАС России в решениях № 223ФЗ-526/21 от 05.10.2021
2. Решение ФАС России № 223ФЗ-120/19 от 04.02.2019
3. Решение Московского УФАС № 077/07/00-9554/2020 от 16.06.2020
4. Решение Московского УФАС № 077/07/00-19797/2020 от 20.11.2020

Генеральный директор
ООО «ГТ-АТС»



Ленкин В.Д.

