

Куда: ФАС России
125993, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11
delo@fas.gov.ru

Копия: ОАО «РЖД»
Адрес: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д.2
ОГРН 1037739877295

Копия: Центральная дирекция инфраструктуры – филиал ОАО "РЖД"
129090, Россия, Москва, Каланчевская, д. 35

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:

Адрес электронной почты:

Номер телефона: +

✓ **Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью «Регион-Мастер»**

Место нахождения:

Юридический адрес: 107113, г. Москва, Сокольническая пл., д. 4А, этаж 3, пом. VI, ком. 11

E-mail:

Номер контак... 770 53 44

Контактное лицо:

ИНН/ОГРН/КПП 971801>770 53 44 770 53 44

Номер извещения:

на zakupki.gov.ru – **32110683329** от 29.09.2021

ссылка zakupki.gov.ru <https://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=32110683329>

Дата опубликования извещения о проведении закупки в электронной форме: 29.09.2021

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке в электронной форме: 11.10.2021 в 11:00 час.

Дата подведения итогов: 28.10.2021

Наименование закупки: Запрос предложений в электронной форме № 6/ЗПЭ-ЦДИ/21 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию квалифицированными проводниками служебно-технических вагонов для нужд структурных подразделений Центральной дирекции инфраструктуры

Начальная максимальная цена договора: Начальная (максимальная) цена договора составляет 18 915 200,00 (Восемнадцать миллионов девятьсот пятнадцать тысяч двести) руб. 00 коп. без учета НДС, 22 698 240,00 (Двадцать два миллиона шестьсот девяносто восемь тысяч двести сорок) руб. 00 коп. с учетом НДС.

ЖАЛОБА

на действия Заказчика при осуществлении закупки в соответствии
с Федеральным законом № 223-ФЗ

ФАС России
Рег. номер 169847/21
зарегистрирован 11.10.2021



18

29 сентября 2021 года в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru опубликовано извещение о проведении запроса предложений в электронной форме № 6/ЗПЭ-ЦДИ/21 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию квалифицированными проводниками служебно-технических вагонов для нужд структурных подразделений Центральной дирекции инфраструктуры.

Порядок проведения квалификационного отбора установлен в части 3 аукционной документации «Порядок проведения аукциона».

Согласно п. 3.3.1. части 3 аукционной документации заявка участника должна соответствовать требованиям технического задания (приложение № 1.1 документации запроса предложений). Для подтверждения соответствия требованиям документации запроса предложений в составе заявки должны быть представлены все необходимые документы и информация в соответствии с требованиями документации запроса предложений.

Согласно п. 3.3.3. части 3 аукционной документации **соответствие обязательным требованиям подтверждается участником в декларативной форме в заявке, подготовленной по Форме заявки участника, представленной в приложении № 1.3 документации запроса предложений.**

Согласно п. 1.9.1. пункта 1.8. части 1 закупочной документации **единственным квалификационным требованием, предъявляемым к участникам закупки, является наличие опыта оказания услуг по обслуживанию проводниками служебно-технических и/или служебных и/или пассажирских вагонов, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС.**

В противоречии с данными положениями закупочной документации п. 2.2. Приложения № 1.4 к закупочной документации (Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок) предусматривает оценку участника закупки путем деления количества персонала (проводников не ниже 3-его разряда), необходимого для оказания услуг, указанного в сведениях об имеющемся квалифицированном персонале для оказания услуг по обслуживанию проводниками служебно-технических вагонов (по форме сведений о квалифицированном персонале участника приложения № 1.3 к документации запроса предложений), представленного каждым (j-ым) участником и наличие, которого подтверждено документами, указанными в подпункте 2.2 пункта 2 приложения № 1.4 к документации запроса предложений, на количество персонала, указанного в приложении № 1.4.1 к документации запроса предложений по формуле.

Таким образом, закупочная документация предусматривает необходимость располагать квалифицированным персоналом, а именно проводников не ниже 3-его разряда.

В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:

- действующие документы, подтверждающие присвоение разряда квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, а именно: диплом и/или свидетельство и/или удостоверение и/или иные документы, подтверждающие присвоение разряда;

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

- согласие на обработку персональных данных по Форме приложения № 1.3 аукционной документации.

Согласно п. 3.6.6. документации участник не допускается к участию в запросе предложений в случае непредставления определенных документов и несоответствия участника предусмотренным документацией требованиям.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействия) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенной в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Общество с ограниченной ответственностью «Регион-Мастер» считает, что Заказчиком при размещении закупочной документации нарушены положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - «Закон о закупках») и Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - «Закон о защите конкуренции»), а именно:

1. Заказчиком неправомерно установлено требование к участникам закупочной процедуры о представлении в составе заявки согласия на обработку персональных данных и документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации.

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 товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного решением Совета директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018 (далее - «Положение о закупках»).

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

При этом в соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ (ред. от 24.04.2020) "О персональных данных" (далее – Закон о персональных данных) обработка персональных данных - любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных.

В соответствии со статьей 6 Закона о персональных данных обработка персональных данных допускается, в том числе, с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных.

Однако, у участника закупки на момент подачи, рассмотрения и оценки заявок могут отсутствовать требуемые письменные согласия на обработку персональных данных по форме, требуемой Заказчиком (Форма согласно Приложения № 1.3. к закупочной документации), что, однако, не свидетельствует о невозможности исполнения таким участником надлежащим образом договора, заключаемого по результатам закупки.

Кроме того, по Форме заявки на участие в аукционе участник подтверждает, что при подготовке заявки на участие в аукционе обеспечено соблюдение требований Федерального закона Российской Федерации от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных», в том числе о получении согласий и направлении уведомлений, необходимых для передачи и обработки персональных данных субъектов персональных данных, указанных в заявке, в целях проведения аукциона.

Таким образом, Заказчиком в Закупочной документации предъявлено к участникам Закупки требование о необходимости продекларировать соблюдение участником требований Закона о персональных данных.

В данном случае Заказчику нет необходимости предъявлять к участникам Закупки требование о предоставлении согласий на обработку персональных данных для соответствия критерия «Квалификация персонала», поскольку потребность Заказчика будет удовлетворена и посредством выражения участником Закупки согласия, в соответствии с формой заявки.

Следовательно, выразив согласие на соблюдение требований Закона о персональных данных, участник также подтверждает, что специалисты, оцениваемые в рамках критерия «Квалификация персонала», выразили согласие на обработку своих персональных данных.

На основании вышеизложенного, в действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Данный вывод был подтвержден Решением от 27.11.2020 по делу № 077/07/00-20185/2020 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров.

2. Заказчиком неправомерно установлено требование к участникам закупочной процедуры о представлении в составе заявки в подтверждение наличия квалифицированного персонала диплома и/или свидетельства и/или удостоверения и/или иных документов, подтверждающих присвоение разряда не ниже 3.

Установленные заказчиком требования не относятся к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Квалификация в закупочной документации установлена не в качестве оценочного критерия, а в качестве критерия допуска к участию в закупке. Такие требования не характеризуют квалификационный уровень поставщика и приводят к необоснованному ограничению конкуренции. Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по выполнению работ. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований.

Отсутствие квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку такой персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, и, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в закупке.

Данный вывод был подтвержден Решением от 10.12.2020 по делу № 027/01/18.1-1772/2020 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров.

2.1. Организатор закупки применил значение количества персонала (296), которое существенным образом влияет на итоги проведения закупки, без обоснованного расчета данного критерия, лишив тем самым участников закупки возможности объективно оценить предмет и стоимость предмета закупки.

Так, согласно пункта 2.2. закупочной документации 296 – это максимальное количество персонала, задействованного в оказании услуг из всех имеющихся у участников. (Количество, указанное в приложении № 1.4.1 к документации запроса предложений).

В случае если количество персонала, необходимого для оказания услуг, равно или больше количества персонала, указанного в приложении № 1.4.1. к документации запроса предложений, то участнику сразу присваивается 15 баллов.

Тем самым от участника закупки требуется наличие квалифицированного персонала в количестве большем, чем это потребовалось бы для исполнения планируемого к заключению договора.

В закупочной документации (в том числе в проекте договора) не содержится упоминания о том, какое количество сотрудников должно быть задействовано для исполнения договора.

В связи с этим, организатор закупки предъявил завышенные, не мотивированные и не подтвержденные расчетом требования к участникам закупки.

3. Заказчиком неправомерно установлено требование к участникам закупочной процедуры о представлении в составе заявки документов, подтверждающих 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.

Данное требование возлагает на участника закупки дополнительные обязательства, не связанные непосредственно с исполнением договора, влекущие за собой соответственно дополнительные затраты. В частности, необходимость оплачивать услуги банков за заверение печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка выписок или платежных поручений.

К примеру, стоимость услуги ПАО Сбербанк за выдачу заверенной копии платежного поручения составляет 300 руб., стоимость справки (выписки со счета) за каждый вид информации на бумажном носителе составляет 400 руб.

С учетом объема опыта, который необходимо подтвердить участникам закупки (стоимость договоров должна составлять не менее 20% начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, то есть 3 783 040,00 руб. без НДС), а также с учетом того, что оплата по договорам подобного рода (оказание услуг по обслуживанию проводниками служебно-технических и/или служебных и/или пассажирских вагонов) осуществляется периодически (ежемесячно), получается, что участник закупки должен получить вышеуказанные документы и оплатить услуги банков за каждый отработанный (отчетный) месяц за весь период действия договоров.

Кроме того, требование закупочной документации предоставить в составе заявки подтверждение оплаты по договорам не учитывает то обстоятельство, что договоры могут находиться на стадии исполнения и не учитывает принцип свободы договора, согласно которого условия договора, в том числе порядок и срок оплаты, определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Законом или иными правовыми актами срок (периодичность) оплаты по договорам оказания услуг не регламентируется. Таким образом, стороны вправе предусмотреть любой срок отсрочки платежа за выполненных работы/оказанные услуги.

4. Организатор закупки неправомерно возложил на участников закупки обязательства, которые могли быть выполнены самим организатором закупки.

ОАО «РЖД» располагает системой проверки контрагентов, содержащей всю информацию о заключенных договорах, исполнении либо неисполнении данных договоров, стоимости и фактической оплате по этим договорам.

Таким образом, предоставление документов, подтверждающих опыт участника закупки (договоры, акты оказанных услуг, платежные документы и т.п.) является правом, а не обязанностью участника закупки.

В связи с чем непредоставление данных документов не может являться основанием для отклонения заявки на участие в закупке.

В соответствии с частью 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.

Таким образом, действия Заказчика, выразившегося в установлении в закупочной документации ненадлежащего критерия и порядка оценки заявок участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, части 6 статьи 3, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупке и нарушают часть 1 статьи 2, пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если 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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1.).

На основании изложенного, руководствуясь, требованиями действующего законодательства РФ,

ПРОШУ:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Внести изменения в закупочную документацию (Приложение № 1.3 к закупочной документации - Форма сведений о квалифицированном персонале участника), исключить часть Приложения № 1.3. – Форма согласия на обработку персональных данных, внести изменения в п. 1.9.1. документации путем исключения абзацев 10 – 15.
3. Выдать предписание Заказчику рассмотреть заявки участников без учета незаконных требований о предоставлении согласия на обработку персональных данных, документов, подтверждающих присвоение разряда проводников не ниже 3 при оценке заявок по критерию «Квалификация персонала», документов, подтверждающих оплату по договорам по критерию «Опыт участника».

Приложения:

1. Доверенность представителя - оригинал.
2. Решение от 10.12.2020 по делу № 027/01/18.1-1772/2020 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Представитель по доверенности _____

ДОВЕРЕННОСТЬ

Тринадцатое ноября две тысячи двадцатого года

г. Москва

Общество с ограниченной ответственностью «Регион-Мастер» (ООО «Регион-Мастер») (адрес: 107113, г. Москва, Сокольническая пл., д. 4А, этаж № 3, пом. VI – ком. 11, ИНН 9718019477 ОГРН 1167746705862 КПП 771801001) (далее - Доверитель) в лице Генерального директора действующей на основании Устава, настоящим

полномоченным лицом является Иванов Иван Иванович (И.И. Иванов), паспорт № 50-08/001-2010-001-001-001, дата рождения 01.01.1980 г., место рождения г. Севастополь, Республика Крым, Севастопольский полуостров, РФ, действующий в настоящее время в г. Москва, Федеральное государственное учреждение «Федеральный центр по защите прав потребителей и обеспечению доступности продукции (товаров)».

В рамках исполнения обязанностей предоставляются все права для совершения от имени Доверителя исполнения обязанностей подавать, подавать и отзывать жалобу, в том числе исполнения обязанностей в качестве представителя (защитника) Доверителя исполнения обязанностей материалами дела, представлять доказательства, заявлять возражения, ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела с правом подписи всех необходимых документов, предоставлять и получать документы, пользоваться иными процессуальными правами от имени Доверителя в соответствии с законодательством.

Полномочия по этой доверенности не могут быть переданы другим лицам.

Доверенность действительна до «31» декабря 2021 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей временно исполняющая обязанности руководителя Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: начальник отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- ООО «Федеральная проводниковая компания» - о дате, времени и месте рассмотрения уведомлен надлежащим образом, явку представителя либо подключения к видеоконференц-связи, не обеспечил,
- ОАО «РЖД» - по доверенности от 02.09.2020 №ДВОЕТ НЮ-129/Д,

рассмотрев жалобу ООО «Федеральная проводниковая компания» на действия ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №5043/ОАЭ–ДВОСТ/20 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию служебно-технических вагонов (извещение №32009569673).

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Федеральная проводниковая компания» (далее – ООО «ФПК») на действия ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 5043/ОАЭ-ДВОСТ/20 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию служебно-технических вагонов (извещение № 32009569673).

Из жалобы ООО «ФПК» и дополнений к ней следует, что заказчик неправомерно установил требование о подтверждении в составе заявки на участие в аукционе наличие квалифицированного персонала, тем самым ограничивая круг участников аукциона.

В заседании комиссии Хабаровского УФАС России представитель ОАО «РЖД» с доводами жалобы не согласился по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 07.12.2020 №185/ДВост. Дополнительно пояснив, в положении о закупке установлены обязательные требования к участникам, в числе которых содержится требование о необходимом

количестве специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора. Положением о закупке закреплён перечень документов, представляемых участниками для подтверждения их соответствия установленным требованиям, предусмотренным в документации о конкурентной закупке. В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить документ, подтверждающий прохождение обучения по программе, предусмотренной для проводника пассажирского вагона не ниже 3-го разряда, а также документ, подготовленный по форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении №1.3 аукционной документации. Требование о наличии квалифицированного персонала обоснованно и правомерно.

Комиссия Хабаровского УФАС, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Принятие решения по жалобе ООО «ФПК» Комиссией Хабаровского УФАС России откладывалось до 17.00 «10» декабря 2020 г.

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) 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» (далее - Закон о закупках).

Действия (бездействия) 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 (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры

заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи, с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения (часть 2 статьи 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) 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; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 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.

В соответствии с частями 9, 10 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ 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.

Часть 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

Пунктами 1, 2, 9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в числе которых требования к техническим или функциональным характеристикам работ, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 19 статьи 3.4 Закона о закупках заявка на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и ценового предложения. Заявка на участие в запросе котировок в электронной форме состоит из одной части и ценового предложения. Первая часть заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями документации о закупке. При этом не допускается указание в первой части заявки на участие в конкурентной закупке сведений об участнике конкурса, аукциона или запроса предложений и о его соответствии единым квалификационным требованиям, установленным в документации о конкурентной закупке.

Вторая часть заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме должна содержать сведения о данном участнике таких конкурса, аукциона или запроса

предложений, информацию о его соответствии единым квалификационным требованиям (если они установлены в документации о конкурентной закупке), об окончательном предложении участника таких конкурса, аукциона или запроса предложений о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, качестве работы, услуги и об иных условиях исполнения договора.

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденное советом директоров от 28 июня 2018 года (далее – положение), размещенного на официальном сайте в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru.

Принципы закупочной деятельности заказчика установлены пунктом 32 части 5 положения.

12.10.2020 на официальном сайте Российской Федерации в ЕИС www.zakupki.gov.ru ОАО «РЖД» размещено извещение №32009569673 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 5043/ОАЭ-ДВОСТ/20 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию служебно-технических вагонов.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 2 627 785,83 руб., без учета НДС.

Дата начала подачи заявок – 12.10.2020.

Дата окончания срока подачи заявок – 02.11.2020.

Дата рассмотрения первых частей заявок – 03.11.2020.

Дата и время начала аукциона – 06.11.2020 09.00.

Дата рассмотрения вторых частей заявок – 19.11.2020.

Подведение итогов – 19.11.2020.

Дата квалификационного отбора участников – 19.11.2020.

Предметом договора является оказание услуг по обслуживанию служебно-технических вагонов.

Из протокола от 03.11.2020 №5043/ОАЭ-ДВОСТ/20/1 рассмотрения первых частей заявок следует, что на участие в аукционе было подано 6 заявок: №1, №2, №3, №4, №5, №6. По итогам рассмотрения экспертной группой заявок признаны соответствующими требованиям все 6 заявок, поданных на участие в аукционе. Допущены к участию все 6 заявок.

Протоколом от 06.11.2020 №5043/ОАЭ-ДВОСТ/20 сопоставления ценовых предложений аукциона установлено, что участник под номером 2 ценовое предложение подано не было.

Протокол от 26.11.2020 №5043/ОАЭ-ДВОСТ/20 рассмотрения вторых частей заявок устанавливает, что на участие в закупке поступило всего 6 заявок. Заявки участников №5, №6 отклонены в связи с непредставлением определенных аукционной документацией документов. Заявки участников №1, №2, №3 отклонены в связи с несоответствием квалификационному требованию, установленному пунктом 1.7.2 документации о закупке, а именно: в подтверждение наличия квалифицированного персонала участниками не представлены сведения о квалифицированном персонале участника и документы, подтверждающие прохождение этого персонала обучения по программе, предусмотренной для проводника пассажирского вагона не ниже 3-го разряда. По итогам рассмотрения организатором и экспертной группой первых и вторых частей заявок допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме участник №4.

Как следует из протокола от 26.11.2020 №45 о подведении итогов открытого аукциона, аукцион признан несостоявшимся, так как по итогам рассмотрения аукционных заявок к участию в аукционе допущен один участник. В связи с тем, что единственный участник (участник №4) допущен к участию в открытом аукционе в соответствии с пунктом 3.11.3 аукционной документации, согласовать заключение договора на оказание услуг по обслуживанию служебно-технических вагонов с единственным участником открытого аукциона со стоимостью предложения 2 443 840,82 руб., без учета НДС.

Подпунктом 1.7.1 пункта 1.7 аукционной документации предусмотрены квалификационные требования к участникам закупки, а также предусмотрен квалификационный отбор.

Подпункт 1.7.1.2. устанавливает положение о том, что участник должен располагать квалифицированным персоналом, а именно проводниками пассажирских вагонов в количестве не менее 6 человек.

Подпункт 1.7.1.2 аукционной документации гласит, что подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:

- документ, подтверждающий прохождение обучения по программе, предусмотренной для проводника пассажирского вагона не ниже 3-го разряда;
- документ, подготовленный по форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации.

Документы предоставляются в электронной форме в составе аукционной заявки (подпункт 1.7.1.2 аукционной документации).

По итогам конкурентной закупки определяется один победитель (пункт 1.9 аукционной документации).

Приложением №1.1 к аукционной документации является техническое задание, пунктом 2 которого устанавливаются требования к услугам по обслуживанию служебно-технических вагонов.

Услуги по обслуживанию служебно-технических вагонов проводниками оказываются в пунктах постоянной дислокации на железнодорожных станциях Хабаровск I (вагоны № 09878216, 09678855, 09970021) и в пути следования (пункт 4 приложения №1.1 аукционной документации).

Срок оказания услуг – 1 год (пункт 4 приложения №1.1 аукционной документации).

Подпунктом 3.1.2 пункта 3.1 части 3 аукционной документации установлено, что к участию в аукционе допускаются участники, соответствующие требованиям пункта 3.1.1 аукционной документации, предъявляемым обязательным и квалификационным требованиям, аукционные заявки которых соответствуют требованиям технического задания, аукционной документации, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные аукционной документацией.

В соответствии с подпунктом 3.3.1 пункта 3.3 части 3 аукционной документации участник должен соответствовать обязательным (пункт 3.3.2 аукционной документации) и квалификационным требованиям (пункт 1.7 аукционной документации). Заявка участника должна соответствовать требованиям технического задания (приложение № 1.1 к аукционной документации). Для подтверждения соответствия требованиям аукционной документации в составе заявки должны быть представлены все необходимые документы и информация в соответствии с требованиями аукционной документации.

Соответствие обязательным требованиям, указанным в пунктах 3.3.2.1-3.3.2.5 аукционной документации, подтверждается участником в декларативной форме в заявке на участие в аукционе, подготовленной по форме приложения № 1.3 к аукционной документации (подпункт 3.3.3 пункта 3.3 части 3 аукционной документации).

Частью 3 аукционной документации установлен пункт 3.6 о проведении квалификационного отбора участников аукциона.

Условия настоящего пункта применяются, если пунктом 1.7.1 части 1 аукционной документации предусмотрено проведение этапа квалификационного отбора участников аукциона (подпункт 3.6.1 пункта 3.6 части 3 аукционной документации).

Заявки на участие в аукционе должны содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 1.7.1 части 1 аукционной документации, подтверждающие соответствие участников аукциона единым квалификационным требованиям, установленным пунктом 1.7.1 части 1

аукционной документации (подпункт 3.6.2 пункта 3.6 части 3 аукционной документации).

Рассмотрение заявок в рамках этапа квалификационного отбора осуществляется в порядке, установленном аукционной документацией. Заявки участников, не соответствующие квалификационным требованиям, отклоняются (подпункт 3.6.3 пункта 3.6 части 3 аукционной документации).

В соответствии с подпунктом 3.7.6 пункта 3.7 части 3 аукционной документации участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случаях, установленных аукционной документацией, в том числе: непредставления определенных аукционной документацией документов и/или предоставления информации об участнике аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности (подпункт 3.7.6.1 пункта 3.7 части 3 аукционной документации); несоответствия участника аукциона предусмотренным аукционной документацией требованиям (подпункт 3.7.6.2 пункта 3.7 части 3 аукционной документации); невнесения обеспечения аукционной заявки (если аукционной документацией установлено такое требование) (подпункт 3.7.6.3 пункта 3.7 части 3 аукционной документации); несоответствия аукционной заявки требованиям аукционной документации, в том числе: аукционная заявка не соответствует форме, установленной аукционной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям аукционной документации; документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями аукционной документации); техническое предложение не соответствует требованиям аукционной документации (подпункт 3.7.6.4 пункта 3.7 части 3 аукционной документации).

Заказчик вправе до подведения итогов аукциона в письменной форме запросить у участников аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в аукционной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников. Ответ от участника аукциона, полученный после даты, указанной в запросе, не подлежит рассмотрению (подпункт 3.7.13 пункта 3.7 части 3 аукционной документации).

По результатам рассмотрения аукционных заявок заказчик принимает решение о допуске (отказе в допуске) участника аукциона к участию в аукционе (подпункт 3.7.17 пункта 3.7 части 3 аукционной документации).

Экспертная группа осуществляет рассмотрение заявок на предмет соответствия участников квалификационным требованиям, заявки на участие в аукционе – требованиям технического задания аукционной документации, проверяет наличие и соответствие представленных в составе

заявки документов квалификационным требованиям, требованиям технического задания аукционной документации, требованиям об обосновании демпинговой цены договора (цены лота) (подпункт 3.7.20 пункта 3.7 части 3 аукционной документации).

Участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случае содержания в первой части аукционной заявки сведений об участнике аукциона, его соответствии единым квалификационным требованиям, если такие требования установлены в пункте 1.7.1 части 1 аукционной документации и (или) о ценовом предложении (подпункт 3.8.3 пункта 3.8 части 3 аукционной документации).

Непредставление документов, подтверждающих соответствие участника закупки квалификационным требованиям, влечет отказ в допуске к участию закупки, что нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Из содержания части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ следует, что правовая основа закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не ограничивается регулированием нормами данного закона.

В Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (статья 9 Конституции Российской Федерации).

В соответствии со статьей 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Предоставление заказчику право формировать предмет закупки должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом о закупках принципов. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом о закупках, в ущерб конкуренции при проведении торгов является недопустимой.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

Установленные заказчиком требования не относятся к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Материалами дела подтверждено, что квалификация в указанной закупочной документации установлена не в качестве оценочного критерия, а в качестве критерия допуска к участию в закупке. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика и приводят к необоснованному ограничению конкуренции. Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по выполнению работ. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований.

Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о том, что отсутствие квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам аукциона, поскольку такой персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, и, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в аукционе.

В соответствии с частью 17 статьи 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.

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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1.).

При разрешении вопроса о выдаче предписания комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости его выдачи.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ФПК» на действия ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 5043/ОАЭ-ДВОСТ/20 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию служебно-технических вагонов (извещение № 32009569673) обоснованной.

2. Признать действия ОАО «РЖД» при проведении данной закупки нарушающим пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «РЖД» предписание об устранении нарушений порядка организации и проведения закупки.