

**Общество с ограниченной ответственностью
«СпецСтройПроект»**

ИНН 6670357399 КПП 667001001 ОГРН 1156658088267

Адрес: 620137, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Волховская, стр. 20, офис 101
Р/с 40702810900630039521 Филиал «Центральный» Банка ВТБ (публичное акционерное общество) г. Москва (Филиал «Центральный» Банка ВТБ (ПАО))
к/с 30101810145250000411 / БИК 044525411

Исх. № 20-08/07 от «07» августа 2020 г.

Кому: Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве

Адрес: 107078, г. Москва, ул. Мясницкий проезд, д. 4, стр. 1

Тел. +7 (495) 784-75-05

E-mail: to77@fas.gov.ru

Заявитель жалобы: ООО «СпецСтройПроект»

ИНН 6670357399, КПП 667001001

620137, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Волховская, стр. 20, офис 101

E-mail: spetsstroyproect@yandex.ru

Тел: 8-912-246-09-46

Заказчик – ОАО «РЖД»

Закупка осуществляется для нужд Московской дирекция по эксплуатации зданий и сооружений Московской железной дороги – филиала ОАО "РЖД".

Место нахождения заказчика: 107996, г. Москва, Давыдовский пер., д. 5, Московский центр организации закупок Центральной дирекции закупок и снабжения – филиал ОАО «РЖД».

Почтовый адрес заказчика: 107996, Москва, ул. Краснопрудная, д. 20, Московский центр организации закупок Центральной дирекции закупок и снабжения – филиал ОАО «РЖД».

Контактные данные:

Контактное лицо: Ведущий специалист по закупкам Думан Инал Хусенович.

Адрес электронной почты: DumanovIH@msk.ru

Номер телефона: +7 (499) 266-14-67.

Номер факса: +7 (499) 2660046.

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

Номер Извещения в ЕИС (единой информационной системе по адресу в сети интернет: <http://zakupki.gov.ru/>): 32009196582

Наименование объекта закупки: конкурс среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 352/ОКЭ-МОСК/20 на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту объектов

Способ определения поставщика: Открытый конкурс среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 352/ОКЭ-МОСК/20.

Наименование электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: РТС-тендер

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: www.rts-tender.ru

Информация о закупке:

Дата начала срока подачи заявок: 29.05.2020 г.

Дата и время окончания подачи заявок - 19.06.2020 12:00 (МСК).

Порядок подачи заявок: Заявки на участие в конкурсе №352/ОКЭ-МОСК/20 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.

Рассмотрение первых частей заявок осуществляется «26» июня 2020 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 «06» июля 2020 г.

Подведение итогов закупки осуществляется «06» июля 2020 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.

Порядок рассмотрения вторых частей заявок осуществляется в порядке, указанном в части 3 документации о закупке

Начальная максимальная цена: 40 494 237,00 (Сорок миллионов четыреста девяносто четыре тысячи двести тридцать семь) руб. 00 коп. без учета НДС, 48 593 084,40 (Сорок восемь миллионов пятьсот девяносто три тысячи восемьдесят четыре) руб. 40 коп., с учетом НДС.

Доводы жалобы

1. Заказчик ограничивает конкуренцию производя сопоставление заявок и определение победителя открытого конкурса на основании неверной оценки утвержденных в конкурсной документации критериев, нарушая ч.1 ст.17 ФЗ №135 «О защите конкуренции», ст. ст. 1, 2, 3, 4, 6, п.1. ч.10 ст. 3 ФЗ № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», тем самым нарушает права участника закупки.

В соответствии с конкурсной документацией сопоставление заявок участников конкурса и определение победителя открытого конкурса осуществляется Заказчиком на основании технического предложения, документов, представленных в подтверждение соответствия квалификационным требованиям, требованиям технического задания, иных документов, представленных в составе заявки, а также документов, представляемых участником дополнительно.

В Приложении № 1.4 к конкурсной документации Заказчик устанавливает критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок при определении победителя открытого конкурса.

В пункте 3 табличной части Приложения № 1.4 в качестве одного из критериев оценки установлен срок выполнения работ. Значимость критерия определяется по установленной формуле и определена в 5 баллов.

В Техническом задании (п. 4) определено, что работы выполняются с момента подписания договора до 31.12.2020 г. Работы должны выполняться в установленные сроки и могут проводиться как в рабочее время, так и в нерабочее время.

Пунктами 5.2.1., 5.2.2. табличной части Приложения №1.4. к конкурсной документации в качестве критерия оценки заявки установлены требования к квалификации персонала участника – ИТР и рабочих специальностей и необходимому их количеству. Для получения максимального количества баллов по этим критериям участнику для выполнения работ необходимо привлечь:

- инженерно-технический персонал – не менее 2 человек;
- рабочих, непосредственно выполняющих работы – не менее 47 человек.

Таким образом, общее число специалистов, необходимое для получения максимальной оценки составляет не менее **49 человек**.

В локальном сметном расчете – Приложение 1.5. к конкурсной документации Заказчик указывает **нормативную трудоемкость всего объема работ равную 58 736 чел./час**.

В соответствии с п. 4 технического задания «Место, условия и порядок выполнения работ» *Работы должны выполняться в установленные сроки и могут проводиться как в рабочее время, так и в нерабочее время.*

Принимая во внимание установленную конкурсной документацией нормативную трудоемкость работ, количество трудовых ресурсов и время, необходимое для выполнения работ, заявленное участником №5, расчетным путем можно определить реальное время, необходимое для выполнения работ по договору по следующей формуле:

$$A=C/B, \text{ где}$$

A - время, необходимое для выполнения работ (час.),

C - суммарная нормативная трудоемкость работ по договору (чел/час),

B - количество человек, задействованных при выполнении работ (чел).

Следовательно, для участников № 5 и 6, располагающих персоналом в 49 человек на одного работника приходится:

$$A = 58\,736 / 49 = 1198,69 \text{ чел/часов}$$

Даже допустив, что каждый работник будет работать **по 24 часа в сутки 7 дней в неделю непрерывно в течение всего срока выполнения работ по договору**, получается, **минимальный необходимый для выполнения работ срок равен:**

$$\underline{\underline{1198,69 \text{ ч.} / 24 \text{ ч.} = 49,95 \text{ дней (суток).}}$$

При этом вышеуказанный расчетный минимальный срок выполнения работ грубо противоречит нормам ТК РФ.

Так, статьей 91 Трудового кодекса Российской Федерации (ТК РФ) установлено, что рабочее время это время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации относятся к рабочему времени.

Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю.

В соответствии со ст. 97 ТК РФ работодатель имеет право привлекать работника к работе за пределами продолжительности рабочего времени, установленной для данного работника в

соответствии с ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором (далее - установленная для работника продолжительность рабочего времени):

- для сверхурочной работы;
- если работник работает на условиях ненормированного рабочего дня.

При этом, продолжительность сверхурочной работы не должна превышать для каждого работника 4 часов в течение двух дней подряд и 120 часов в год.

Из этого следует, что работы с установленной Заказчиком нормативной трудоемкостью в 58 736 чел./час., выполняемые работниками в количестве 49 человек с соблюдением требований трудового законодательства РФ относительно нормальной продолжительности рабочей недели и ограничений, установленных ст. 99 ТК РФ для привлечения к сверхурочной работе, могут быть выполнены минимум за 135 рабочих дней или за 187 календарных, при условии привлечения работодателем работников к сверхурочной работе.

Расчет времени, необходимого для проведения работ, исходя из количества специалистов в 49 человек, прилагается.

Кроме того, в соответствии с Распоряжением ОАО «РЖД» от 7 ноября 2018 года № 2364/р «Об обеспечении безопасной эксплуатации технических сооружений и устройств, железных дорог при строительстве, реконструкции и (или) ремонте объектов инфраструктуры ОАО "РЖД" до выхода подрядчика на объект необходимо предварительно получить от Заказчика акт-допуск, который выдается не позднее 5 рабочих дней с момента предоставления подрядчиком необходимого комплекта документов, перечисленных в п.3.2. Распоряжения, в числе которых указан график выполнения работ, согласованный техническим заказчиком и балансодержателем, что также требует времени. Также требуется время для согласования подрядчиками наряд-допусков в порядке, установленном разделом IV Распоряжения.

Таким образом, рассчитанный выше минимально возможный срок выполнения работ (135 рабочих и 187 календарных) подлежит увеличению еще на 10-15 дней.

В соответствии с Протоколом № 352/ОКЭ-МОСК/20/1 рассмотрения и оценки первых частей заявок ни один из 6 участников не предложил срок выполнения работ, соответствующий нормам ТК РФ, исходя из заявленного им же количества работников. При этом минимальный и заведомо недостижимый при указанном количестве работников в 49 человек, срок из всех предложенных участниками указал победитель конкурса- Участник № 5 – ООО «СЗП-ЭКСПОРТ» (ИНН 7804278697), указавший возможность выполнить весь объем работ числом работников в количестве 49 человек в срок 45 дней с даты заключения договора.

Следует отметить, что максимальный балл по критерию «Срок выполнения работ», полученный Участником №5 позволил данному участнику набрать наибольший среди участников итоговый балл (87,37 б.) при предложенной цене выше, чем у ряда других участников.

С учетом изложенного считаем, что Заказчик должен принимать во внимание и производить оценку заявленных участниками минимальных возможных сроков выполнения работ, на предмет их обоснованности, реальности, достижимости. Такой срок должен учитывать требования локальных нормативных актов Заказчика в части процедур и сроков получения необходимых допусков и согласований, предвещающих выполнение работ и увеличивающих общий срок их выполнения, а также учитывать технологию и последовательность производства работ, требования трудового законодательства относительно продолжительности рабочего дня/смены. Целью заключения сделки для Заказчика, в том числе по результатам проведения закупочных процедур, является получение результата работ, представляющего для него потребительскую/экономическую ценность к определенному сроку. Заключение договора на заведомо невыполнимых условиях противоречит целям и интересам Заказчика. Так, установление минимального срока выполнения работ не должно приводить:

а) к нарушению участником-победителем норм действующего законодательства в процессе выполнения работ, в том числе трудового;

б) к нарушению срока выполнения работ;

б) неминуемому продлению срока выполнения работ, путем заключения дополнительного соглашения.

Признание победителем участника №5 неизбежно ведет к возникновению указанных выше последствий и ограничению конкуренции.

По нашему мнению, в целях недопущения ограничения конкуренции Заказчик должен внести изменения в конкурсную документацию, в частности, изменить порядок оценки по критерию «Срок выполнения работ», изменив методику его оценки с учетом критерия реальности и достижимости, опираясь на нормы действующего законодательства в т.ч. трудового, локальные нормативные акты путем установления минимально допустимого срока выполнения работ, указываемого участником в техническом предложении, рассчитываемого по формуле:

$$\begin{aligned} & \text{Заявленный Участником Срок выполнения работ} = \\ & = \frac{\text{Норм. трудоемкость выполнения всего объема работ}}{\text{Заявленное участником количество работников с учетом выполнения работ в соответствии с нормами ТК РФ}} \end{aligned}$$

(в данном случае 58 736 чел./час)

Пункт 4 ст. 1 ГК РФ устанавливает, что никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Пунктом 1 ст. 10 ГК РФ предусмотрено, что 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, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В случае, если злоупотребление правом выражается в совершении действий в обход закона с противоправной целью, применяются последствия, предусмотренные пунктом 2 статьи 10 ГК РФ, которые выражаются в отказе лицу в защите принадлежащего ему права полностью или частично, а также применении иных мер, предусмотренных законом.

Установление Участником №5 минимального срока выполнения работ повлекло возникновение преимущества перед другими участниками закупки. Выполнение работ в заявленный срок возможно только в обход норм трудового законодательства.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе осуществление 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.

В соответствии с п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного и руководствуясь ч.1 ст.2; п.2. ч.1 ст.3, п.1, п.4 ч.10 ст. 3, ст. 4 ФЗ № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ст.18.1. ФЗ №135 «О защите конкуренции», ч. 1 , ч. 5 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции»

ПРОШУ:

1. 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».
2. Признать доводы жалобы обоснованными.
3. Отменить Протоколы, составленные в ходе проведения Открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 352/ОКЭ-МОСК/20.
4. Обязать Заказчика внести изменения в конкурсную документацию в части изменения методики расчета по Критерию «Срок выполнения работ» путем установления **минимально допустимого** срока выполнения работ, указываемого участником в техническом предложении, рассчитываемого по формуле:

Заявленный Участником Срок выполнения работ =

*= Норм. трудоемкость выполнения всего объема работ
(в данном случае 58 736 чел./час)*

*/
Заявленное участником количество работников с учетом выполнения работ в
соответствии с нормами ГК РФ*

5. Продолжить проведение закупки после внесения изменений к конкурсную документацию.

Дополнительно в связи с эпидемиологической обстановкой на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19) и в связи с этим принятыми органами государственной власти мерами ходатайствуем о предоставлении возможности участия в рассмотрении жалобы путем видео-конференц-связи.

Приложение:

1. Расчет минимального времени, необходимого для проведения работ с учетом требований ТК РФ, исходя из необходимого количества работников, указанного Заказчиком в документации (49 человек).
2. Решение №1 единственного участника ООО «СпецСтройПроект» от 06.11.2015 г. о создании и назначении на должность Директора.
3. Приказ №1 от 16.11.2015 г. о назначении директора СпецСтройПроект.

Директор



К.Г. Обухов