



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 066/01/18.1-4298/2022

г. Екатеринбург

12.01.2023г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 09-30 при участии представителей:

— заказчика в лице ОАО «РЖД», — *

— заявителя в лице ООО «ЭкоСтайл», — *

рассмотрев жалобу ООО «ЭкоСтайл» (вх. № 15757-ЭП/22 от 28.12.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «РЖД», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1866/ОКЭ-ЦДМВ/22 на право заключения договора оказания услуг по опорожнению и дезодорации накопительных баков электропоездов серии ЭС2Г, ЭС1 «Ласточка» на станции Пермь-2 (закупка № 1866/ОКЭ-ЦДМВ/22) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «ЭкоСтайл» (вх. № 15757-ЭП/22 от 28.12.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «РЖД», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1866/ОКЭ-ЦДМВ/22 на право заключения договора оказания услуг по опорожнению и дезодорации накопительных баков электропоездов серии ЭС2Г, ЭС1 «Ласточка» на станции Пермь-2 (закупка № 1866/ОКЭ-ЦДМВ/22), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что закупочная комиссия неправомерно при рассмотрении поступивших заявок на участие в конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (закупка № 1866/ОКЭ-ЦДМВ/22), произвела оценку заявки общества по нестоимостному критерию «наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились; просили признать её необоснованной.

Заслушав доводы представителей сторон, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 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 установленных 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, 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», 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 ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное решением Совета директоров ОАО «РЖД» (в редакции протокола № 20 от 30.06.2022г.) в версии № 37 15.07.2022г.

31.10.2022г. на сайте оператора электронной торговой площадки ООО «РТС-Тендер» была размещена закупка № 1866/ОКЭ-ЦДМВ/22 на право заключения договора оказания услуг по опорожнению и дезодорации накопительных баков электропоездов серии ЭС2Г, ЭС1 «Ласточка» на станции Пермь-2.

Начальная (максимальная) цена договора 31 802 838, 36 руб.

16.12.2022г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения вторых частей заявок, по итогам которой составлен Протокол б/н от 16.12.2022г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте оператора ЭТП ООО «РТС-Тендер» 20.12.2022г.

Согласно Протоколу б/н от 16.12.2022г. заявка общества «ЭкоСтайл» с идентификационным номером заявки № 5 была оценена по нестоимостному критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» следующим образом:

Наименование оцениваемого критерия/подкритерия	Максимальный балл	Участник №5		
		значение	расчет	количество баллов
3. Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.	Сумма баллов, присвоенных заявке участника по всем вышеуказанным критериям, снижается на	Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами		-5

Представитель заявителя не согласился с указанным решением закупочной комиссии, пояснив, что заявка ООО «ЭкоСтайл» содержала в себе информацию об опыте выполнения работ по договору № 7846/ОАЭ-ЦДМВ/19/1/1 от 04.02.2022г., заключенному с ОАО «РЖД», по которому отсутствуют досудебные претензии и судебные споры. Претензии от данного заказчика имеются у общества по иным договорам, однако информации о таких договорах заявка заявителя не содержит.

Возража относительно заявленного довода жалобы, представители заказчика указали, что Положением о закупках заказчика предусмотрена возможность получения сведений из любых официальных источников о наличии у участника закупки фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком или третьими лицами.

Согласно ч. 6 ст. 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.

Статьей 3.4 Закона о закупках предусмотрены особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В силу ч. 19.5 ст. 3.4 Закона о закупках заявка на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника закупки о цене договора (единицы товара, работы, услуги). Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к предлагаемым участниками такой закупки товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1 - 9, 11 и 12 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). При этом предусмотренные настоящей частью информация и документы должны содержаться в заявке на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с частью 19.1 настоящей статьи.

В силу ч. 19.2 ст. 3.4 Закона о закупках в случае, если документацией о конкурентной закупке установлено применение к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, данная документация должна содержать указание на информацию и документы, подлежащие представлению в заявке на участие в такой закупке для осуществления ее оценки. При этом отсутствие указанных информации и документов не является основанием для отклонения заявки.

Не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи (ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках).

В случае, если документацией о конкурентной закупке установлено применение к участникам конкурентной закупки с участием субъектов МСП, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, данная документация должна содержать указание на информацию и документы, подлежащие представлению в заявке на участие в такой закупке для осуществления ее оценки. При этом отсутствие указанных информации и документов не является основанием для отклонения заявки (п. 175.2 Положения о закупках).

Согласно п. 175.5 Положения о закупках заявка на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника закупки о цене договора (цене лота, единицы товара, работы, услуги). Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктом 10 пункта 175¹ настоящего Положения, а также пунктом 175² настоящего Положения в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к предлагаемым участниками такой закупки товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктами 1 - 9, 11 и 12 пункта 175¹ настоящего Положения, а также пунктом 175² настоящего Положения в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к участникам конкурентной закупки с участием субъектов МСП (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). При этом предусмотренные настоящим пунктом информация и документы должны содержаться в заявке на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с пунктом 175¹ настоящего Положения.

Для оценки и сопоставления заявок участников закупки в документации о конкурентной закупке используются следующие критерии:

11) наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами (пп. 11 п. 209 Положения о закупках).

В силу п. 212 Положения о закупках оценка заявок осуществляется по критериям и в порядке, указанным в документации о конкурентной закупке, на основании технического предложения, иных документов, представленных в соответствии с требованиями документации о конкурентной закупке, а также документов, перечисленных в документации о конкурентной закупке.

При этом заказчик вправе проверять соответствие участников, предлагаемых ими товаров, работ, услуг требованиям документации о конкурентной закупке (извещения о проведении запросов котировок) достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству РФ, включая официальные сайты государственных органов и организаций в сети Интернет (п. 204 Положения о закупках).

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является «право заключения договора оказания услуг по опорожнению и дезодорации накопительных баков электропоездов серии ЭС2Г, ЭС1 «Ласточка» на станции Пермь-2» (п. 7 извещения о проведении закупки).

Приложением № 1.4 к конкурсной документации в п. 2.4 содержится следующий нестоимостной критерий оценки поступивших на участие в закупке заявок:

2.4	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; наличия у ОАО «РЖД» или третьих лиц претензий к участнику, в том числе урегулированных как в судебном, так и досудебном порядке, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника, за исключением претензий, признанных необоснованными в досудебном/судебном порядке при предоставлении документов, подтверждающих отказ от претензий к участнику/судебного акта, вступившего в законную силу; уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок.
-----	---	---	---

Заказчик рассматривает конкурсные заявки на предмет их соответствия требованиям конкурсной документации, а также оценивает и сопоставляет конкурсные заявки в соответствии с порядком и критериями, установленными конкурсной документацией (п. 3.9.15 закупочной документации).

Заказчик рассматривает вторые части конкурсных заявок на предмет их соответствия требованиям конкурсной документации, а также оценивает вторые части конкурсных заявок в соответствии с порядком и критериями, установленными конкурсной документацией (п. 3.11.2 закупочной документации).

В соответствии с п. 3.11.4.4 конкурсной документации по итогам рассмотрения и оценки вторых частей конкурсных заявок заказчик составляет протокол рассмотрения и оценки вторых частей заявок, в котором в том числе должна содержаться следующая информация:

результаты оценки вторых частей конкурсных заявок с указанием решения экспертной группы о соответствии таких заявок требованиям конкурсной документации, а также о присвоении вторым частям конкурсных заявок значения по критериям, оценка по которым может быть осуществлена на основании документов, представленных во второй части заявки.

Согласно п. 3.13.2 документации о закупке заказчик, в целях проявления должной осмотрительности, вправе проводить проверку сведений, представленных участниками конкурса в составе заявки, на достоверность и отсутствие признаков компаний «однодневок», а также признаков недобросовестного поведения участника на рынке.

Проверка осуществляется с использованием официальных источников информации, включая, но не ограничиваясь:

11) Иные реестры и сведения, размещенные на официальных сайтах органов государственной власти, иных уполномоченных организаций (пп. 11 п. 3.13.4 закупочной документации).

Таким образом, исходя из совокупности вышеприведенных норм Положения о закупках заказчика, а также содержания закупочной документации, Комиссией установлено, что установлено, что пп. 2.1, пп. 2.2 и пп. 2.3 п. 2 Приложения № 1.4 к конкурсной документации содержит перечень информации, необходимой для подтверждения соответствия участников закупки подкритерию № 2.1 («в подтверждение опыта выполнения работ/оказания услуг по обслуживанию и/или опорожнению и дезодорации накопительных баков экологически чистых туалетных комплексов пассажирских вагонов или моторвагонного подвижного состава»), подкритерию № 2.2 («наличие квалифицированного персонала») и подкритерию № 2.3 («наличие производственных

мощностей») соответственно.

Однако перечня документов, необходимых для подтверждения своего соответствия подкритерию № 2.4 («наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами»), текст закупочной документации не содержит.

Следовательно, информация о наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами устанавливается заказчиком, его комиссией самостоятельно, исходя из информации с открытых источников в отношении всех возможных досудебных / судебных споров, а не только в отношении того договора, который был предоставлен участником в качестве подтверждения своего опыта оказания услуг (п. 204 Положения о закупках).

Таким образом, в закупочной документации не содержится указания на необходимость осуществления оценки по подкритерию № 2.4 только на основании той информации, которая предоставляется участником в составе своей заявки: рамках рассматриваемого критерия заказчик оценивает любые договоры за период три календарных года, предшествующих дате проведения закупки.

На заседание Комиссии представителями заказчика была предоставлена следующая информация о наличии у заявителя жалобы фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами:

1) Решение Арбитражного суда Тюменской области по делу № А70-17640/2022 от 06.12.2022г. о взыскании с ООО «ЭкоСтайл» в пользу ОАО «РЖД» штрафа в размере 300 000, 00 руб. по договору № 399/ОКЭ-ЦДПО/21/1 и пошлины в размере 28 109, 00 руб.

Согласно судебному решению поводом обращения в арбитражный суд послужило ненадлежащее исполнение ООО «ЭкоСтайл» обязательств по договору в виде отсутствия сервисного обслуживания ЭЧТК всех пассажирских вагонов поезда № 331 сообщением «Новый Уренгой – Уфа».

Таким образом, в виду того, что закупочной комиссией на момент рассмотрения заявок участников был установлен факт ненадлежащего исполнения обязательств по договору заявителем перед заказчиком, явившийся поводом для обращения с иском в суд, а также, принимая во внимание то обстоятельство, что конкурсная документация не содержит указания на необходимость проверки наличия таких фактов только на основании информации, содержащейся в составе заявки участника закупки, Комиссия не находит в данном действии комиссии заказчика нарушений Закона о закупках, Положения о закупках.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «ЭкоСтайл» признать необоснованной.
2. В действиях закупочной комиссии заказчика в лице ОАО «РЖД» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице ОАО «РЖД», его комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

*