

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»

Уважаемая Екатерина Александровна !

_____ осуществляет деятельность по выполнению работ по эксплуатации, содержанию и ремонту инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и железнодорожных путей необщего пользования.

В ходе планирования деятельности _____ выявлена закупка _____, организованная с нарушением требований Федерального закона

от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Общие сведения о закупке	
Способ закупки	Конкурс в электронной форме МСП
Способ закупки в ЕИС	Открытый конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства по ППЗ01
Статус закупки	Опубликована
Номер редакции	1
Номер закупки	
Номер закупки в ЕИС	
Наименование закупки	Открытый конкурс среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по содержанию полосы отвода
Публикация только в закрытой части ЕИС (Неконкурентная закупка по ПП РФ № 301)	Да
Сведения о порядке подачи заявок	
Дата подачи заявок	12.02.2024
Дата и время окончания подачи заявок	20.02.2024 12:00 (МСК)
Порядок подачи заявок	Заявки на участие в конкурсе подаются в электронной форме на ЭТЗП (на странице данного конкурса на ЭТЗП)
Место подачи заявок	Электронная площадка РТС-тендер (http://www.rts-tender.ru)
Сведения о порядке рассмотрения первых частей заявок	
Дата рассмотрения первых частей заявок	22.02.2024
Порядок рассмотрения первых частей заявок	Порядок рассмотрения первых частей заявок осуществляется в порядке, указанном в части 3 документации о закупке
Место рассмотрения первых частей заявок	

Сведения о порядке рассмотрения вторых частей заявок	
Дата рассмотрения вторых частей заявок	07.03.2024
Порядок рассмотрения вторых частей заявок	Порядок рассмотрения вторых частей заявок осуществляется в порядке, указанном в части 3 документации о закупке
Место рассмотрения вторых частей заявок	
Сведения о порядке подведения итогов	
Дата подведения итогов	07.03.2024
Порядок подведения итогов	Порядок выбора победителя закупки (участника закупки, с которым заключается договор) установлен в части 3 документации о закупке.
Место подведения итогов	
Регламентный срок заключения договора	от до 20 календарных дней
Сведения о предоставлении документации	
Срок предоставления документации	с 12.02.2024 по 20.02.2024
Место предоставления документации	Документация размещена в единой информационной системе, а также на сайте www.rts-tender.ru
Порядок предоставления документации	Документация доступна для ознакомления на перечисленных сайтах с момента ее опубликования. Плата за предоставление документации не взимается.
Сведения о порядке предоставления разъяснений	
Срок направления запроса о разъяснении документации (дней до окончания подачи заявок)	3 рабочих дня
Срок предоставления разъяснения документации	3 рабочих дня
Срок направления	0 рабочих дней

запроса о разьяснении результата (дней после подведения итогов)	
Срок предоставления разьяснения результатов	0 рабочих дней
Сведения об организации, размещающей закупку	
Наименование организации	
ИНН организации	
Место нахождения	
Почтовый адрес	
Сведения о контактном лице	
Ответственное должностное лицо	
ФИО	
Телефон	
E-mail адрес	
Факс	
Требования к участникам закупки	
Участники закупки должны отсутствовать в реестре недобросовестных поставщиков	Да
Дополнительная информация	
Дополнительная информация	
Лот №1	
Общие сведения о лоте	
Наименование	На право заключения договора оказания услуг по содержанию полосы отвода
Краткое описание закупки	
Валюта	Российский рубль
Торги осуществляются	За лот
Начальная (максимальная) цена: (данная)	29 233 941,59 (Российский рубль)

величина используется для определения стоимости тарифа для разового участия в закупке)	
Формула цены	
Включить в заявке на участие декларацию, предусмотренную п.9 ч.19.1 ст.3.4 223-ФЗ в ред. от 01.04.2021	Нет
Закупка не учитывается в соответствии с пунктом 7 постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352	Нет
НМЦ включает НДС	Да
Тип подачи ценового предложения	Ценовое предложение
Сведения о заключении договора	
Количество участников, занявших места ниже первого, с которыми возможно заключение договора по результатам процедуры	1
Срок направления договора	7 рабочих дней
Срок подписания договора участником	5 календарных дней
Начало отсчета срока для подписания	с даты получения проекта договора поставщиком

договора участником	
Срок заключения договора	7 календарных дней
Сведения о позиции в плане закупок	
Регистрационный номер плана	2230731267
Номер позиции плана	3134
Сведения о заказчике, подписывающем договоры	
Заказчик	
Начальная (максимальная) цена договора	27 255 741,57 (Российский рубль)
Регион	г. Москва
Место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг	Место оказания услуг указано в техническом задании, являющемся приложением к конкурсной документации
Обеспечение заявки	487 232,36 (Российский рубль)
Обеспечение договора	В соответствии с документацией о закупке
Сведения об обеспечении заявки	
Вид обеспечения заявки	Независимая гарантия или денежные средства
Размер обеспечения заявки на участие	487 232,36 (Российский рубль)
Вид обеспечения договора	В соответствии с документацией
Иные требования к обеспечению заявки	Обеспечение заявки может предоставляться в форме денежных средств или независимой гарантии.
Валюта обеспечения заявки	
Стоимость услуг оператора (включая НДС)	6 000,00 (Российский рубль)
Иные требования к обеспечению договора	В соответствии с документацией о закупке
Валюта обеспечения договора	Российский рубль
Сведения об объекте(ах) закупки	
Наименование	На право заключения договора оказания услуг по содержанию полосы отвода

ОКПД2	38.11.11.000 - Услуги по сбору неопасных отходов городского хозяйства, пригодных для повторного использования
ОКВЭД2	38.11 - Сбор неопасных отходов
Единицы измерения	Гектар
Общее количество	2119,49
Дополнительные сведения	ОКАТО: 046
Ссылка на сайт	

Нарушения требований федерального законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в конкурсной документации.

В соответствии с ч. 1 ст. 8 Конституции России, в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Согласно ст. 34 Конституции Российской Федерации, каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

В силу ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон № 223-ФЗ), 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 ч. 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее положение о закупке).

Частью 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в ч.ч. 3.1 и 3.2 ст. 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и

исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

При проведении Закупки № _____ Заказчик руководствовался требованиями: Закона № 223-ФЗ; Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд _____, утвержденного Советом директоров _____ от 28.06.2018 (далее Положение от 28.06.2018); Положения о закупке товаров, работ, услуг федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Российский университет транспорта», утвержденного решением наблюдательного совета Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Российский университет транспорта» протокол от 17.03.2023 № 16/НС (далее Положение от 17.03.2023 № 16/НС).

Из п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ следует, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к участникам такой закупки.

Согласно Формы сведений об опыте оказания услуг Приложения № 1.3 к конкурсной документации, к закупочной документации участнику закупки необходимо предоставить информацию, в том числе о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или третьих лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору, а также сведений об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента и/или третьих лиц по итогам рассмотрения жалоб претензий, исковых заявлений, других документов.

Таким образом при оценке по указанному подкритерию заявок участников допускается ситуация, например, когда на момент подачи заявок участники закупки могут не обладать информацией о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или иных лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником закупки обязательств по договору, ввиду чего соответствующая информация при ее наличии может быть не указана такими участниками в Форме сведений об опыте оказания услуг Приложения № 1.3 к конкурсной документации.

При этом в случае установления Заказчиком на этапе рассмотрения заявок наличия жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или иных лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору, такие заявки могут быть отклонены Заказчиком, ввиду предоставления недостоверных сведений в указанной части.

На основании изложенного, Заказчик неправомерно установил требования об указании информации о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору в Форме сведений об опыте оказания

услуг Приложения № 1.3 к конкурсной документации.

Также данное требование к составу заявки не позволяют Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора, а также не являются подтверждением надлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору, заключенному по результатам Закупки.

Указанный вывод подтверждается решениями антимонопольных органов при рассмотрении аналогичных жалоб: Решение ФАС России от 28.09.2022 № 223ФЗ-382/22 по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в рамках Закона № 223-ФЗ (Извещение № 1367/ОКЭ-ТЭ/22); оставленное в силе Решением Арбитражного суда города Москвы от 18.04.2023 по делу № А40-298419/2022-93-2353 и Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 03.08.2023 № 09АП-36744/2023 по делу № А40-298419/2022.

Нарушения требований федерального законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в конкурсной документации.

В силу ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, 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.

Пунктами 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Из п. 3 Критериев и порядка оценки и сопоставления конкурсных заявок Приложения № 1.4 к конкурсной документации следует, что «Сумма баллов, присвоенных заявке участника о закупке по всем вышеуказанным критериям, снижается на 7 баллов в случае информации: о расторжении договора в одностороннем порядке или по решению суда в связи с неисполнением/ненадлежащим исполнением участником закупки обязательств по договору; о уклонении участника от заключения договора по результатам закупок; о наличии вступивших в законную силу судебных актов, подтверждающих факт неисполнения/ненадлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору; о неисполнении участником закупки требований об уплате неустоек (штрафов, пеней) по договору; о наличии претензий, связанных с неисполнением/ненадлежащим исполнением участником закупки обязательств по договору, по которым отсутствуют: судебные акты, подтверждающие отсутствие факта неисполнения/ненадлежащего исполнения обязательств по договору; документы, подтверждающие необоснованность претензий, связанных с неисполнением/ненадлежащим исполнением обязательств по договору; информация об обжаловании их в судебном порядке».

В свою очередь, исходя из положений гражданского законодательства, установленный критерий оценки о наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами носит субъективный характер, поскольку наличие претензий и судебных решений, не вступивших в законную силу, не позволяет оценить отрицательный опыт участника закупки.

Кроме того, 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.

При этом вышеозначенные факты могут быть оспорены в судебном порядке, в связи с чем на момент проведения оценки заявок участников закупки судебный процесс по вопросу правомерности применения штрафных санкций, либо наличия фактов неисполнения может быть не окончен.

Таким образом, наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами может подтверждаться исключительно судебным актом, вступившим в законную силу.

Наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участникам закупки не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно.

Следовательно, требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре.

Документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования.

Данная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В соответствии с Письмом ФАС России от 24.02.2022 № ПИ/13959/22, подобный порядок оценки заявок носит субъективный характер, поскольку наличие претензий и судебных решений, не вступивших в законную силу, не позволяет объективно оценить опыт участника закупки и не свидетельствует о невозможности надлежащим образом исполнять обязательства по договорам, заключенным по итогам проведения закупок.

Законом № 223-ФЗ в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие

принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

С учетом изложенного, Заказчик ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» в конкурсной документации Приложение № 1.4 к конкурсной документации Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок установлен порядок, что не позволяет присвоить участникам закупки максимальное количество баллов, а также объективно сопоставить заявки участников Конкурса.

В практике антимонопольных органов отмечается, что критерии и порядок оценки заявок участников должны быть конкретными, однозначно трактуемыми; вариативность толкования недопустима.

Между тем, предусмотренные в Положениях о закупках порядок оценки критерия, установленный в п. 3 Приложения № 1.4, влечет нарушение принципов справедливости и недопустимости необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки, поскольку позволяет заказчику не только произвольно оценивать заявки, в том числе умалчивая о наличии претензионных писем к тем или иным участникам, подавшим заявки, по собственному усмотрению, но и не позволяет заинтересованным лицам объективно проверить обоснованность присвоения баллов закупочной комиссией.

В свою очередь, отсутствие критерия обоснованности предъявленных претензий, а равно временного промежутка, принимаемого для оценки негативного опыта, равным образом позволит со ссылкой на указанные положения снизить количество баллов и, соответственно, понизить итоговый рейтинг, также и добросовестных участников, в период предшествующих договорных взаимоотношений с обществом своевременно принявших меры по устранению допущенных отступлений и/или недочетов либо урегулировавших возникшие претензии путем представления мотивированных контрдоказательств и встречных предложений, принятых заказчиком.

Претензионная работа является обычной практикой деловых отношений и само по себе наличие претензий к потенциальному участнику закупки у

или иных лиц не свидетельствует о негативном опыте исполнения контракта или недобросовестности контрагента - участника закупки.

Введенный _____ систему закупок порядок оценки негативного опыта участника по одним лишь фактам предъявления претензий при этом, раскрываемых самим же заказчиком по собственному усмотрению, создает условия для злоупотребления заказчиком правом оценки заявок в рамках самостоятельно разработанной системы закупок, путем произвольного снижения баллов одним участникам торгов (в том числе на основе искусственно созданной ситуации спора с контрагентом, а равно без учета своевременно разрешенной претензии заказчика в рамках предусмотренных сделкой сроков), и умалчивания о возможных фактах предъявления претензий в отношении иного участника закупки.

Не могут быть признаны соответствующими требованиям Закона № 223-

ФЗ действия организатора закупки, противоречащие основным принципам осуществления закупочной деятельности, установленным названным Законом.

Действующее законодательство в области регулирования закупочной деятельности предусматривает легальный способ отстранения недобросовестных участников закупки.

Согласно ч. 7 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном ст. 5 названного Федерального закона, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Закрепленный в ч. 7 ст. 3 Закона № 223-ФЗ способ выявления и недопущения к установлению новых отношений лиц, имеющих объективно негативный опыт исполнения контрактов, позволяет не только защитить интересы заказчика, но и обеспечить защиту заинтересованных участников торгов от неправомерных претензий и произвольных действий заказчика.

Также факт невыполнения участником закупки своих обязательств в рамках договорных отношений объективно может быть подтвержден вступившим в законную силу судебным актом.

Изложенное свидетельствует о том, что действия при осуществлении закупочной деятельности, выражающиеся в установлении такого порядка оценки, который не позволяет произвольно исключительно по усмотрению заказчика снижать рейтинг отдельным участникам закупки и не производить такого снижения при тех же обстоятельствах другим, допускает возможность неоднозначного толкования, противоречит требованиям п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупке, поскольку нарушает принцип информационной открытости и прозрачности закупки, а также создает угрозу необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки.

Указанный вывод подтверждается решениями антимонопольных органов при рассмотрении идентичных жалоб: Решение УФАС по Красноярскому краю от 24.04.2023 № 024/07/3-1020/2023 по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в рамках Закона № 223-ФЗ (Извещение № № 637/ОКЭ-ТЭ/23) оставленное в силе Решением Арбитражного суда Красноярского края 16.10.2023 по делу № А33-16206/2023 и Постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 30.01.2024 № 03АП-6963/2023 по делу № А33-16206/2023.

Нарушения требований федерального законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в конкурсной документации, а именно установленный в Закупочной документации подкритерий «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» носит субъективный характер. Кроме того, порядок оценки заявок участников по данному подкритерию является ненадлежащим.

В силу ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ следует, что 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.

Частью 16 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Из ч. 19.2 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ следует, что 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.

, как Заказчику, предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, указание участниками в составе заявок информации о наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами способствует определению победителя закупки, имеющего положительный опыт во избежание срывов сроков выполнения работ.

В п. 3 Критериев и порядка оценки и сопоставления конкурсных заявок Приложения № 1.4 к конкурсной документации содержится следующий порядок оценки по спорному подкритерию: «Сумма баллов, присвоенная заявке участника, уменьшается на количество баллов (но не более 7 баллов), полученное по итогам оценки по критерию, при наличии фактов неисполнения/ненадлежащего исполнения обязательств по договорам за период 3 календарных года, предшествующих дате размещения информации о закупке в случае:

- расторжения договора в одностороннем порядке или по решению суда в связи с неисполнением/ненадлежащим исполнением участником закупки обязательств по договору (п. 1);

- уклонения участника от заключения договора по результатам закупок (п. 2);

- наличия вступивших в законную силу судебных актов,

подтверждающих факт неисполнения/ненадлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору (п. 3);

- неисполнения участником закупки требований об уплате неустоек (штрафов, пеней) по договору (п. 4);

- наличия претензий, связанных с неисполнением/ненадлежащим исполнением участником закупки обязательств по договору, по которым отсутствуют (п. 5):

- судебные акты, подтверждающие отсутствие факта неисполнения/ненадлежащего исполнения обязательств по договору;

- документы, подтверждающие необоснованность претензий, связанных с неисполнением/ненадлежащим исполнением обязательств по договору;

- информация об обжаловании их в судебном порядке.

Оценка по критерию осуществляется по следующей формуле:

$$B_j = \sum B_1 + \sum B_2 + \sum B_3 + \sum B_4 + \sum B_5, \text{ где}$$

B_j - количество баллов j -го участника;

B_1 - наличие факта расторжения заказчиком или иным лицом договора с участником закупки в одностороннем порядке или по решению суда, вступившему в законную силу, в связи с неисполнением/ненадлежащим исполнением участником закупки обязательств по договору (2 балла за каждый выявленный факт);

B_2 - наличие факта уклонения участника от заключения договора по результатам закупок (2 балла за каждый выявленный факт);

B_3 - наличие вступивших в законную силу судебных актов, подтверждающих факт неисполнения/ненадлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору (2 балла за каждый выявленный факт);

B_4 - наличие факта неисполнения участником закупки требований об уплате неустоек (штрафов, пеней) (1 балл за каждый выявленный факт);

B_5 - наличие претензий, связанных с неисполнением/ненадлежащим исполнением участником закупки обязательств по договору, по которым отсутствуют:

- судебные акты, подтверждающие отсутствие факта неисполнения/ненадлежащего исполнения обязательств по договору;

- документы, подтверждающие необоснованность претензий, связанных с неисполнением/ненадлежащим исполнением обязательств по договору;

- информация об обжаловании их в судебном порядке (1 балл за каждый выявленный факт).

Если при суммировании баллов по критерию получено более 7 баллов, то сумма баллов, присвоенная заявке по итогам оценки, снижается не более чем на 7 баллов».

Таким образом, при оценке по указанному подкритерию заявок участников, обладающих различным количеством фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед Заказчиком и/или третьими лицами допускается ситуация, например, когда у одного участника имеется 4 случая наличия факта уклонения участника от заключения договора по результатам закупок, а у другого 20, то по итогу Заказчиком будет вычтено

одинаковое количество баллов (7 баллов), что не позволяет выявить лучшие условия исполнения договора и объективно оценить заявки участников закупки.

В соответствии с п.п. 4, 5 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного 16.05.2018 Президиумом Верховного Суда РФ, предусмотрено, что использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеримый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно. Если возможна количественная оценка представляемых сведений участниками закупки, между такими сведениями и количеством присваиваемых баллов должно быть установлено их взаимное соотношение: определенное количество присваиваемых баллов должно соответствовать определенному показателю, возможное количественное изменение показателя оценки должно изменять количество присваиваемых баллов в соответствии с интервалами их изменений или используемой формулой.

На основании изложенного, Заказчиком в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 № 223-ФЗ установлен ненадлежащий порядок оценки по подкритерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» критерия «Квалификация участника».

Вышеозначенный вывод подтверждается решениями антимонопольных органов при рассмотрении аналогичных жалоб: Решение Самарского УФАС России от 24.01.2024 по делу № 063/07/3-4/2024 Жалоба №2-эп/24; Решение УФАС по Красноярскому краю от 24.04.2023 № 024/07/3-1020/2023, оставленное в силе Решением Арбитражного суда Красноярского края 16.10.2023 по делу № А33-16206/2023 и Постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 30.01.2024 № 03АП-6963/2023 по делу № А33-16206/2023.

Нарушения требований федерального законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в конкурсной документации.

Согласно ч. 19.1 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ, в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления информации и документов установленных указанной частью.

В силу ч. 19.3 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ, не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные ч.ч. 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

Критериями и порядком оценки и сопоставления конкурсных заявок Приложения № 1.4 к конкурсной документации предусмотрено, что оценка заявок осуществляется на основании технического предложения, иных документов, представленных участником в составе заявки (в том числе в подтверждение соответствия требованиям технического задания, если такие требования установлены конкурсной документацией), иных документов,

полученных в соответствии с положениями документации о закупке, а также документов, представляемых участником дополнительно.

В подтверждение наличия опыта оказания услуг участник предоставляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте оказания услуг, представленной в Приложении № 1.3 конкурсной документации о наличии требуемого опыта;

- и акты об оказанных услугах;

- и договоры на оказание услуг (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.);

- копии документов, подтверждающих оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора) и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в Форме сведений об опыте оказания услуг, представленной в Приложении № 1.3 документации о закупке, с отметкой обслуживающего банка об исполнении заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка.

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник вправе в Форме сведений об оказании услуг, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации, указать реестровый номер договора единой информационной системы в сфере закупок. При этом в случае, если участником указан реестровый номер договора единой информационной системы в сфере закупок и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на оказание услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты о оказании услуг).

Из ст. 410 ГК РФ следует, что обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования. В случаях, предусмотренных законом, допускается зачет встречного однородного требования, срок которого не наступил. Для зачета достаточно заявления одной стороны.

При этом для прекращения обязательств заявление о зачете должно быть доставлено соответствующей стороне или считаться доставленным по правилам ст. 165.1 ГК РФ.

Кроме того, гражданско-правовая природа зачета встречного однородного требования, как и надлежащее исполнение, представляет собой основание для прекращения обязательства, то есть влечет те же последствия, что и исполнение обязательств стороной по договору.

Однако, оспариваемое требование закупочной документации ставит участников Закупки в неравное положение, поскольку участники Закупки, имеющие опыт оказания услуг в рамках договоров, обязательства по которым исполнены посредством взаимозачета и у исполнителя по договорам отсутствуют документы, подтверждающие оплату, не могут предоставить сведения о таких договорах для целей оценки по показателю «Опыт участника».

В соответствии с ч. 1 ст. 863 ГК РФ, при расчетах платежными поручениями банк плательщика обязуется по распоряжению плательщика перевести находящиеся на его банковском счете денежные средства на банковский счет получателя средств в этом или ином банке в сроки, предусмотренные законом, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета либо не определен применяемыми в банковской практике обычаями.

Согласно Положения Банка России от 29.06.2021 № 762-П «О правилах осуществления перевода денежных средств», платежные поручения, квитанции к приходным ордерам, банковские выписки о перечислении денежных средств со счета покупателя на счет продавца, товарные и кассовые чеки и другие документы относятся к расчетным (платежным) документам.

То есть, по вышеозначенным положениям федерального законодательства, расчетные (платежные) документы подтверждают факт осуществления финансовых операций между контрагентами.

При этом само по себе составление и подписание сторонами акта о выполненных работах (оказанных услугах) устанавливает фактическое участие контрагента в исполнении принятых на себя обязательств по договору, что, в свою очередь, свидетельствует о факте выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с условиями заключенного договора (если иное не предусмотрено договором).

В свою очередь, данное требование не позволяют Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора, а также не является подтверждением надлежащего исполнения участником Закупки обязательств по договору, более того ограничивают конкуренцию.

По мнению ООО «Леодан», платежное поручение или выписка по счету, заверенные банком, свидетельствуют о бесспорном принятии выполненных обязательств на указанную сумму, в то время как факт выполнения обязательств по договору, подтвержденный только актом выполненных работ (оказанных услуг), в случае недобросовестного поведения участника конкурса может быть оспорен в судебном порядке.

Между тем отсутствие платежных документов (оплаты по договорам) не может опровергать факт выполнения исполнителем обязательств по ранее заключенным договорам. Принятие заказчиком выполненных работ с подписанием соответствующих актов без замечаний свидетельствует о добросовестном исполнении обязанностей стороной по договору, чья добросовестность безосновательно поставлена заранее под сомнение обществом.

Выдвигаемое Заказчиком спорное требование нельзя признать объективным, поскольку участник конкурса хотя и имеет опыт выполнения работ, что подтверждается соответствующими договорами и актами выполненных работ или соответствующей реестровой записью в Единой информационной системе в сфере закупок, но при отсутствии платежных документов по различным объективным причинам (ненаступление срока оплаты по договору, задержка платежа со стороны заказчика, проведение сторонами по договору взаимозачета) признается не обладающим таким опытом (соответствующей квалификацией).

При таких обстоятельствах участник закупки, имеющий высокий квалификационный уровень выполнения работ по предмету конкурса, лишен возможности конкурировать на равных условиях с иными участниками конкурса, представившими платежные поручения.

Таким образом, Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательном предоставлении участником Закупки копий документов, подтверждающих оплату по договору и/или копий платежных поручений об оплате денежных средств по договору в рамках оценки по подкритерию «Опыт участника», установленного в Приложении № 1.4.

Указанный вывод подтверждается решениями антимонопольных органов при рассмотрении аналогичных жалоб: Решение Санкт-Петербургского УФАС России по жалобе от 06.12.2022 № Т02-612/22, оставленное в силе Постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа от 20.02.2024.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон № 135-ФЗ), по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы: 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 рамках Закона 223-ФЗ, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Частью 17 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ предусмотрено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных

нарушений.

Из ч. 10 ст. 3 Закона 223-ФЗ следует, что любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 3 Закона 223-ФЗ, ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ,

ПРОШУ:

1. Провести внеплановую проверку по доводам жалобы
2. Признать доводы жалобы _____ обоснованными.
3. Признать в действиях Заказчика нарушения требований Закона 223-ФЗ, Закона № 135-ФЗ.
4. Выдать Заказчику предписание об устранении всех вышеозначенных нарушений требований федерального законодательства о защите конкуренции и о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.
5. Привлечь виновных должностных лиц _____» к административной ответственности.

Приложение: на _____ листах.