

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-464/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СБС» 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»

27.08.2021 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе: <...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «СБС»: <...>,

представители ООО «РТС -Тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «СБС» от 11.08.2021 № 11/08/2021, направленную письмом Московского УФАС от 20.08.2021 № ЕО/50286/21, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 311/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21 на право заключения договоров на выполнение комплекса работ по противокоррозийной защите металлических пролетных строений железнодорожных мостов (извещение № 32110309067), в соответствии со статьей 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 ФАС России поступила жалоба ООО «СБС» (далее – Заявитель) от 11.08.2021 № 11/08/2021, направленная письмом Московского УФАС от 20.08.2021 № ЕО/50286/21, на действия (бездействие) заказчика ОАО

«РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 311/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21 на право заключения договоров на выполнение комплекса работ по противокоррозийной защите металлических пролетных строений железнодорожных мостов (извещение № 32110309067) (далее – Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация

о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе (далее – ЕИС) предусмотрено Закона о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 24.05.2021.
2. Начальная (максимальная) цена договоров по 15 лотам – 204 843 103 рубля.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 09.06.2021.
4. Дата рассмотрения первых частей заявок на участие в Конкурсе – 16.06.2021.
5. Дата рассмотрения вторых частей заявок на участие в Конкурсе – 30.06.2021.
6. Дата подведения итогов Конкурса – 30.06.2021.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика

при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе в допуске Заявителю к участию в Конкурсе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Согласно пункту 3.11.4.1 части 3 Документации участник конкурса не допускается к участию в конкурсе, в том числе в случае непредставления определенных конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах,

закупка которых осуществляется,
не соответствующей действительности.

В соответствии с пунктом 3.11.28 части 3 Документации если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям конкурсной документации, оценка заявки по критериям, указанным в приложении № 1.4 конкурсной документации, осуществляется без учета информации, указанной в таких документах.

Подпунктом 2.2 пункта 1.1 приложения № 1.4 к Документации установлен подкритерий «Квалификация персонала» критерия «Квалификация участника», в соответствии с которым:

«Оценка осуществляется на основании документов, представленных каждым участником в составе заявки в соответствии с пунктом 2.2 приложения № 1.4 к конкурсной документации следующим образом:

Максимальное количество баллов (10 баллов) присваивается при подтверждении участником наличия промышленных альпинистов для выполнения комплекса работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений железнодорожных мостов:

По лоту № 1 – 4 (четыре) и более человек (2 объекта);

По лоту № 2 – 6 (шесть) и более человек (3 объекта);

По лоту № 3 – 4 (четыре) и более человек (2 объекта);

По лоту № 4 – 2 (два) и более человек (1 объект);

По лоту № 5 – 6 (шесть) и более человек (3 объекта);

По лоту № 6 – 2 (два) и более человек (1 объект);

По лоту № 7 – 4 (четыре) и более человек (2 объекта);

По лоту № 8 – 4 (четыре) и более человек (2 объекта);

По лоту № 9 – 8 (восемь) и более человек (4 объекта);

По лоту № 10 – 4 (четыре) и более человек (2 объекта);

По лоту № 11 – 6 (шесть) и более человек (3 объекта);

По лоту № 12 – 8 (восемь) и более человек (4 объекта);

По лоту № 13 – 2 (два) и более человек (1 объект);

По лоту № 14 – 6 (шесть) и более человек (3 объекта);

По лоту № 15 – 8 (восемью) и более человек (4 объекта)».

Пунктом 2.2 приложения № 1.4 к Документации установлено, что в подтверждение наличия у участника Конкурса квалифицированного персонала, а именно промышленных альпинистов участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 1.3 к конкурсной документации о наличии квалифицированного персонала участника;
- действующие на момент подачи заявок документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификацию квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, а именно, диплом и/или свидетельство и/или удостоверение о повышении квалификации и/или диплом о профессиональной переподготовке и/или иные документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификацию
- копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иных договоров на оказание услуг по предоставлению персонала.

В случае предоставления участником специалистов, являющихся иностранными гражданами, представить копии патентов, выданных в соответствии с законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ (копия основной и оборотной стороны патента).

Кроме того, пунктом 3 пункта 1.1 критерий приложения № 1.4 к Документации установлен критерий «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами», при оценке которого учитывается опыт работ контрагента за период три календарных года, предшествующих дате проведения настоящей закупки в случае расторжения договора заказчиком (ОАО «РЖД») или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору; в случае наличия у ОАО «РЖД» или третьих лиц претензий к участнику, направленных заказчиком в адрес участника; в случае уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок.

Пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации установлено, что оценка заявок участников Конкурса осуществляется на основании технического предложения и иных документов, представленных участником закупки в составе заявки, в том числе документов, подтверждающих наличие у участника опыта выполнения работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений эксплуатируемых железнодорожных

мостов, кроме выполнения аналогичных работ в заводских условиях. При этом, учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений эксплуатируемых железнодорожных мостов, кроме выполнения аналогичных работ в заводских условиях (по выбору участника закупки).

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие критерию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

В подтверждение участник в составе заявки представляет:

- документ по форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров (приложение № 1.3 к конкурсной документации);

и

- акты о выполнении работ;

и

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

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

Согласно протоколу от 03.08.2021 № 32110309067-02 рассмотрения и оценки вторых частей заявок, поступивших для участия в Конкурсе, по лотам №№ 1, 3, 4, 5, 6, 8, 10, 11, 12, 13, 14 принято решение отказать Заявителю

в допуске к участию в закупке, поскольку Заявителем в составе заявки представлена информация не соответствующая действительности в части наличия квалифицированного персонала, а также в части сведений о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил сведения и пояснил, в результате проверки сведений, указанный в составе заявки Заявителя, Заказчиком установлено, что Заявителем представлены недостоверные сведения в отношении сотрудника <...>, поскольку указанная в трудовом договоре от 09.01.2019

№ 3 информация об ИНН

и СНИЛС противоречит информации, указанной в форме сведений о квалификационном персонале.

Вместе с тем, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил сведения и пояснил, что информация об отсутствии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору не соответствует действительности, поскольку в ответ на соответствующий запрос Заказчика ООО «ИнтерСтрой» направлено письмо, в котором указывается, что Заявителем ненадлежащим образом исполнены обязательства по договору от 14.08.2017

№ КрасИССО/ИС-СБС/17, указанного Заявителем в составе заявки.

Кроме того, в ходе ненадлежащего исполнения обязательств по договору от 17.12.2018 № 3196800, указанного Заявителем в составе заявки,

по жалобе гражданина <...> Заявитель привлечен к административной ответственности по постановлению Государственной Административно-Технической Инспекцией от 10.09.2019 № 3157.

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что сведения о сотрудниках, а также договорах, указанных в составе заявки, представлены Заявителем с целью присвоения баллов заявке участника по соответствующим критериям оценки заявок и не является условием допуска участника закупки к участию в Конкурсе, в связи с чем при отсутствии надлежащим образом оформленных сведений в отношении сотрудников и договоров, представленных с целью присвоения баллов заявке участника, такие сведения не учитываются комиссией Заказчика при начислении баллов по соответствующим критериям оценки заявок, указанных в Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, отказавшего в допуске Заявителю к участию в Конкурсе, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают пункт части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СБС» (ИНН: 95401286405; ОГРН: 1075401005767) от 11.08.2021 № 11/08/2021 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295)

при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 311/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21 на право заключения договоров на выполнение комплекса работ по противокоррозийной защите металлических пролетных строений железнодорожных мостов (извещение № 32110309067) обоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2021 № 223-ФЗ «О закупках товаров работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 27.08.2021 № 223ФЗ-464/21.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 27.08.2021 № 223ФЗ-464/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течении трех месяцев со дня его вынесения.