

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-985/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СПС» 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»

18.12.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

*** (далее - Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: *,

ООО «СПС»: *,

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

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «СПС» от 08.12.2020 № 97/крк на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 5489/ОАЭ-ТЭ/20 на право заключения договора выполнения комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение объекта ВЛ-ДПР Будагово – Нюра», расположенному в границах Восточно-Сибирской железной дороги (извещение № 32009616288), 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 «СПС» (далее - Заявитель) от

08.12.2020 № 97/крк на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 5489/ОАЭ-ТЭ/20 на право заключения договора выполнения комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение объекта ВЛ-ДПР Будагово – Нюра», расположенному в границах Восточно-Сибирской железной дороги (извещение № 32009616288) (далее - Аукцион, 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.

Кроме того, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

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.

В соответствии с частью 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 (далее - ЕИС) 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 предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

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

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

1.

1.

1. извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона (далее - Извещение, Документация) размещены в ЕИС - 26.10.2020;
2. начальная (максимальная) цена договора - **200 384 280,00** рублей;
3. дата окончания подачи заявок на участие в Аукционе - 20.11.2020;
4. на участие в Аукционе подано: 4 заявки;
5. дата рассмотрения заявок - 03.12.2020;
6. к участию в Аукционе допущено: 2 заявки;
7. дата подведения итогов Аукциона – 07.12.2020;
8. победителем Аукциона признано АО «Форатек Энерготрансстрой».

В ходе заседания Комиссии ФАС России 15.12.2020 в целях полного и

всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 18.12.2020.

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.

1. Согласно доводу Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, неправомерно принявшего решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

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

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 Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 33 Положения о закупке.

При этом частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

Пунктом 3.6.6 Документации установлено, что участник Аукциона не допускается к участию в Аукционе, в том числе в случае несоответствия участника Аукциона предусмотренным Документацией требованиям.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 03.12.2020 № 5489/ОАЭ-ТЭ / 20 / 1 (далее - Протокол) заявка Заявителя признана несоответствующей требованиям Документации на основании:

- пункта 3.6.6.2 Документации в связи с неподтверждением соответствия квалификационному требованию, установленному пунктом 1.9.3 Документации, а именно: в составе заявки не представлены документы, подтверждающие наличие производственных мощностей;
- пункта 3.6.6.4 Документации связи с несоответствием заявки требованию пункта 3.14.1 Документации, а именно: в представленном техническом предложении по позициям № 1-18 не указаны наименования производителей предлагаемого к поставке оборудования;
- пункта 3.6.6.1 Документации в связи с предоставлением в составе заявки информации не соответствующей действительности, а именно: в техническом предложении указана недостоверная информация о технических характеристиках предлагаемого к поставке оборудования (по позиции № 7 «Трансформатор тока»), на основании ответа производителя.

1.1. Из Жалобы следует, что Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе, в том числе в связи с непредставлением документов, подтверждающих наличие производственных мощностей.

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

Пунктом 1.9.3 Документации установлено следующее квалификационное требование: «участник должен располагать производственными

мощностями (ресурсами) для выполнения работ по предмету аукциона».

Вместе с тем отсутствие у участника на момент подачи заявки производственных мощностей и подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку такие производственные мощности могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а также накладывают на участника закупки непредусмотренные обременения.

1.2. Из Жалобы следует, что Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе, в том числе в связи с не указанием в техническом предложении наименований производителей предлагаемого к поставке оборудования по позициям № 1-18.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 3.14.3 Документации техническое предложение должно содержать все показатели и характеристики товаров, работ, услуг, условия исполнения договора, указанные в техническом задании Документации. Характеристики товаров, работ, услуг должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении заявок не допускалось их неоднозначное толкование, числовые показатели при описании характеристик товаров, работ, услуг должны быть указаны в абсолютных величинах.

Вместе с тем Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке, в связи с чем участник может не обладать информацией о производителе товара предлагаемого к поставке при заполнении заявки на участие в закупке. Кроме того, предлагаемое к поставке оборудование может состоять из компонентов различных или неизвестных производителей, что не позволяет указать точное наименование производителя предлагаемого к поставке товара.

Также, отсутствие указания наименования производителя поставляемого товара не свидетельствует о несоответствии товара функциональным, техническим и качественным характеристикам, установленным Заказчиком в Документации.

1.3. Из Жалобы следует, что Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе, в том числе в связи с указанием недостоверной информации о технических характеристиках предлагаемого к поставке оборудования (по позиции № 7 «Трансформатор тока»), на основании ответа производителя.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил документы и пояснил, что Заявителем в составе заявки в техническом предложении по позиции № 7 «Трансформатор тока, 100/5 А» предложен трансформатор тока модели «ТОЛ-СЭЩ-35-IV-01 УХЛ1» без указания конкретного производителя в конструктивном исполнении 01 значения односекундного тока термической стойкости 40кА, в связи с чем Заказчиком с целью проверки указанных сведений направлен запрос в адрес производителя АО «ГК ЭЛЕКРОЩИТ» ТМ САМАРА» об уточнении указанных технических характеристик.

При этом согласно ответу АО «ГК ЭЛЕКРОЩИТ» ТМ САМАРА» б/д № ДЭПиИ-262 в трансформаторах тока ТОЛ-СЭЩ-35 односекундный ток термической стойкости 40кА возможно изготовить только в конструктивном исполнении 03,33,06,36,16. Однако в конструктивном исполнении 01 значения односекундного тока составляет 10кА термической стойкости, что в свою очередь, не соответствует требованиям технического задания Документации.

Вместе с тем на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы, подтверждающие возможность поставки трансформатора тока модели «ТОЛ-СЭЩ-35-IV-01 УХЛ1» в конструктивном исполнении 01 значения односекундного тока термической стойкости 40кА нескольких производителей (ООО «СВЭЛ - силовые трансформаторы» от 17.11.2020 № 571; ООО «СибЭлектроМонтаж» от 30.01.2020 б/н; ООО «Электрокапитал» от 16.11.2020 № 1700/11), при этом наименование конкретного производителя в заявке Заявителя не указывалось.

Учитывая изложенное, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о наличии в составе заявки Заявителя недостоверных сведений в отношении технических и функциональных характеристик предлагаемого к поставке товара.

Таким образом, действия Заказчика, установившего неправомерные требования в Документации, и, как следствие, отказавшего Заявителю в допуске к участию в Аукционе, не соответствуют части 1 статьи 2, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункты 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за

совершение которых предусмотрены частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая, что текст Жалобы содержит указание на пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, Комиссией ФАС России на основании части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции выявлены следующие нарушения.

2. Пунктом 3.6.11 Документации установлено, что Заказчик вправе до даты проведения аукциона в письменной форме запросить у участников аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в аукционной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников.

Вместе с тем возможность участия в Аукционе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию применяется не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Таким образом, действия Заказчика, установившего положения Документации о праве Заказчика осуществлять дозапрос информации в отношении участников Аукциона, ограничивают количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Пунктом 3.16 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам аукциона, предоставляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник, с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

При этом в соответствии с пунктом 386 Положения о закупках установлено, что в случае непредставления Заказчику победителем, иным участником, с которым заключается договор, в срок, установленный в документации сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующими документами, победитель, иной участник считаются уклонившимися от заключения договора.

Вместе с тем Документация не содержит сведений о конкретных сроках предоставления сведений о владельцах участника Аукциона.

Кроме того, в случае если участником Аукциона, с которым принято решение заключить договор, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

При этом представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего требование в Документации о предоставлении сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника Аукциона, не соответствуют пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках

4 . Согласно пункту 3.15.6 Документации при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных перечне банков, представленном на сайте ОАО «РЖД» в разделе «Тендеры» (подраздел «Нормативные документы»).

Учитывая изложенное, возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Таким образом, действия Заказчика, установившего требование в Документации к перечню банков, гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора, влекут ограничение количества участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках

5 . Пунктом 3.8.2 Документации установлено, что если аукцион (в том числе в части отдельных лотов) признан несостоявшимся вследствие поступления аукционной заявки от одного участника закупки, с таким

участником при условии, что он будет допущен к участию в аукционе (в том числе в части отдельных лотов) и его аукционная заявка соответствует требованиям, изложенным в аукционной документации, а также с единственным допущенным к аукциону (в том числе в части отдельных лотов) участником, с участником, который один явился на аукцион (в том числе в части отдельных лотов), может быть заключен договор в порядке, установленном нормативными документами заказчика.

Вместе с тем в соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Таким образом, по результатам проведения закупки, соответствующей всем признакам конкурентной закупки, указанным в Законе о закупках, у заказчика возникает обязанность заключить соответствующий договор по результатам проведения такой закупки, в том числе при наличии хотя бы одной заявки, признанной соответствующей требованиям документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего вышеуказанное положение Документации, нарушают требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

6. Согласно пункту 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках установлено, что Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Механизм осуществления импортозамещения в рамках Закона о закупках предусмотрен постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее - Постановление № 925).

Согласно пункту 1 Постановления № 925 заказчик обязан установить приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и

иных способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Так, в соответствии с пунктом 3 Постановления № 925 установлено, что при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения аукциона или иным способом, при котором определение победителя проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о закупке, на «шаг», установленный в документации о закупке, в случае, если победителем закупки представлена заявка на участие в закупке, содержащая предложение о поставке товаров, происходящих из иностранных государств, или предложение о выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 15 процентов от предложенной им цены договора.

Вместе с тем Комиссия ФАС России, изучив положения Документации, установила что согласно пункту 1.8 Документации приоритет товаров, работ, услуг, по Постановлению № 925 не установлен.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации приоритет товаров, работ, услуг в соответствии с Постановлением № 925, противоречат *пункту 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках* и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

7 . Пунктом 1.9.3 Документации установлено следующее квалификационное требование: «участник должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для выполнения работ по предмету аукциона.

В подтверждение наличия производственных мощностей (ресурсов) участник в составе заявки должен представить:

1.

1.

1. документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов на любом законном основании (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные договоры, иные документы);
2. документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений о наличии производственных мощностей, ресурсов, представленной в приложении № 1.3 к аукционной документации:

- паспорт транспортного средства и/или свидетельство о регистрации транспортного средства на каждую единицу техники на автомобильном ходу;
- *формуляр* для каждой единицы техники на железнодорожном ходу».

Вместе с тем отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующих материально-технических ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, поскольку такие материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Аукционе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации вышеуказанное требование к участникам закупки, ограничивает количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

8. Пунктом 1.9.2 Документации установлено следующее квалификационное требование:

«Участник должен иметь опыт выполнения строительно-монтажных работ на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств воздушных и кабельных линий электропередач инфраструктуры железнодорожного транспорта и/или выполнения строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств воздушных и кабельных линий электропередач инфраструктуры железнодорожного транспорта, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении №1.1 к аукционной документации.

При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки) по выполнению строительно-монтажных работ на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств воздушных и кабельных линий электропередач инфраструктуры

железнодорожного транспорта и/или выполнению строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств воздушных и кабельных линий электропередач инфраструктуры железнодорожного транспорта.

В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 к аукционной документации о наличии требуемого опыта;

и

- акты о выполнении работ и/или акты о выполнении работ и накладные о поставке товаров;

и

- договоры на выполнение работ и/или договоры на выполнение работ, включая поставку товаров (представляются 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.)».

Вместе с тем, вышеуказанное требование Документации неправомерно ограничивает участников Аукциона не обладающих опытом выполнения строительно-монтажных работ на объектах инфраструктуры железнодорожного транспорта, при этом обладающих положительным опытом выполнения таких работ на иных объектах.

При этом, отсутствие у участника закупки, требуемого в Документации, опыта выполнения строительно-монтажных работ, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, установившего к участникам Аукциона неправомерное требование о наличии вышеуказанного опыта, ограничивают количество участников Аукциона, не соответствуют подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2

части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, 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 частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СПС» (ИНН: 1901128350, ОГРН: 1151901005695) от 08.12.2020 № 97/крк на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 5489/ОАЭ-ТЭ/20 на право заключения договора выполнения комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение объекта ВЛ-ДПР Будагово – Нюра», расположенному в границах Восточно-Сибирской железной дороги (извещение № 32009616288) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, часть 15 статьи 3.2, пункты 2, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 18.12.2020 № 223ФЗ-985/20.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 18.12.2020 № 223ФЗ-985/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех

месяцев со дня его вынесения.