

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-225/22

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Металлоизделия» 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»

31.05.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>, <...>,

ООО «Металлоизделия»: <...>,

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 «Металлоизделия» от 20.05.2022 б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 23.05.2022 НП/27239/22, на действия (бездействие) заказчика

ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку металлопроката (извещение № 1413/ОАЭ-ПКБ ЦТ/22, размещенное на сайте www.rts-tender.ru), 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 «Металлоизделия» (далее –

Заявитель)

от 20.05.2022 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик), направленная письмом Московского УФАС России от 23.05.2022 НП/27239/22,

при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку металлопроката (извещение № 1413/ОАЭ-ПКБ ЦТ/22, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) (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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, 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 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» (ред. от 16.02.2022 № 33) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее – Извещение), аукционной документацией (далее – Документация) протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1. Извещение размещено на сайте www.fts-tender.ru – 31.03.2022.
2. Начальная (максимальная) цена договора – 109 203 559,98 рублей.
3. Дата окончания срока подачи заявок – 18.04.2022.
4. На участие в Аукционе подано 7 заявок.
5. Дата рассмотрения первых частей заявок участников закупки – 28.04.2022.
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок к участию в закупке допущены все заявки участников закупки.
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок участников закупки – 12.05.2022.
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок (заявка Заявителя отклонена) 6 заявок признаны соответствующими требованиям Документации.
9. Дата подведения итогов Аукциона – 12.05.2022.

В ходе заседания 27.05.2022 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 31.05.2022.

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 при проведении Аукциона нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, 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 пунктами 2 и 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Аналогичные принципы закупочной деятельности Заказчика установлены в подпунктах 2, 3 пункта 32 Положения о закупке.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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 3.6.4 раздела 3 Документации аукционные заявки участников закупки рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в Документации, на основании представленных в составе аукционных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных Документацией,

законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Пунктом 3.14.6.5 раздела 3 Документации установлено, что во второй части аукционной заявки должны быть представлены документы, подтверждающие внесение обеспечения аукционной заявки (если в Извещении и части 1 Документации содержится данное требование и участником выбран способ обеспечения – предоставление банковской гарантии) – банковская гарантия или ее копия. Документ должен быть сканирован с оригинала.

В соответствии с требованиями пункта 3.16.1 раздела 3 Документации обеспечение аукционной заявки может быть представлено как в форме внесения денежных средств, так и в форме банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в аукционе осуществляется участником аукциона. Предоставление обеспечения иным способом не допускается.

На основании подпункта 1 подпункта 3.16.12 раздела 3 Документации банковская гарантия должна содержать обязанность гаранта по рассмотрению требования бенефициара и осуществления платежа в пользу бенефициара в течение 5 (пяти) рабочих (банковских) дней со дня, следующего за днем получения требования бенефициара (заказчика) со всеми приложенными к нему документами.

Пунктом 3.6.14 раздела 3 Документации установлено, что основанием для отказа в допуске к участию в аукционе является несоответствие банковской гарантии условиям, изложенным в Документации.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 13.05.2022 № 1413/ОАЭ-ПКБ ЦТ/22 (далее – Протокол) Заявителю (участник № 1) отказано

в допуске к участию в Аукционе на основании пункта 3.16.14 раздела 3 Документации, поскольку в представленной банковской гарантии участником указано условие об обязанности гаранта по рассмотрению требования бенефициара и осуществления платежа в пользу бенефициара в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня, следующего за днем получения требования бенефициара, что не соответствует требованиям подпункта 1 пункта 3.16.12 раздела 3 Документации.

В соответствии с частью 2 статьи 375 Гражданского кодекса Российской Федерации гарант должен рассмотреть требование бенефициара и приложенные к нему документы в течение пяти дней со дня,

следующего
за днем получения требования со всеми приложенными к нему
документами,
и, если требование признано им надлежащим, произвести платеж.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя
сообщил,
что ПАО «Сбербанк России» (далее – Банк) допущена техническая
ошибка в тексте независимой гарантии от 13.04.2022 №
8607KML9085R2Q0AQ0QW8IR
(далее – Независимая гарантия) в части указания условия об
обязанности гаранта
по рассмотрению требования бенефициара и осуществления платежа в
пользу бенефициара в течение 10 (десяти) рабочих дней вместо 5 (пяти)
рабочих дней,
в связи с чем Заявителем направлен запрос в Банк б/д б/н с
требованием
об исправлении технической ошибки и внесении изменений в текст
Независимой гарантии, в ответ на запрос которого техническая ошибка
Банком устранена
(исх. от 16.05.2022 № 8607/5/1035).

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика
представили материалы и сообщили, что на момент рассмотрения
вторых частей заявок участников закупки в составе заявки Заявителя
представлена Независимая гарантия со сроком рассмотрения
гарантом требования бенефициара и осуществления платежа в пользу
бенефициара в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня, следующего за
днем получения требования бенефициара, что не соответствует
требованиям подпункта 1 пункта 3.16.12 раздела 3 Документации, в связи
с чем Заказчиком принято решение
об отказе Заявителю в допуске к участию в закупочной процедуре.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, заявку
Заявителя
и пояснения сторон, приходит к выводу, что Независимая гарантия,
представленная Заявителем, не соответствует требованиям
гражданского законодательства
и Документации, в связи с чем действия Заказчика, принявшего решение
об отказе
в допуске Заявителю, не противоречат требованиям Документации,
Положения
о закупке и Закона о закупках.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС

России

не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Металлоизделия» (ИНН: 6950235146; ОГРН: 1196952016722) от 20.05.2022 б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 23.05.2022 НП/27239/22, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку металлопроката (извещение № 1413/ОАЭ-ПКБ ЦТ/22) необоснованной.

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