

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-210/23

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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»

26.05.2023 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>, <...>,

<...>: <...>, <...>,

представители <...> (далее – Оператор) 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 <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по алюминотермитной сварке рельсов (извещение № 400/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>, лоты №№ 1, 2, 3, 4, 11, 13, 14), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по алюминотермитной сварке рельсов (извещение № 400/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23, размещенное на

сайте <https://www.rts-tender.ru>, лоты №№ 1, 2, 3, 4, 11, 13, 14) (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.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 15.03.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 – 276 085 560 руб., по лоту № 2 – 20 079 360 руб., по лоту № 3 – 253 645 920 руб., по лоту № 4 – 120 608 184 руб., по лоту № 11 – 84 157 920 руб., по лоту № 13 – 85 456 800 руб., по лоту № 14 – 86 892 000 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 31.03.2023;
4. На участие в Конкурсе по лотам №№ 1, 2, 3, 4, 11, 13, 14 подано 4 заявки;

5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 10.05.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок до участия в Конкурсе по лотам №№ 1, 2, 3, 4, 11, 13, 14 допущено 2 участника закупки;
7. Дата подведения итогов – 11.05.2023;
8. По результатам подведения итогов победителем по лоту № 1 признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 276 085 560 рублей,
по лоту № 2 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 20 079 360 рублей, по лоту № 3 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 253 645 920 рублей,
по лоту № 4 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 120 608 184 рублей, по лоту № 11 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 84 157 920 рублей,
по лоту № 13 победителем признан участник № 2 с предложением о цене договора в размере 85 456 800 рублей, по лоту № 14 победителем признан участник № 2 с предложением о цене договора в размере 86 892 000 рублей.

В ходе заседания 25.05.2023 Комиссией ФАС России с целью полного и всестороннего изучения представленных материалов объявлен перерыв до 26.05.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 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:

1. Заказчиком ненадлежащим образом сформирован протокол рассмотрения и оценки заявок участников Конкурса от 10.05.2023 № 400/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23/1 (далее – Протокол).

2. Заказчиком неправомерно произведен у Заявителя запрос оригиналов документов.

3. Заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением 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 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 установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом сформирован Протокол.

Частью 13 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

- 1) дата подписания протокола;
- 2) количество поданных на участие в закупке (этапе закупки) заявок, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;
- 3) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе:

- а) количества заявок на участие в закупке, которые отклонены;
- б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка;
- 4) результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом конкурентной закупки предусмотрена оценка таких заявок);
- 5) причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся, в случае ее признания таковой;
- б) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что Заказчиком ненадлежащим образом сформирован Протокол, поскольку в Протоколе отсутствуют конкретизированные сведения о несоответствии действительности информации, представленной Заявителем в составе Заявки.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что во исполнение требований Закона о закупках Протокол содержит информацию об основаниях отклонения заявки Заявителя на участие в закупке с указанием положений Документации, при этом обязанность указания в Протоколе конкретизированных сведений о несоответствии действительности информации, представленной Заявителем в составе Заявки, Законом о закупках не установлена.

Таким образом, Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, заслушав пояснения представителей Заказчика и Заявителя, приходит к выводу, что Протокол сформирован Заказчиком с учетом требований Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

Вместе с тем представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих о неправомерности действий Заказчика, в связи с чем Комиссии ФАС России

не представляется возможным прийти к выводу об обоснованности довода Жалобы.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно произведен у Заявителя запрос оригиналов документов.

Пунктом 3.6.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов закупки в письменной форме однократно (в отношении каждого документа/информации) запросить у участников закупки информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в документации о закупке. При этом не допускается создание преимущественных условий одному или нескольким участникам закупки, в том числе изменение и (или) дополнение заявок участников.

В ходе рассмотрения заявок заказчик вправе потребовать от участников закупки разъяснения положений заявок. Запрос информации осуществляется в обязательном порядке при необходимости уточнения информации, содержащейся в заявке участника. Ответ от участника закупки, полученный после даты, указанной в запросе, не подлежит рассмотрению.

При этом пунктом 3.6.10 Документации установлено, что Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3.6.11 Документации Заказчик вправе наводить справки или проводить исследования с целью изучения отчетов, документов и сведений, представленных в заявке на участие в закупке, и обращаться к юридическим и физическим лицам, государственным органам и учреждениям, обслуживающим банки участника закупки за разъяснениями относительно финансовых и технических вопросов.

Вместе с тем пунктом 3.6.12 Документации установлено, что требования, предусмотренные, в том числе пунктами 3.6.10, 3.6.11 Документации применяются в равной степени ко всем участникам закупки с соблюдением принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Запросы информации и документов у

участников направляются посредством функционала личного кабинета ЭТЗП.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя сообщили, что Заказчиком неправомерно произведен запрос у Заявителя оригиналов документов, представленных Заявителем в составе заявки, а также дополнительных подтверждающих документов (например: документы об оплате коммунальных услуг за занимаемое помещение; документы, подтверждающие соответствие Заявителя требованию, предъявляемому к победителю Конкурса), с целью проведения проверки достоверности таких документов, посредством электронной почты.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что Заявителем в составе заявки представлены документы, подтверждающие, в том числе наличие у Заявителя опыта по предмету закупки, а также наличие квалифицированного персонала и производственных мощностей, необходимые для осуществления оценки заявки Заявителя.

При этом Заказчиком на основании положений Документации принято решение о проведении проверки достоверности представленных документов, в связи с чем Заказчиком в адрес Заявителя посредством электронной почты направлен запрос от 04.04.2023 № ИСХ-2558/С-3 РЦБЗ с истребованием оригиналов вышеуказанных документов.

С учетом изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что фактически Заказчиком у Заявителя осуществлен запрос документов с целью проверки их достоверности.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что Закон о закупках не предусматривает возможность дополнения и уточнения заявок участников закупки в целях их рассмотрения после окончания срока подачи заявок.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что возможность участия в Конкурсе с учетом положения пункта 3.6.10 Документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права дополнительно запрашивать документы может применяться не в равной Конкурса.

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, что в соответствии с запросом Заказчика от 04.04.2023 № ИСХ-2558/С-3 РЦБЗ Заявителю необходимо предоставить документы, не входящие в состав заявки

Заявителя,

а также документы, подтверждающие соответствие Заявителя требованию Документации, предъявленному к участнику, признанному победителем Конкурса.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеизложенные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем Комиссия ФАС России также приходит к выводу, что выявленное нарушение на результаты проведения Конкурса не повлияло.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

Комиссией ФАС России установлено, что Закон о закупках не предусматривает возможность дополнения и уточнения заявок участников закупки в целях их рассмотрения после окончания срока подачи заявок.

При этом Комиссия ФАС России сообщает, что частью 11 статьи 3 Закона о закупках установлено, что после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке предметом обжалования могут быть исключительно действия (бездействие) совершенные заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, вместе с тем обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной на сайте Оператора, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе
31.03.2023
в 11:00 (МСК).

Вместе с тем Жалоба, содержащая, в том числе довод на положения Документации, направлена Заявителем в ФАС России 19.05.2023, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Учитывая изложенное, довод на положение Документации, представленный в Жалобе, не подлежит рассмотрению Комиссией ФАС

России.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по алюминотермитной сварке рельсов (извещение № 400/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>, лоты №№ 1, 2, 3, 4, 11, 13, 14) обоснованной в части неправомерно осуществленного у Заявителя запроса оригиналов документов.
2. Признать <...> нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Обязательное к исполнению предписание не выдавать, поскольку выявленное нарушение на итоги Конкурса не повлияло.

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