

Решение ФАС России от 02.03.2020 N 223ФЗ-155/20Суть жалобы: 1) Заказчиком установлено неправомерное требование о необходимости предоставления победителем конкурса сведений о наличии материально-технических ресурсов при заключении договора; 2) Заказчиком в документации не указан перечень разрешительных документов, необходимых для выполнения работ по предмету закупки; не размещено техническое задание в полном объеме.Решение: 1) Жалоба признана обоснованной, заказчиком нарушена ч. 1 ст. 2 Закона о закупках т

## **РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-547/21**

**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»**

13.10.2021 Москва

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

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 07.10.2021 № 66/21 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 756/ОКЭ-ТЭ/21 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту объектов Красноярской дирекции по энергообеспечению-структурного подразделения Трансэнерго-филиала

ОАО «РЖД» (извещение № 32110690530), 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 ООО «СПС» (далее – Заявитель) от 07.10.2021 № 66/21 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 756/ОКЭ-ТЭ/21 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту объектов Красноярской дирекции по энергообеспечению-структурного подразделения Трансэнерго-филиала ОАО «РЖД» (извещение № 32110690530) (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.

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, 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 по правилам 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» (протокол от 02.07.2021 № 31) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, конкурсной документацией (далее – Документация):

1. извещение о проведении Конкурса размещено в единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) – 30.09.2021;
2. начальная (максимальная) цена договора – 435 061 822, 80 рублей;
3. дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 19.10.2021;
4. дата рассмотрения заявок на участие в Конкурсе – 01.11.2021;
5. дата подведения итогов Конкурса – 02.11.2021.

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 при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком в Документации неправомерно установлено квалификационное требование к участникам закупки о наличии опыта выполнения работ по предмету закупки.
2. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по подкритериям «Опыт участника», «Наличие производственных мощностей» критерия «Квалификация участника», подкритерия «Наличие сертификата соответствия, выданного в системе добровольной сертификации» критерия «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг».
3. Заказчиком в техническом задании Документации неправомерно сокращены сроки проведения работ.

Представитель Заказчика с доводами 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 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 представителя Заказчика, 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 принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии опыта выполнения работ по предмету закупки.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Подпунктом 1.9.2 пункта 1.9 части 1 Документации установлено следующее квалификационное требование к участникам Конкурса:

«Участник должен иметь опыт:

– выполнения работ по капитальному ремонту объектов хозяйства электрификации и/или электроснабжения, а именно: объектов устройств контактной сети, стоимость которых составляет не менее 20% начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении

№ 1.1 конкурсной документации. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ

(по выбору участника закупки) по капитальному ремонту объектов хозяйства электрификации и/или электроснабжения, а именно: объектов устройств контактной сети.

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

на стороне участника.

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 конкурсной документации о наличии требуемого опыта;
- акты о выполнении работ;
- договоры на выполнение работ (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 Комиссией ФАС России установлено, что в рамках указанного квалификационного требования участникам закупки необходимо предоставить договоры на выполнение работ по предмету закупки исключительно объектов устройств контактной сети.

*Вместе с тем отсутствие опыта участника закупки в части выполнения работ по капитальному ремонту объектов хозяйства электрификации и/или электроснабжения исключительно объектов устройств контактной сети, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Конкурса, поскольку предметом закупки является капитальный ремонт объектов Красноярской дирекции, в состав которых также входит выполнение работ нежилых зданий, что ограничивает количество участников закупки.*

*Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего к участникам Конкурса требование о наличии у участников закупки опыта на выполнение работ, ограничивают количество участников Конкурса, противоречат 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 которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).*

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по подкритерию «Опыт участника», подкритерия «Наличие производственных мощностей» критерия «Квалификация участника», подкритерия «Наличие сертификата соответствия, выданного в системе добровольной сертификации» критерия «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг».

Частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что под конкурсом в целях о закупках 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.

Согласно пунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

2.1 Пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации установлен порядок оценки заявок участников закупки по подкритерию «Опыт участника» критерия «Квалификация участника» (далее – Подкритерий № 1 Критерия № 1), согласно которому:

«Оценка осуществляется на основании документов, представленных каждым (j-ым) участником в составе заявки, в соответствии с подпунктом 2.1) пункта 2 приложения № 1.4 конкурсной документации.

В подтверждение наличия опыта выполнения работ по капитальному ремонту объектов хозяйства электрификации и электроснабжения, а именно: объектов устройств контактной сети инфраструктуры железнодорожного транспорта, а именно:

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

– акты о выполнении работ;

– договоры на выполнение работ (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.)».

Предметом закупки является выполнение работ по капитальному ремонту объектов Красноярской дирекции, в состав которых также входит выполнение работ нежилых зданий.

Комиссия ФАС России приходит к выводу о необъективности установленного порядка оценки заявок на участников закупки по Подкритерию № 1 Критерия № 1, который не позволяет выявить лучшее условие исполнения договора и объективно сопоставить предложения участников Конкурса, поскольку предметом закупки является выполнение работ в совокупности на линейных и нелинейных объектах, в связи с чем при установлении порядка оценки заявок участников закупки по Подкритерию № 1 Критерия № 1, необходимо учитывать опыт выполнения работ как на линейных, так и на нелинейных объектах.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию № 1 Критерия № 1, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2.2 Пунктом 2.4 приложения № 1.4 к Документации установлен порядок оценки заявок участников закупки по подкритерию «Наличие производственных мощностей» Критерия № 1 (далее – Подкритерий № 2), согласно которому:

«Оценка осуществляется на основании документов, указанных в подпункте 2.4 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации и представленных в заявках участников, а именно:

– документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений о наличии производственных мощностей, ресурсов, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации;

– документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов на любом законном основании (например, карточек учета основных средств, договоров купли-продажи, аренды, иных договоров, иных документов);

– формуляр и/или паспорт для каждой единицы техники на железнодорожном ходу.

Таблица №1

№ п/п	Наименование	Параметры
1.	Агрегат вибропогружения фундаментов	Длина погружаемого фундамента не менее 4,5 м
2.	Кран на железнодорожном ходу	Грузоподъемность не менее 16 т
3.	Автомотриса дизельная монтажная	Мощность не менее 220 кВт

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, приходит к выводу о необъективности установленного порядка оценки заявок участников закупки по Подкритерию № 2 Критерия № 1, который не позволяет выявить лучшее условие исполнения договора и объективно сопоставить предложения участников Конкурса, поскольку участники закупки, имеющие в наличии иную технику, отличную от техники на железнодорожном ходу, получают 0 баллов.

Таким образом, действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию № 2 Критерия № 1, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках, 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 КоАП РФ.

2.3 Пунктом 3.1 приложения № 1.4 к Документации установлен порядок оценки заявок участников закупки по подкритерию «Наличие сертификата соответствия, выданного в системе добровольной сертификации» критерия «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» (далее –

Подкритерий № 3 Критерия № 2), согласно которому:

«Оценка осуществляется путем деления количества позиций, указанных в приложении № 1.4.1 к конкурсной документации и подтвержденных участником документами, указанными подпункте 2.5 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации.

В подтверждение наличия сертификата соответствия, участник закупки в составе заявки предоставляет сертификат соответствия, выданный в системе добровольной сертификации на продукцию, указанного в приложении № 1.4.1 к конкурсной документации».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что получение сертификата соответствия является критерием оценки заявок участников закупки и не выступает в качестве обязательного требования, предъявляемого к закупаемой продукции. Отсутствие требуемых сертификатов соответствия не является основанием для отклонения и не лишает их возможности подать заявку на участие в закупке. Кроме того, вышеуказанное требование направлено на соблюдение действующего законодательства о техническом регулировании, а также исключает опасность техногенных явлений в процессе строительства.

При этом на заседании Комиссии ФАС России, а также в составе жалобы Заявителем не представлено доказательств и сведений, свидетельствующих о том, что указанных критерий оценки заявок ограничивает количество участников закупки и противоречит положениям Закона о закупках, Положению о закупке, в связи с чем у Комиссии ФАС России отсутствуют основания для признания вышеуказанных действий Заказчика, установившего вышеуказанный критерий оценки заявок в Документации, неправомерными.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Жалобы.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в техническом задании Документации неправомерно сокращены сроки проведения работ.

В приложении № 1.1 «Техническое задание» Документации установлена стоимость и объем работ, подлежащий выполнению в 2021 году по объекту «Здание тяговой подстанции ЭЧЭ-7 ст. Кемчуг». Стоимость по указанному объекту составляет 23 103 417, 60 рублей.

Приложением № 1.6 к Документации установлено, что общая продолжительность капитального ремонта составляет 4,7 месяцев.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что стоимость, объем и сроки выполнения работ рассчитаны исходя

из потребностей Заказчика в соответствии с календарным планом выполнения работ и проекта организации капитального ремонта.

При этом на заседании Комиссии ФАС России, а также в составе Жалобы, Заявителем не представлено доказательств и сведений, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Жалобы.

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 «СПС» (ИНН: 1901128350; ОГРН: 1151901005695) от 07.10.2021 № 66/21 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 756/ОКЭ-ТЭ/21

на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту объектов Красноярской дирекции по энергообеспечению-структурного подразделения Трансэнерго-филиала ОАО «РЖД» (извещение № 32110690530), обоснованной в части установления:

– неправомерного квалификационного требования к участникам закупки о наличии опыта выполнения работ по капитальному ремонту объектов хозяйства электрификации и/или электроснабжения;

– ненадлежащего порядка оценки заявок участников закупки по подкритериям «Опыт участника», «Наличие производственных мощностей» критерия «Квалификация участника».

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим пункты 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 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 13.10.2021 № 223ФЗ-547/21.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 13.10.2021 № 223ФЗ-547/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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