

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-490/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Альфа»

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»

08.09.2021 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

генерального директора ООО «Альфа» <...>,

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 «Альфа» от 01.09.2021 № 123 на действия (бездействие) заказчика  
ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме  
№ 3807/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора поставки и  
монтажа оборудования электротехнического для хозяйства  
электрификации  
и электроснабжения ОАО «РЖД» (извещение № 32110511914), 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 «Альфа» (далее – Заявитель)  
от 01.09.2021 № 123 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД»

(далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме № 3807/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора поставки и монтажа оборудования электротехнического для хозяйства электрификации и электроснабжения ОАО «РЖД» (извещение № 32110511914) (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.

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).

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 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 и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

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

1.
  1. Извещение о проведении Аукциона, закупочная документация (далее – Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 29.07.2021;
  2. Начальная (максимальная) цена договора – 283 800 000 рублей;
  3. Дата окончания подачи заявок – 18.08.2021;
  4. Дата проведения Аукциона – 25.02.2021;
  5. Дата рассмотрения заявок – 31.08.2021;
  6. На участие в Аукционе подано 3 заявки от участников Аукциона, из них 2 заявки участника закупки признаны соответствующими требованиям Документации;
  7. Дата подведения итогов Аукциона – 02.09.2021;
  8. Победителем Аукциона признано ООО «Трансэнергоснаб» с предложением о цене договора в размере 234 135 000 рублей.

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 Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса 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 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, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно 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.

В соответствии с протоколом от 31.08.2021 № 3807/ОАО-ДКСС/21/1 (далее – Протокол) заявка Заявителя не допущена к участию в Аукционе на основании пунктов 3.6.6.1 и 3.6.6.2 Документации, в связи с несоответствием заявки Заявителя требованиям Документации.

Пунктами 3.6.6.1 и 3.6.6.2 Документации установлены основания для отклонения заявок участников закупки, в том числе в связи с несоответствием участника закупки, его заявки и/или предложенной участником продукции требованиям Документации.

1.1. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Пунктом 1.9.1 Документации установлено следующие квалификационные требования к участникам закупки:

«1.9.1. Участник должен иметь опыт поставки электротехнического оборудования и/или оборудования электрификации и/или электроснабжения, выполнения монтажных работ электротехнического оборудования и/или оборудования электрификации и/или электроснабжения, стоимость которого 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 всего поставленного участником закупки (с учетом правопреемственности) электротехнического оборудования и/или оборудования электрификации и/или электроснабжения, всех выполненных монтажных работ электротехнического оборудования и/или оборудования электрификации и/или электроснабжения.

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 поставок товаров, 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 аукционной документации о наличии требуемого опыта;

и

– накладные о поставке товаров, акты выполненных работ;

и

– договоры на поставку товаров, выполнения монтажных работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

– документы, подтверждающие оплату по договору;

– 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 по мнению Комиссии ФАС России, отсутствие у участника закупки опыта выполнения работ по предмету закупки, а также документов, подтверждающих наличие такого опыта, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, и, как следствие, ограничивает количество участников закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего к участникам Аукциона вышеуказанное требование, и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, ограничивают количество участников Аукциона, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

1.2 Пунктом 1.9.2 Документации установлено следующее квалификационное требование к участникам закупки:

«1.9.2. Участник должен являться производителем, либо обладать правом поставки оборудования, указанного в приложении № 1.1 к аукционной документации, предоставленным производителем.

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 того, что участник является производителем либо обладает правом поставки оборудования, указанного в приложении № 1.1 к аукционной документации, предоставленным производителем, участник в составе заявки должен представить:

– информационное письмо, иной документ, подтверждающий, что участник является производителем оборудования;

или

– информационное письмо, иной документ, выданный производителем и/или дилерский договор с производителем оборудования с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему о праве участника осуществлять поставку оборудования;

или

– договор с дилером/поставщиком или иной документ, выданный участнику дилером/поставщиком, с приложением копии договора с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему, заключенного между дилером/поставщиком и производителем, и/или информационных писем, иных документов, выданных производителем дилеру/поставщику о праве участника осуществлять поставку товаров».

Вместе с тем по мнению Комиссии ФАС России, отсутствие у участника Аукциона статуса производителя либо официального дистрибьютора предлагаемого к поставке товара, а также подтверждающих соответствие такому требованию документов, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, поскольку указанное требование не характеризует квалификацию участника закупки, при этом участник закупки может иметь надлежащий опыт поставки иных товаров в соответствии с требованиями договора поставки, в связи с чем указанное требование, по мнению Комиссии ФАС России, является излишним.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/поставщика товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки

о представлении подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки оборудования, а также учитывая сроки подачи заявок

на участие в Аукционе, возможность участников закупки подать заявку на участие в Аукционе в соответствии с вышеуказанными требованиями

Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц (производителя/поставщика), официальных представителей, что ограничивает возможность участия в Аукционе и не соответствует требованиям

Закона о закупках.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего к участникам Аукциона вышеуказанное требование и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя по указанным основаниям, ограничивают количество участников Аукциона, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

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

В соответствии с пунктом 3.12.7.2 в заявке на участие в закупке должны быть представлены:

- заявка на участие в аукционе, подготовленная по Форме заявки участника, представленной в приложении № 1.3 к Документации;
- техническое предложение, подготовленное по Форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 к Документации.

Пунктом 3.6.7 Документации установлено, что в случае установления недостоверной информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, Заказчик обязан отстранить такого участника на любом этапе проведения Аукциона.

Согласно Протоколу Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе в связи с предоставлением в составе заявки информации, не соответствующей действительности, а именно Заявителем в представленном техническом предложении указана недостоверная информация о производителе предлагаемого к поставке оборудования.

В соответствии с техническим предложением Заявителя производителем предлагаемого к поставке оборудования «Система оперативного постоянного тока для тяговых подстанция в модульном исполнении» указано ООО ПК «Электроконцепт».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в целях проверки соответствия представляемой Заявителем информации о производителе поставляемого оборудования, Заказчиком в адрес

ООО ПК «Электроконцепт» направлен запрос от 20.08.2021 № 10275/ДКСС о подтверждении производства указанного в составе заявки Заявителем оборудования.

Из ответа на запрос от 23.08.2021 № 0663-К Заказчиком установлено, что ООО ПК «Электроконцепт» не производит указанное оборудование.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что система оперативного постоянного тока для тяговых подстанций в модульном исполнении является комплексным решением, состоящим из мобильного металлического здания и набора оборудования, при этом в форме технического предложения Документации отсутствует возможность указания нескольких производителей, что не позволяет участнику надлежащим образом сформировать заявку на участие в Аукционе.

Кроме того представитель Заявителя пояснил, что запрос Заказчика в адрес ООО ПК «Электроконцепт» содержит отрицательный ответ, поскольку он является производителем части оборудования, а не полного комплекса.

В соответствии с формой технического предложения участника закупки приложения № 1.3 к Документации в приложении № 1 к техническому предложению участник должен указать в составе заявки на участие в закупке наименование производителя оборудования.

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 наименовании производителя товара.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в Документации требование об указании участниками закупки в заявке наименования производителя предлагаемого к поставке оборудования и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 6 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

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 частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

**РЕШИЛА:**

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Альфа» (ИНН:5506178037; ОГРН: 1195543019550) от 01.09.2021 № 123, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3807/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора поставки и монтажа оборудования электротехнического для хозяйства электрификации и электроснабжения ОАО «РЖД» (извещение № 32110511914) обоснованной.

1.

1.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3, пункты 2, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

1.

1.

3. Выдать ОАО «РЖД», ООО «РТС-тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 08.09.2021 № 223ФЗ-490/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 08.09.2021 № 223ФЗ-490/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех

месяцев со дня его вынесения.