

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-534/22

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»

28.12.2022 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 договоров на оказание автотранспортных услуг для нужд структурных подразделений и филиалов <...>, осуществляющих свою деятельность в границах железных дорог (извещение № 2030/ОКЭ-ЦАТ/22, размещенное на сайте <https://www.fts-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 <...> (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договоров на оказание автотранспортных услуг для нужд

структурных подразделений и филиалов <...>, осуществляющих свою деятельность в границах железных дорог (извещение № 2030/ОКЭ-ЦАТ/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) (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 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В силу положений 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018 (протокол № 26) (в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров

ОАО «РЖД» от 30.06.2022 (протокол № 20)) (далее – Положение о закупке).

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 электронной площадки <https://www.rfs-tender.ru> – 18.11.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 234 236 606 554, 14 рубля;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 07.12.2022;
4. На участие в Конкурсе по лоту № 1 подана 1 заявка, по лоту № 2 – 2 заявки, по лоту № 3 – 2 заявки, по лоту № 4 – 1 заявка, по лоту № 5 – 2 заявки, по лоту № 6 – 2 заявки, по лоту № 7 – 2 заявки, по лоту № 8 – 1 заявка, по лоту № 9 – 1 заявка, по лоту № 10 – 1 заявка, по лоту № 11 – 1 заявка, по лоту № 12 – 1 заявка, по лоту № 13 – 2 заявки, по лоту № 14 – 2 заявки, по лоту № 15 – 2 заявки, по лоту № 16 – 2 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 14.12.2022;
6. По результатам рассмотрения заявок соответствующими требованиями Документации признаны по лоту № 1 подана 1 заявка, по лоту № 2 – 2 заявки, по лоту № 3 – 2 заявки, по лоту № 4 – 1 заявка, по лоту № 5 – 2 заявки, по лоту № 6 – 2 заявки, по лоту № 7 – 2 заявки, по лоту № 8 – 1 заявка, по лоту № 9 – 1 заявка, по лоту № 10 – 1 заявка, по лоту № 11 – 1 заявка, по лоту № 12 – 1 заявка, по лоту № 13 – 2 заявки, по лоту № 14 – 2 заявки, по лоту № 15 – 2 заявки, по лоту № 16 – 2 заявки;
7. Дата подведения итогов – 15.12.2022.
8. По результатам подведения итогов по лотам № 1, 4, 8, 9, 10, 11, 12 Конкурс признан несостоявшимся, ввиду наличия 1 поступившей заявки, в связи с чем Заказчиком принято решение о заключении договора по лотам № 1, 4, 8, 9, 10, 11, 12 с единственным участником; по лоту № 2 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 22 143 384 660 рублей с НДС, по лоту № 3 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 19 152 261 484, рубля 20

с НДС,
по лоту № 5 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 14 212 386 624 рубля с НДС, по лоту № 6 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 12 670 262 185, 80 рублей с НДС, по лоту № 7 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 12 078 793 596 рублей с НДС, по лоту № 13 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 9 885 080 579, 94 рублей с НДС, по лоту № 14 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 19 009 232 756, 52 рубля с НДС, по лоту № 15 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 24 590 404 166, 52 рублей с НДС, по лоту № 16 победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 24 663 408 000 рублей с НДС.

В ходе заседания 27.12.2022 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего изучения Жалобы объявлен перерыв до 28.12.2022.

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, ввиду следующего:

1. Заказчиком неправомерно осуществлено рассмотрение и оценка заявок участников Конкурса;
2. Заказчиком ненадлежащим образом осуществлено рассмотрение и оценка заявок участников Конкурса;
3. Заказчиком ненадлежащим образом сформирован протокол рассмотрения и оценки заявок от 14.12.2022 № 2030/ОКЭ-ЦАТ/22/1;
4. Заказчиком неправомерно допущен до участия и признан

победителем по всем лотам Конкурса участник № 1.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, 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 представителей Заявителя и 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 принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно осуществлено рассмотрение и оценка заявок участников Конкурса.

В соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей, уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

С учетом положений части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя сообщил, что 12.12.2022 на сайте Оператора размещено уведомление о

рассмотрении ФАС России жалобы ООО «СКА» б/д б/н (далее – Жалоба ООО «СКА») на действия (бездействие) Заказчика, рассмотрение которой назначено на 13.12.2022 в 14:00 (МСК). В ходе заседания 13.12.2022 комиссией ФАС России по контролю в сфере закупок в целях полного и всестороннего изучения Жалобы объявлен перерыв до 15.12.2022, когда и была оглашена резолютивная часть решения.

Вместе с тем, по мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно осуществлено рассмотрение и оценка заявок участников Конкурса до момента оглашения резолютивной части решения по делу № 223ФЗ-510/22 от 15.12.2022, поскольку протокол рассмотрения и оценки заявок № 2030/ОКЭ-ЦАТ/22/1 датирован 14.12.2022 (далее – Протокол рассмотрения и оценки заявки), а также протокол подведения итогов № 660/1 датирован 15.12.2022 (далее – Протокол подведения итогов).

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представили сведения и пояснили, что, исходя из содержания Протокола рассмотрения и оценки заявок, рассмотрение заявок, поданных на участие в Конкурсе, а также подведение итогов Конкурса, проводилось после оглашения комиссией ФАС России по контролю в сфере закупок резолютивной части решения по делу № 223ФЗ-510/22 от 15.12.2022.

Кроме того, представители Заказчика сообщили, что заседание экспертной группы Заказчика проходило в заочной форме, Протокол рассмотрения и оценки заявок подписан 19.12.2022, Протокол подведения итога подписан 20.12.2022.

При этом вышеуказанные протоколы размещены на сайте Оператора 20.12.2022.

Таким образом, изучив представленные материалы, Комиссии ФАС России приходит к выводу, что фактические обстоятельства свидетельствуют о том, что рассмотрение заявок, поданных на участие в Конкурсе, а также подведение итогов Конкурса проводилось после оглашения комиссией ФАС России по контролю в сфере закупок резолютивной части решения по делу № 223ФЗ-510/22 от 15.12.2022, в связи с чем довод Жалобы Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявок участников Конкурса.

Согласно части 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом

понимается форма торгов, при которой победителем 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.

В силу положений пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 3 приложения № 1.4 к Документации установлен критерий «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» (далее – Критерий), согласно которому: «сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем вышеуказанным критериям, уменьшается на 5 баллов при наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

При оценке по критерию учитывается опыт работ контрагента за период три календарных года, предшествующих дате проведения настоящей закупки
в случае:

- расторжения договора заказчиком (<...>) или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору;
- наличия у ОАО «РЖД» или третьих лиц претензий к участнику, в том числе урегулированных как в судебном, так и досудебном порядке, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника, за исключением претензий, признанных необоснованными в досудебном/судебном порядке при предоставлении документов, подтверждающих отказ от претензий к участнику/судебного акта, вступившего в законную силу;
- уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок».

Комиссией ФАС России установлено, что по результатам рассмотрения

Жалобы ООО «СКА» комиссией ФАС России по контролю в сфере закупок принято решение о признании жалобы обоснованной, в том числе в части установления ненадлежащего порядка оценки заявок участников Конкурса по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами», в связи с чем комиссией ФАС России по контролю в сфере закупок также принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений по делу № 223ФЗ-510/22 от 15.12.2022.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России представил сведения и сообщил, что Заказчиком при оценке заявок участников Конкурса неправомерно не учтен Критерий, поскольку на момент осуществления рассмотрения и оценки заявок у Заказчика отсутствовали решение и предписание ФАС России по делу № 223ФЗ-510/22 от 15.12.2022.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика сообщили, что в силу части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание антимонопольного органа вступают в законную силу с момента их оглашения, в связи с чем рассмотрение и оценка заявок участников Конкурса осуществлены с учетом озвученного на оглашении комиссией ФАС России по контролю в сфере закупок резолютивной части решения и предписания ФАС России по делу № 223ФЗ-510/22 от 15.12.2022, что также указано в пункте 2.3 Протокола рассмотрения и оценки заявок.

Таким образом, изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика не противоречат требованиям Закона о закупках, Документации и Положения о закупке, в связи с чем довод Жалобы Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом сформирован Протокол рассмотрения и оценки заявок.

Пунктом 4 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом конкурентной закупки

предусмотрена оценка таких заявок).

Аналогичное положение содержится в пункте 257 Положения о закупке.

Согласно Протоколу рассмотрения и оценки заявок участникам Конкурса присвоены баллы (значения) по каждому показателю критериев оценки заявок.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя сообщил, что Протокол рассмотрения и оценки заявок не содержит сведений, детализирующих расчет баллов участников Конкурса по критериям и подкритериям, установленным в приложении № 1.4 к Документации.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что во исполнение требований Закона о закупках Протокол рассмотрения и оценки заявок содержит информацию о количестве баллов (значениях) по каждому из критериев (подкритериев) оценки и сопоставления заявок, при этом обязанность указания в Протоколе рассмотрения и оценки заявок сведений, детализирующих расчет баллов участников Конкурса по критериям и подкритериям, Законом о закупках не установлена.

Комиссия ФАС России, изучив Положение о закупке, положения Документации, заслушав пояснения представителей Заказчика и Заявителя, приходит к выводу, что Протокол рассмотрения и оценки заявок сформирован с учетом требований Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

Вместе с тем представитель 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.

4. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно допущен до участия и признан победителем по всем лотам Конкурса участник № 1.

В соответствии с пунктом 3.2.2 Документации лица, выступающие на стороне одного участника, не вправе участвовать в этой же закупке самостоятельно либо на стороне другого участника закупки.

Несоблюдение данного требования является основанием для отклонения как заявок всех участников закупки, на стороне которых выступает такое лицо, так и заявки, поданной таким участником самостоятельно.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что победители закупки по 16 лотам являются как самостоятельными коллективными участниками закупки, подавшими заявки от своего имени, так и одновременно входящими в составы заявок иных коллективных участников закупки. Таким образом, лицами, выступающими на стороне соответствующих победителей, поданы самостоятельные коллективные заявки на участие в такой закупке, в которые входят, в том числе победители, что противоречит положениям пункта 3.2.2 Документации и является основанием для отклонения соответствующих заявок.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что согласно части 11 статьи 3.2 Закона о закупках участник конкурентной закупки вправе подать только одну заявку на участие в такой закупке в отношении каждого предмета закупки (лота) в любое время с момента размещения извещения о ее проведении до предусмотренных документацией о закупке даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Аналогичное положение установлено в пункте 3.13.10 Документации.

Кроме того, представители Заказчика сообщили, что для участия в закупке по каждому лоту представляется отдельная заявка на участие в конкурентной закупке и предусматривается заключение договора или нескольких договоров, если это предусмотрено извещением и/или документацией о конкурентной закупке.

Таким образом, в силу части 11 статьи 3.2 Закона о закупках, подпункта 16 пункта 12 Положения о закупке лицо, выступающее на стороне одного участника в рамках одного лота, может участвовать самостоятельно либо на стороне другого участника закупки в рамках другого лота.

Кроме того, Заказчиком 24.11.2022 даны соответствующие разъяснения положений Документации.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке и Документации, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договоров на оказание автотранспортных услуг для нужд структурных подразделений и филиалов <...>, осуществляющих свою деятельность в границах железных дорог (извещение № 2030/ОКЭ-ЦАТ/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) необоснованной.

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