

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-48/22

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЮниТранс» 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»

01.02.2022 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «ЮниТранс»: <...>,

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 «ЮниТранс» от 24.01.2022 № 53 на действия (бездействие)
заказчика

ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме
№ 1057/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21 на право заключения договора на выполнение
работ по ремонту рельсов с дефектами в зоне сварных стыков
электродуговой наплавкой на эксплуатационных объектах Центральной
дирекции инфраструктуры (извещение № 32110871846), 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 «ЮниТранс» (далее – Заявитель)

от 24.01.2022 № 53 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1057/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21 на право заключения договора на выполнение работ по ремонту рельсов с дефектами в зоне сварных стыков электродуговой наплавкой на эксплуатационных объектах Центральной дирекции инфраструктуры (извещение № 32110871846) (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 28.06.2021 № 10) (далее – Положение о закупке).

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

1. извещение о проведении Конкурса размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru

(далее – ЕИС) – 26.12.2021;

2. начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 – 72 549 000 рублей, по лоту № 2 – 46 674 000 рублей, по лоту № 3 – 45 295 200 рублей, по лоту № 4 – 67 341 528 рублей, по лоту № 5 – 67 894 200 рублей, по лоту № 6 – 13 557 240 рублей, по лоту № 7 – 27 194 400 рублей; по лоту № 8 – 55 801 440 рублей; по лоту № 9 – 34 529 040 рублей, по лоту № 10 – 37 267 200 рублей, по лоту № 11 – 47 502 000 рублей, по лоту № 12 – 54 802 800 рублей, по лоту № 13 – 50 430 600 рублей, по лоту № 14 – 56 282 400 рублей, по лоту № 15 – 57 502 800 рублей.
3. дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 27.12.2021;
4. на участие в Конкурсе по лотам №№ 1-15 подана 1 заявка;
5. дата рассмотрения заявок на участие в Конкурсе – 17.01.2022;
6. по результатам рассмотрения заявок на участие в Конкурсе отклонены все заявки участников закупки;
7. дата подведения итогов Конкурса – 18.01.2022;
8. 18.01.2022 Заказчиком принято решение о признании закупки по лотам №№ 1-15 несостоявшимся.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 31.01.2022 до 02.02.2022.

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.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение о признании заявок Заявителя несоответствующими требованиям

Документации.

Представитель Заказчика с доводом 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 представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

При этом согласно статье 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

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 принципом 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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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 3.6.2 Документации конкурсные заявки участников закупки рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в Документации, на основании представленных в составе конкурсных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных конкурсной документацией, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Пунктом 3.6.4.4 Документации установлено, что участник закупки не допускается к участию в конкурсе в случае несоответствия конкурсной заявки требованиям Документации.

В силу пункта 3.15.7 Документации при выборе способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии участник закупки должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, размер

собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет не менее двадцати миллиардов рублей в соответствии с информацией, размещенной Центральным банком Российской Федерации на сайте www.cbr.ru, или одним из банков, согласно перечню, приведенному на сайте ОАО «РЖД» <https://company.rzd.ru/> в разделе «Закупки и торги» (подраздел «Нормативные документы»). Срок действия банковской гарантии должен составлять не менее 120 (ста двадцати) дней со дня окончания срока подачи заявок. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям Документации, изложенным в пункте 3.15 Документации. Рекомендуемая форма банковской гарантии представлена в приложении № 3.1 Документации.

При этом в соответствии с пунктом 3.15.15 Документации основанием для отказа в допуске к участию в Конкурсе является несоответствие банковской гарантии условиям, изложенным в Документации.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 17.01.2022 № 1057/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21/1 (далее – Протокол) Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе по лотам №№ 1-15 на основании пункта 3.15.15 Документации, в связи с несоответствием банковской гарантии требованиям, установленным пунктом 3.15.7 Документации.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3.1 Протокола Конкурс по лотам №№ 1-15 признан несостоявшимся в связи с тем, что по результатам проведения конкурса все заявки на участие в закупке отклонены на основании подпункта 3 пункта 3.9.1 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем в составе заявок на участие в закупке по лотам №№ 1-15 представлены банковские гарантии, выданные АО «Альфа-Банк», со сроком действия до 13.04.2022 (107 дней со дня окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе), что не соответствует требованиям Документации, в связи с чем Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе по лотам №№ 1-15.

Вместе с тем на заседании Комиссии ФАС России установлено, что 01.12.2021 в ФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса, по итогам

рассмотрения которой Комиссией ФАС России принято решение от 08.12.2021 по делу

№ 223ФЗ-647/21, согласно которому в действиях Заказчика выявлено нарушение пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, вызвавшееся

в установлении в Документации ненадлежащего порядка оценки заявок участников закупки по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

На основании Решения Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание от 08.12.2021 по делу № 223ФЗ-647/21 (далее – Предписание), согласно которому Заказчику необходимо:

– отменить протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса, уведомить участников об отмене протоколов (при наличии);

– вернуть заявки участников, поданные на участие в Конкурсе (при наличии);

– внести изменения в Документацию в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке и с учетом принятого Комиссией ФАС России Решения;

– назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе, новую дату и время рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе, новую дату подведения итогов Конкурса, а также разместить в ЕИС указанную информацию в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке, принятым Комиссией ФАС России Решением;

– продолжить проведение Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, принятого Решения и предоставить подтверждение исполнения Предписания до 28.12.2021.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заказчиком исполнено Предписание в полном объеме, в том числе возвращены заявки участников, поданные на участие в Конкурсе, а также назначена новая дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе

При этом пунктом 3.13.10 Документации предусмотрено следующее: «Окончательная дата подачи конкурсных заявок может быть перенесена на более поздний срок. Соответствующие изменения даты подачи конкурсных заявок размещаются на сайтах. В этом случае продление сроков действия обеспечения конкурсных заявок не требуется».

Таким образом, в случае продления Заказчиком срока подачи заявок на участие в Конкурсе, продление сроков действия обеспечения конкурсных заявок не требуется.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, неправомерно отклонившего заявку Заявителя на участие в закупке, не соответствуют подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 «ЮниТранс» (ИНН: 6829071413, ОГРН: 1116829000177) от 24.01.2022 № 53 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1057/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21 на право заключения договора на выполнение работ по ремонту рельсов с дефектами в зоне сварных стыков электродуговой наплавкой на эксплуатационных объектах Центральной дирекции инфраструктуры (извещение № 321 10871846) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3 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 выявленного нарушения, в соответствии с

принятым решением
от 01.02.2022 № 223ФЗ-48/22.

4. Передать соответствующему должностному лицу
Управления контроля размещения государственного заказа
и государственного оборонного заказа ФАС России
материалы дела от 01.02.2022 № 223ФЗ-48/22 для
рассмотрения вопроса о возбуждении дела об
административном правонарушении.

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