

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2,  
Москва, 107174

ООО «РТС-тендер»

Тараса Шевченко наб., д. 23а,  
Москва, 121151

ООО «Балткотломаш»

п. Романовка, м. Углово,  
д.18/81, лит. Р,  
Ленинградская обл., 188670

## **РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-983/20**

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Балткотломаш» 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»**

21.12.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

председателя Комиссии – заместителя начальника Управления контроля размещения государственного заказа Семенова Р.В.,

членов Комиссии:

заместителя начальника Управления контроля размещения государственного заказа Выскребенцевой А.В.,

советника Управления контроля размещения государственного заказа Харкевич С.С.,

ведущего консультанта отдела проверок Управления контроля размещения государственного заказа Дягилева С.А. (далее –

Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: Минина А.В. (доверенность 25.08.2020 № ЦДЗС-54/Д),

ООО «Балткотломаш»: Безруких С.В. (доверенность б/н, б/д),

представители ООО «РТС-тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились в лате времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Балткотломаш» от 10.12.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 665/ОКЭ-ДКСС/20 на право заключения договора на выполнение полного комплекса работ, включая проектно-изыскательские работы, строительно-монтажные работы и поставку оборудования (извещение № 32009634434), 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 ООО «Балткотломаш» (далее - Заявитель) от 10.12.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 665/ОКЭ-ДКСС/20 на право заключения договора на выполнение полного комплекса работ, включая проектно-изыскательские работы, строительно-монтажные работы и поставку оборудования (извещение № 32009634434) (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.

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 случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупке).

Согласно части 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 (далее - ЕИС) 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 настоящим Федеральным законом 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. извещение о проведении Конкурса, документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС — 30.10.2020;
2. начальная (максимальная) цена договора: по лоту № 1 – 175 951 824 рубля; по лоту № 2 - 187 985 028 рублей; по лоту № 3 - 95 534 628 рублей;
3. дата окончания подачи заявок — 17.12.2020;
4. дата рассмотрения первых частей заявок — 24.12.2020;
5. дата рассмотрения вторых частей заявок — 14.01.2021.

5. дата рассмотрения второй части заявок — 14.01.2021,

6. дата подведения итогов — 14.01.2021.

В ходе рассмотрения Жалобы от 18.12.2020 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 21.12.2020.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком установлены неисполнимые сроки выполнения проектных работ.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупках 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 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, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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

Пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках (при необходимости).

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 4 приложения № 1.1 Документации установлено, что срок завершения в полном объеме изыскательских и проектных работ должен быть не позднее 01.07.2021.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком установлены неисполнимые сроки

выполнения проектных работ.

Согласно заданию на проектирование установленного приложением № 1.1.1 Документации конечным результатом проектных работ является, в том числе разработка рабочей документации.

При этом согласно техническому заданию Документации для разработки проектной Документации исполнитель по договору обязан осуществить, в том числе следующие виды работ:

1. Обеспечить получение положительного заключения государственной экологической экспертизы проекта;
2. Разработать проект санитарно-защитной зоны с получением на него положительного санитарно-эпидемиологического заключения ТУ Роспотребнадзора;
3. Согласовать условия присоединения к инженерным сетям с подразделениями ОАО «РЖД» и органами государственной власти;
4. Согласовать с Заказчиком проектную документацию.

Также, согласно пункту 23.1 технического задания Документации исполнитель по договору обязан разработать рабочую документацию после получения положительного заключения государственной экспертизы по проектной документации и результатам инженерных изысканий и государственной экологической экспертизы проекта технической документации на теплофикационную установку.

При этом в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены предельные сроки вышеуказанных работ:

1. Получение положительного заключения государственной экологической экспертизы проекта — 2 месяца (60 дней);
2. Разработка проекта санитарно-защитной зоны — 15 рабочих дней;
3. П о л у ч е н и е положительного санитарно-эпидемиологического заключения — 15 рабочих дней;
4. Согласование условий присоединения к инженерным сетям — 30 дней;
5. Получение положительного заключения государственной экспертизы по проектной документации и результатам инженерных изысканий — 42 дней.

При этом согласно пункту 8.2.2 проекта договора Документации срок согласования с Заказчиком проектной документации должен быть не более 35 дней.

Таким образом, необходимый срок согласования для разработанной проектной документации составляет 197 дней, что превышает срок установленный на согласование и выполнение проектных работ.

Учитывая изложенное Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком установлены неисполнимые сроки согласования и выполнения проектных работ, в связи с чем

исполнителю по договору не представляется возможным в полном объеме согласовать и выполнить вышеуказанные работы не позднее 01.07.2021.

Таким образом, действия Заказчика, установившего неисполнимые сроки выполнения проектных работ, нарушают требования пункта 3 части 9, пункта 1 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.

2. Согласно пункту 1.2 Документации предметом закупки являются разработка проектно-сметной документации, строительно-монтажные работы, а также поставка оборудования.

При этом Комиссия ФАС России, изучив положения Документации, приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно объединены в один лот разработка проектно-сметной документации, строительно-монтажные работы, а также поставка оборудования, поскольку вышеуказанные работы функционально не взаимосвязаны между собой, что в свою очередь ограничивает количество участников закупки.

Таким образом, действия Заказчика, объединившего в один лот вышеуказанные виды работ, нарушают требования пункта 3 части 9, пункта 1 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.

3. Согласно пункту 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках установлено, что Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

В силу 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.

Механизм осуществления импортозамещения в рамках Закона о закупках предусмотрен постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее - Постановление № 925).

Согласно пункту 1 Постановления № 925 заказчик обязан установить приоритет товаров российского происхождения, работ,

услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Так, в соответствии с пунктом 2 Постановления № 925 установлено, что при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса или иным способом, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке, или победителем в котором признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, оценка и сопоставление заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по стоимостным критериям оценки производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России, изучив положения Документации, установлено что приоритет товаров, работ, услуг в соответствии с Постановлением № 925 в Документации не установлен.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации приоритет товаров, работ, услуг, в соответствии с Постановлением № 925, противоречит пункту 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

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

Пунктом 1.7.3.1 Документации установлено, что участник Конкурса по лотам № 1-3 должен соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим инженерные изыскания, подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства.

Участник считается соответствующим данному требованию при соблюдении в том числе следующего условия: «совокупный размер неисполненных обязательств, принятых на себя участником по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договорам строительного подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого участником был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 и 13 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации».

В подтверждение соответствия требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, участник в составе конкурсной заявки предоставляет, в том числе подтверждение совокупного размера обязательств по договорам в декларативной форме в составе заявки участника, оформленной согласно Форме

заявки участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации.

В соответствии с частью 4 статьи 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ) предоставление сведений, содержащихся в реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется по запросам заинтересованных лиц в виде выписок из реестра в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса.

Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Следовательно, подтверждением наличия допуска к участию в торгах на выполнение работ по предмету Конкурса, должна являться выписка из реестра членов саморегулируемой организации (далее - СРО), при этом законодательством в сфере закупок не установлено иных требований к подтверждению участниками закупок права осуществления строительства, реконструкции объектов капитального строительства.

Кроме того, частью 4 статьи 55.8 ГрК РФ установлено, что член СРО ежегодно в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере строительства, архитектуры и градостроительства, обязан уведомлять СРО о фактическом совокупном размере обязательств соответственно по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда, заключенным таким лицом в течение отчетного года с использованием конкурентных способов заключения договоров. Данное уведомление направляется членом СРО в срок до 1 марта года, следующего за отчетным, с приложением документов, подтверждающих такой фактический совокупный размер обязательств данного члена.

Член СРО вправе не представлять в СРО документы, содержащиеся в которых информация размещается в форме открытых данных.

При этом согласно части 5 статьи 55.8 ГрК РФ член СРО самостоятельно при необходимости увеличения размера внесенного им взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до следующего уровня ответственности члена СРО по обязательствам, предусмотренного частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ, обязан вносить дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в порядке, установленном внутренними документами СРО.

Учитывая изложенное, требование Документации о подтверждении совокупного размера обязательств участника Конкурса является излишним, поскольку СРО самостоятельно отслеживает, в установленном законодательством порядке, соотношение размера компенсационного взноса и принятых участником закупки обязательств.

Кроме того, пунктом 1.7.3.1 Документации установлено, что участник закупки должен являться членом СРО в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.



В подтверждение соответствия требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, участник в составе конкурсной заявки предоставляет, в том числе сведения о наименовании саморегулируемой организации, членом которой является участник, в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в декларативной форме в составе заявки участника, оформленной согласно Форме заявки участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации.

Также, согласно пункту 1.7.3.2 Документации установлено, что участник закупки по лотам № 1-3 должен иметь опыт выполнения:

- проектных работ в области теплоснабжения объектов, общая стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены проектных работ без учета НДС, установленной в техническом задании - приложении № 1.1 к конкурсной документации по соответствующему лоту;
- изыскательских работ в области теплоснабжения объектов, общая стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены изыскательских работ без учета НДС, установленной в техническом задании - приложении № 1.1 к конкурсной документации по соответствующему лоту;
- строительно-монтажных работ (включая поставку оборудования), в области теплоснабжения объектов, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены строительно-монтажных работ (включая поставку оборудования) без учета НДС, установленной в техническом задании - приложении № 1.1 к конкурсной документации по соответствующему лоту.

Комиссия ФАС России, изучив техническое задание Документации, приходит к выводу о том, что вышеуказанные положения Документации в части установления требования о наличии у участника закупки одновременно членства в СРО в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, а также наличие опыта участника закупки по вышеуказанным работам не соответствуют требованиям Закона о закупках, поскольку выполнение каждого вида работ подразумевает наличие специальной правоспособности (членства в СРО), а также определенного опыта выполнения работ, в связи с чем установление указанных требований Документации влечет за собой невозможность участия в такой закупке участника, не обладающего правом выполнения части работ, предусмотренных техническим заданием (например: осуществить разработку проектной документации), а также не обладающего определенным опытом работ (например: опыт строительно — монтажных работ).

Учитывая изложенное, требование Документации о том, что участник закупки должен быть одновременно членом вышеуказанных СРО, а также обладать опытом по вышеуказанным видам работ ограничивает количество участников закупки, что не соответствует требованиям Закона о закупках.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанные требования, 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.

5. Пунктом 3.23.6 Документации установлено следующее требование:

«При выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в перечне банков, представленном на сайте ОАО «РЖД» в разделе «Тендеры» (подраздел «Нормативные документы»). Участником может быть согласовано с заказчиком предоставление банковской гарантии иным банком, не указанным в перечне. Согласование осуществляется в порядке, предусмотренном пунктом 3.23.8. Документации»

Учитывая изложенное, возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего требование в Документации, к перечню банков, гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора, влечет ограничение количества участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. Пунктом 3.11.10 Документации установлено следующее требование:

«Заказчик вправе до подведения итогов конкурса в письменной форме запросить у участников конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников».

Вместе с тем возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию применяется не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего положения Документации, о праве Заказчика осуществлять дополнительный запрос информации в отношении участников Конкурса, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

7. Пунктом 3.24.1 Документации установлено следующее требование:

«До заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам конкурса, представляет через ЭТЗП сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением

подтверждающих документов в электронной форме. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора».

При этом в соответствии с пунктом 386 Положения о закупках установлено, что в случае непредставления Заказчику победителем, иным участником, с которым заключается договор, в срок, установленный в документации сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующими документами, победитель, иной участник считаются уклонившимися от заключения договора.

Вместе с тем в случае если участником Конкурса, с которым принято решение заключить договор, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

При этом представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего требование в Документации о предоставлении участниками закупки в составе заявки сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника Конкурса влечет ограничение количества участников закупки и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках

8. Пунктом 3.11.2 Документации установлено, в том числе следующее требование:

«Если на участие в конкурсе поступила одна заявка и заказчиком принято решение о признании конкурса несостоявшимся без рассмотрения заявки и заключения договора с единственным участником закупки, такая заявка не рассматривается заказчиком, конкурс признается несостоявшимся, договор с таким участником не заключается, соответствующая информация указывается в итоговом протоколе. Иные протоколы в ходе закупки не оформляются».

При этом согласно пункту 3.15.2 Документации установлено, что если конкурс (в том числе в части отдельных лотов) признан несостоявшимся вследствие поступления конкурсной заявки от одного участника конкурса (в том числе в части отдельных лотов), с таким участником, при условии, что он будет допущен к участию в конкурсе (в том числе в части отдельных лотов) и его конкурсная заявка соответствует требованиям, изложенным в конкурсной документации, а также с единственным допущенным к конкурсу (в том числе в части отдельных лотов) участником может быть заключен договор в порядке, установленном нормативными документами заказчика.

Вместе с тем в соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается

не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Таким образом, по результатам проведения закупки, соответствующей всем признакам конкурентной закупки, указанным в Законе о закупках, у заказчика возникает обязанность заключить соответствующий договор по результатам проведения такой закупки, в том числе при наличии хотя бы одной заявки, признанной соответствующей требованиям Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего положения о праве Заказчика не заключать договор в случае признания Конкурса несостоявшимся (при наличии хотя бы одной заявки) Документации, нарушают требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

9 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.

Пунктом 1 Приложения № 1.4 Документации установлен следующий порядок оценки по критерию «Цена договора»:

«Оценка осуществляется следующим образом:

Заявкам участника, в которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на 25% и более от начальной (максимальной) цены) присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на 25% и более от начальной (максимальной) цены), по приведенной формуле не оцениваются.

Заявка каждого участника, в которой предложена не демпинговая цена, оценивается путем сравнения начальной (максимальной) цены, сниженной на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.3 части 1 конкурсной документации

по лоту № 1: 109 969 890,01 руб. без НДС;

по лоту № 2: 117 490 642,51 руб. без НДС;

по лоту № 3: 59 709 142,51 руб. без НДС.

с ценой, предложенной каждым участником ( $C_j$ ) (руб. без НДС) по соответствующему лоту, по формуле:

$$B_j = \frac{C_{min}}{C_j} * 70, \text{ где}$$

$j = 1 \dots n$ ,  $n$  – количество участников;

$B_j$  – количество баллов  $j$ -ого участника;

$C_j$  – цена, предложенная  $j$ -ым участником (без учета НДС) по соответствующему лоту;

$C_{min}$  – по лоту № 1: 109 969 890,01 руб. без НДС;

по лоту № 2: 117 490 642,51 руб. без НДС;

по лоту № 3: 59 709 142,51 руб. без НДС.

(Начальная (максимальная) цена, сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.3 части 1 конкурсной документации) (без учета НДС);

70 – максимально возможное количество баллов.

При этом заявкам, содержащим предложение демпинговой цены (сниженной на 25% и более от начальной (максимальной) цены), присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, установленный в пункте 1.3 части 1 конкурсной документации), по вышеприведенной формуле не оцениваются.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что при предложении участником демпинговой цены, участникам Конкурса, представившим различные ценовые предложения, будет присвоено одинаковое количество баллов по критерию «Цена договора», что свидетельствует об отсутствии объективности оценки по указанному критерию и ставит участников закупки в неравное положение при предоставлении ценовых предложений, и не позволяет однозначным образом выявить лучшее ценовое предложение.

Кроме того, вышеуказанный порядок оценки по критерию «Цена договора» не направлен на стимулирование участников закупки к предоставлению максимального снижения ценового предложения, что противоречит принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего вышеуказанное требование Документации, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования пунктов 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Балткотломаш» (ИНН: 470301001; ОГРН: 1114703005427) от 10.12.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 665/ОКЭ-ДКСС/20 на право заключения договора на выполнение полного комплекса работ, включая проектно-изыскательские работы, строительные-монтажные работы и поставку оборудования (извещение № 32009634434) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, часть 15 статьи 3.2, пункт 3 части 9, пункты 1, 2, 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 ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 21.12.2020 № 223ФЗ-983/20.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 21.12.2020 № 223ФЗ-983/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии:

Р.В. Семенов

Члены Комиссии:

А.В. Вискребенцева

С.С. Харкевич

Горбунов Д.С.

8(499) 755-2323 (доб. 097-225)

2020-169927(1)