РЕШЕНИЕ

№054/01/18.1-799/2020

12 мая 2020 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<….>

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Альянс» на действия заказчика Открытого акционерного общества «РЖД» при проведении открытого аукцион среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1167/ОАЭ-ЦДИ/20 на право заключения договора по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания (склад бланков) Новосибирского центра диагностики и мониторинга устройств инфраструктуры (инв. № 010003) (№ извещения 32008999045 на официальном сайте http://www.zakupki.gov.ru),

в отсутствие: представителя ООО «Альянс», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы по существу,

в присутствии представителя заказчика торгов - ОАО «РЖД»: <…..> (по доверенности).

Жалоба рассмотрена Комиссией Новосибирского УФАС России посредством видеоконференцсвязи.

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Альянс» (вх. 7327э от 27.04.2020г.) на действия заказчика Открытого акционерного общества «РЖД» при проведении открытого аукцион среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1167/ОАЭ-ЦДИ/20 на право заключения договора по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания (склад бланков) Новосибирского центра диагностики и мониторинга устройств инфраструктуры (инв. № 010003) (№ извещения 32008999045 на официальном сайте http://www.zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

Заказчик, ОАО «РЖД», опубликовал 26.03.2020 г., извещение о проведении закупки, формой которой является аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, объект закупки: «Открытый аукцион среди субъектов малого и среднего

предпринимательства в электронной форме № 1167/ОАЭ-ЦДИ/20 на право заключения договора по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания (склад бланков) Новосибирского центра диагностики и мониторинга устройств инфраструктуры (инв. № 010003)».

ООО «Альянс», является заинтересованным в участии в данной закупке лицом, а также в исполнении договора, в связи, с чем подало заявку на участие в закупке, а также на основании статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», подает настоящую жалобу на незаконные действия Заказчика:

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (Далее – Закон 223-ФЗ), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 10 статьи 3 Закона 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно части 3.1. статьи 3 Закона 223-ФЗ, конкурентные закупки осуществляются, в том числе способом проведения торгов, а именно аукциона в электронной форме.

Согласно части 18 статьи 3.2. Закона 223-ФЗ, под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину.

Согласно частям 9, 10 статьи 4 Закона 223-ФЗ, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны в том числе порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов конкурентной закупки (этапов конкурентной закупки).

Согласно статьям 3.10.1., 3.10.2. Части 3 документации о закупке аукцион в электронной форме проводится в личном кабинете участника электронных процедур на ЭТЗП путем снижения на «шаг аукциона» начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС. «Шаг аукциона» составляет от 0,5 до 5

процентов от начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС. Участники аукциона подают предложения о цене договора, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене договора на величину в пределах «шага аукциона».

Однако согласно «Статистике торга по лоту №718213», полученной по результатам проведения аукциона, Участники подавали ценовые предложения независимо от текущего минимального предложения, исходя из установленной возможности «улучшения своего предложения без снижения текущего минимального» на площадке.

Таким образом, Заказчиком проведены торги в противоречие установленному в документации о закупке порядку, а также добросовестные участники закупки введены в заблуждение путем установления противоречивых условий проведения закупки.

На основании вышеизложенного, заявитель считает, что Заказчик необоснованно и в нарушение установленного Положением о закупках и Законом 223-ФЗ порядка проведения закупки нарушил положения статей 3 и 3.2 Закона 223-ФЗ, а также стати 17 Федерального закона «О защите конкуренции» 135-ФЗ.

Жалоба ООО «Альянс» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

ОАО «РЖД» представил следующие возражения на жалобу.

18.03.2020 в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.rzd.ru (раздел «Тендеры») и сайте https://www.rts-tender.ru/ опубликовано извещение № 32008999045 о проведении закупки и аукционная документация.

В процессе организации и проведения закупки Заказчик руководствовался Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 18.07.2011 № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 и введенным в действие распоряжением ОАО «РЖД» от 12.07.2018 № 1481/р (далее - Положение о закупке), а также закупочными документациями (далее - документации),

В соответствии с извещением об осуществлении закупке 17.04.2020 г. в 10:15 ч. московского времени проведены торги согласно пункта 3.10. аукционной документации.

По мнению Заявителя проведенные торги противоречат установленным в

документации о закупке порядку.

ОАО «РЖД» не согласно с доводом Заявителя по следующим основаниям.

В первую очередь необходимо отметить, что в соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках участник вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1. 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;
2. неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;
3. предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;
4. осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 Закона о закупках, включая нарушение порядка применения указанных положений;
5. неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

ООО "Альянс" обратилось с жалобой в антимонопольный орган в связи с обстоятельствами, не предусмотренными в вышеуказанном перечне оснований для обращения в антимонопольный орган.

В соответствии с выводами, изложенными Верховным судом Российской Федерации в определениях от 11.04.2017 № 304-КГ16-17592, от 02.10.2017 **309-КГ17-7502, от 13.10.2017 № 305-КГ17-8138** норма части 10 статьи **3** Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействий") заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим.

Данная позиция также подтверждается судебной практикой, а именно, Обзором судебной практики по вопросам» связанным с **применением Закона о закупках, утвержденным Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018,** а также постановлениями арбитражного суда Центрального округа от 27.07.2018 по делу № А83- 9782/2017 и от 17.07.2018 по делу № А83-9742/2017. постановлениями Девятого арбитражного апелляционного суда от 27.11.2018 по делу № А40-104530/18, от 01.11.2018 по делу № А40-80553/2018. от 01.11.2018 по делу № А40-

78618/18. от 18.10.2018 по делу № А40-36183/2018. от 15.10.2018 по делу № А40-76675/2018. от 11.10.2018 по делу № А40-62246/2018. от 08.10.2018 по делу № А40-29013/2018. от 05.10.2018 по делу № А40-74225/2018. от 03.10.2018 по делу № А40-29519/2018. от 03.10.2018 по делу № А40-30066/2018. от 17.09.2018 по делу № А40-17246/2018. от 10.09.2018 по делу № А40- 54483/2018. от 21.08.2018 по делу № А40-28357/18. от 20.08.2018 по делу № А40-68503/18. постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 13.08.2018 по делу № А38-1682/18. решениями Арбитражного суда г. Москвы от 26.11.2018 по делу № А40-168277/18. от 26.11.2018 по делу № А40- 219003/18. от 26.11.2018 по делу № А40-180613/18. от 23.11.2018 по делу № А40-199875/18. от 23.11.2018 по делу № А40-202681. от 22.11.2018 по делу № А40-202680/18. от 21.11.2018 по делу № А40-174288/18. от 19.11.2018 по делу № А40-192907/18. от 13.11.2018 по делу № А40-206615/18. от 24.10.2018 по делу № А40-181385/18. от 18.10.2018 по делу № А40-150001/18. от 17.10.2018 по делу № А40-89809/18. от 16.10.2018 по делу № А40-34132/18. от 16.10.2018 по делу № А40-162670/18. от i0.10.2018 по делу № А40-206178/18. т 09.10.2018 по делу № А40-102912/18. от 04.10.2018 по делу № А40-176887/18. от 02.10.2018 по делу № А40-186406/18. от 01.10.2018 по делу № А40- 129752/18. от 27.09.2018 по делу № А40-174512/18. от 19.09.2018 по делу № А40-136372/18. от 12.09.2018 по делу № А40-162703/18. от 05.09.2018 по делу № А40-151202/18. от 30.08.2018 по делу № А40-102800/18. от 21.08.2018 по делу № А40-76585/18. от 09.08.2018 по делу № А40-109135/18. от 24.07.2018 по делу № А40-73864/2018. от 05.06.2018 по делу № А40-28785/2018.

В соответствии с подпунктом 3) пункта 3.10.3 части 3 документации участники аукциона могут подавать предложения о цене договора, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене договора на величину в пределах «шага аукциона». Участники вправе подать предложение о цене договора независимо от «шага аукциона» при условии соблюдения требований, указанных в подпунктах 5-8 настоящего пункта аукционной документации.

Содержащаяся на электронной площадке РТС-Тендер (далее - ЭП) информация (форма извещения аукциона №1167/0 АЭ-ЦДИ/20, база знаний на параметр: https://help.rts-tender.ru/articles/list?id=448) о возможности улучшения своего текущего предложения без снижения текущего минимального предложения, предполагает право подачи участниками закупки предложения не ниже текущего минимального.

Таким образом, процедура № 1167/0АЭ-ЦЦИ/20 опубликована на ЭП верно, и прошедшие торги соответствуют условиям документации. Каких-либо нарушений Закона о закупках, Положения о закупке, документаций или иных нормативных актов со стороны Заказчика при проведении закупок не допущено.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

18.03.2020 на сайте www.zakupki.gov.ru ОАО «РЖД» было опубликовано извещение о проведении открытого аукцион среди субъектов малого и среднего

предпринимательства в электронной форме № 1167/ОАЭ-ЦДИ/20 на право заключения договора по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания (склад бланков) Новосибирского центра диагностики и мониторинга устройств инфраструктуры (инв. № 010003) (№ извещения 32008999045).

Начальная (максимальная) цена договора – 20 844 620,40 руб.

Открытый аукцион проводится в рамках положений Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

ОАО «РЖД» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного советом директоров ОАО «РЖД».

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" целями регулирования настоящего Федерального закона являются создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц.

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные, связанные с обеспечением закупки, положения.

Согласно части 18 статьи 3.2. Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину.

Данный открытый аукцион проводился согласно пункта 3.10 Аукционной документации.

В соответствии с подпунктом 3.10.3 Аукцион в электронной форме проводится в следующем порядке:

1) аукцион начинается в дату и время, указанные в извещении о его проведении;

2) перед началом проведения аукциона посредством функционала ЭТЗП участникам аукциона присваиваются регистрационные номера;

3) участники аукциона подают предложения о цене договора, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене договора на величину в пределах «шага аукциона». Участник вправе подать

предложение о цене договора независимо от «шага аукциона» при условии соблюдения требований, указанных в подпунктах 5-8 настоящего пункта аукционной документации;

4) при представлении участниками предложений по цене в электронной форме очередность представления предложений фиксируется автоматически;

5) участник аукциона не вправе подать предложение о цене договора, равное ранее поданному этим участником предложению о цене договора или большее чем оно, а также предложение о цене договора, равное нулю;

6) участник не вправе подать предложение о цене договора, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, сниженное в пределах шага аукциона;

7) участник не вправе подать предложение о цене договора два раза подряд;

8) участник аукциона не вправе подать предложение о цене договора, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора в случае, если оно подано таким участником аукциона.

Таким образом, открытый аукцион опубликован на ЭП без нарушений порядка размещения, и прошедшие торги соответствуют условиям документации.

Комиссией Новосибирского УФАС России не установлено нарушений организации и проведения торгов в действиях заказчика торгов ОАО «РЖД» при проведении открытого аукцион среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1167/ОАЭ-ЦДИ/20 на право заключения договора по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания (склад бланков) Новосибирского центра диагностики и мониторинга устройств инфраструктуры (инв. № 010003).

Довод ОАО «РЖД» о том, что жалоба ООО «Альянс» не подлежит рассмотрению, не принимается.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

ООО «Альянс» является потенциальным участникам данной закупки, соответственно, его права или законные интересы могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Альянс» на действия заказчика Открытого акционерного общества «РЖД» при проведении открытого аукцион среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1167/ОАЭ-ЦДИ/20 на право заключения договора по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания (склад бланков) Новосибирского центра диагностики и мониторинга устройств инфраструктуры (инв. № 010003) (№ извещения 32008999045 на официальном сайте http://www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.