

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-270/23

по результатам рассмотрения жалобы ООО «УМ-84» 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»

14.07.2023 Москва

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

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> (доверенность от 13.11.2022 № ЦДЗС-111/Д),

ООО «УМ-84»: <...> (доверенность от 10.07.2023 № 7),

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 «УМ-84» от 03.07.2023 № 01 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства,

на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту систем и установок пожарной автоматики на объектах защиты Центральной дирекции моторвагонного подвижного состава – филиала ОАО «РЖД»

в 2023-2025 годах (извещение № 355/ОКЭ-ЦДМВ/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) 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 «УМ-84» (далее – Заявитель) от 03.07.2023 № 01 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту систем и установок пожарной автоматики на объектах защиты Центральной дирекции моторвагонного подвижного состава – филиала ОАО «РЖД» в 2023-2025 годах (извещение № 355/ОКЭ-ЦДМВ/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) (далее – Жалоба, Конкурс).

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.

При этом частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

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» от 23.06.2023 (протокол № 13) (далее – Положение о закупке).

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

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 28.02.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора по двум лотам – 269 718 516 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 22.05.2023;
4. На участие в Конкурсе по лотам №№ 1, 2 подано 5 заявок участников закупки;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 26.05.2023;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок к участию в Конкурсе допущены все поданные заявки;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 27.06.2023;

8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок соответствующими условиям закупки по лотам №№ 1-2 признаны заявки двух участников закупки;

9. Дата подведения итогов – 27.06.2023;

В ходе заседания 11.07.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 14.07.2023.

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 права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно отклонившего заявку Заявителя.

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 Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются установленными

в Законе о закупках принципами, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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.

В соответствии с пунктом 3.9.5 части 3 Документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса.

Пунктом 3.9.4.1 части 3 Документации установлено, что участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случае непредставления определенных конкурсной документацией документов и/или предоставления информации

об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок участников Конкурса от 27.06.2023 б/н Заказчиком принято решение об отказе Заявителю (заявка с идентификационным номером «1» по лотам №№ 1-2) в допуске к участию

в Конкурсе в связи с представлением в составе заявок:

– сведений о сумме выполненных работ, а также о месте производства работ, не соответствующие действительности.

– документов, которые не подтверждают полномочия лица, подавшего заявку, действовать от имени участника.

1.1. Согласно доводу Жалобы права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно принявшего решение об отклонении заявки Заявителя на участие в Конкурсе, ввиду того, что в форме сведений об опыте выполнения работ, представленной Заявителем в составе заявки в целях оценки по подкритерию «Опыт участника» (далее – Подкритерий) критерия «Квалификация участника», представлена информация несоответствующая действительности.

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что Заказчиком в Документации должны быть указаны, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В подпункте 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации предусмотрен Подкритерий, согласно которому оценка заявок участников закупки осуществляется на основании документов, представленных каждым участником в составе заявки по каждому лоту, в соответствии с подпунктом 1 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации.

При этом согласно подпункту 1 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации в подтверждение наличия опыта выполнения работ, указанного в пункте 2.1 приложения № 1.4 к Документации, участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, представленной в приложении № 1.3 Документации о наличии требуемого опыта;
- акты о выполнении работ;
- договоры на выполнение работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);
- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил документы и пояснил, что Заявителем в форме сведений об опыте выполнения работ (далее – Форма) в целях оценки заявок по Подкритерию указан, в том числе договор от 20.11.2020 № 4930/ОАЭ-ДЖВ/20/1/1 (далее – Договор № 1), акт выполнения работ по Договору от 30.11.2021 № 352 (далее – Акт) на сумму 21 281, 92 руб. без учета НДС.

Вместе с тем в ходе проверки представленных Заявителем сведений Заказчиком установлено, что сумма выполненных работ, указанная Заявителем в Formе, не соответствует сумме выполненных работ, указанной в копии

представленного в составе заявки Акта (21 271, 92 руб.).

Кроме того, представитель Заказчика сообщил, что Заявителем в Форме указан, в том числе договор от 24.05.2020 № 1/20 на сумму 109 166,67 руб. (далее – Договор № 2). При этом сумма выполненных работ по вышеуказанному договору не подтверждена Заявителем, ввиду представления акта выполнения работ по Договору № 2 от 17.09.2020 № 4-1/20 в отношении иного договора (от 24.05.2020 № 1/ОПС), в связи с чем Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске на участие в закупке.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что при формировании Формы Заявителем допущены технические ошибки в части заполнения сведений в отношении Договоров №№ 1, 2.

Дополнительно представитель Заявителя сообщил, что сведения, содержащиеся в заявке Заявителя являются достоверными, о чем свидетельствуют копии Договоров №№ 1, 2, а также акты выполнения работ к вышеуказанным договорам, которые также представлены в составе заявок.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что Заказчиком не представлены доказательства, подтверждающие указание Заявителем в составе заявок недостоверных сведений, предоставляющих необоснованное преимущественное положение Заявителю.

Согласно пункту 3.9.30 Документации если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям конкурсной документации оценка заявки по соответствующим критериям осуществляется без учета информации, указанной в таких документах.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наличие в Форме технических ошибок в отношении Договоров №№ 1, 2 не свидетельствует об отсутствии у Заявителя опыта выполнения работ по предмету закупки, поскольку Заявителем в составе заявок представлены копии вышеуказанных договоров, а также соответствующие акты выполнения работ.

Таким образом, при несоответствии документов, представленных участником для целей оценки, в соответствии с пунктом 3.9.30 Документации оценка осуществляется без учета информации, указанной в таких документах.

Учитывая вышеизложенное, действия Заказчика, отклонившего заявки Заявителя, в том числе по вышеуказанному основанию, не соответствуют 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 которых предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1.2. Согласно доводу Жалобы права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно принявшего решение об отклонении заявки Заявителя на участие в Конкурсе, ввиду того, что участником в составе вторых частей заявок представлены документы, не подтверждающие полномочия лица, подавшего заявку, действовать от имени Заявителя.

Пунктом 3.17.7.6 Документации установлено, что заявка участника закупки должна содержать, в том числе копию документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил сведения и сообщил, заявки Заявителя на участие в закупке поданы и подписаны генеральным директором в лице <...>

Вместе с тем решение о назначении генерального директора <...> от 26.02.2020 № 1 (далее – Решение) является недействительным, поскольку согласно сведениям об учредителях (участниках), размещенным в ЕГРЮЛ, на момент принятия Решения в уставе Заявителя содержится информация о двух учредителях (участниках), при этом Решение принято по волеизъявлению одного учредителя (участника) – <...>

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заявителем 17.05.2023 в 12:10 поданы заявки на участие в Конкурсе по лотам №№ 1,2.

При этом согласно сведениям, представленным представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России, 25.02.2020 одним из (учредителей) участников Заявителя принято решение о выходе из состава участников, в связи с чем в соответствии пунктом 2 части 7 статьи 23 Федерального закона от 08.02.1998

№ 14-ФЗ (редакция от 15.11.2019) «Об обществах с ограниченной ответственностью» доля участника перешла к Заявителю с момента получения зарегистрированного заявления о выходе из общества, ввиду чего на момент принятия Решения единственным учредителем Заявителя

является <...>

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заявителем в составе заявки представлено Решение, подтверждающее полномочия лица, подавшего заявку от имени Заявителя.

Таким образом, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя, не соответствуют 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 которых 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 выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «УМ-84» (ИНН: 3662195090; ОГРН: 1133668047402) от 03.07.2023 № 01 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту систем и установок пожарной автоматики на объектах защиты Центральной дирекции моторвагонного подвижного состава – филиала ОАО «РЖД» в 2023-2025 годах (извещение № 355/ОКЭ-ЦДМВ/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) 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 ОАО «РЖД», ООО «РТС-Тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения,

в соответствии с принятым решением от 14.07.2023 по делу № 223ФЗ-270/23.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 14.07.2023 № 223ФЗ-270/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>