

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-194/24

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Авангард ТрансСтрой» 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»**

17.06.2024 Москва

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

<...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> (доверенность от 13.11.2022 № ЦДЗС-111/Д), <...> (доверенность от 15.06.2023 № ЦДИ-31/Д),

ООО «Авангард ТрансСтрой»: <...> (доверенность от 22.05.2024 № 7),

представители ООО «РТС-тендер» (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 ООО «Авангард ТрансСтрой» от 24.05.2024 № 13 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 договоров на выполнение строительно-монтажных работ на объектах дирекций инфраструктуры (извещение

№ 624/ОКЭ-ЦДИ/24, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>, лот № 3),

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 «Авангард ТрансСтрой» (далее – Заявитель) от 24.05.2024 № 13 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 договоров на выполнение строительно-монтажных работ на объектах дирекций инфраструктуры (извещение

№ 624/ОКЭ-ЦДИ/24, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>, лот № 3)

(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.

Пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в соответствии с правилами 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 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 проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом согласно части 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 22.06.2023 (протокол № 13)) (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), Документацией о закупке (далее – Документация):

1. Извещение размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) – 29.03.2024;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 69 836 739,60 руб. (далее – НМЦД);
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 15.04.2024;
4. На участие в Конкурсе подано 4 заявки;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок – 19.04.2024;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок допущены 4 заявки на участие в Конкурсе;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 14.05.2024;

8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок допущены 4 заявки на участие в Конкурсе;
9. Дата подведения итогов Конкурса – 14.05.2024;
10. По результатам подведения итогов победителем закупки признан участник с коллективной заявкой с идентификационным номером «2» с предложением о цене договора в размере 986 182 270,72 руб. (далее – Победитель).

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 права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика:

1) Заказчик неправомерно допустил к закупочной процедуре Победителя, который представил договоры, не подтверждающие наличие у него опыта по подкритерию «Опыт участника № 1» критерия Квалификация участника на выполнение строительно-монтажных работ при осуществлении строительства и/или капитального ремонта и/или реконструкции и/или модернизации (далее – Подкритерий № 1) и по подкритерию «Опыт участника № 2» на выполнение строительно-монтажных работ при осуществлении строительства и/или капитального ремонта и/или реконструкции и/или модернизации на объектах железнодорожного пути (далее – Подкритерий № 2);

2) Заказчик ненадлежащим образом оценил заявку Заявителя по Подкритерию № 2;

3) Заказчик неправомерно не установил в Документации требование к участникам закупки о том, что при поставке материалов по лоту № 3 подрядчик должен предоставить Заказчику документы, подтверждающие наличие допуска к применению на объектах Заказчика, полученному в порядке,

предусмотренном ГОСТ 33477-2015.

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 Заказчика и 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 установленными

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

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика

и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки

и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3

Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения

и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

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.

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчик неправомерно допустил к закупочной процедуре Победителя, который представил договоры, не подтверждающие наличие опыта по Подкритерию № 1 и Подкритерию № 2.

Пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации установлен порядок оценки по Подкритерию № 1, согласно которому оценка производится следующим образом:

«При оценке по данному подкритерию учитывается стоимость опыта, указанная в сведениях об опыте (Форма сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг Приложения № 1.3 к конкурсной документации) по соответствующему лоту и подтвержденная документами, указанными в подпункте 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации.

Оценивается путем деления стоимости выполненных каждым (j-ым) участником строительно-монтажных работ при осуществлении строительства и/или капитального ремонта и/или реконструкции и/или модернизации на начальную (максимальную) цену договора (лота) с учетом всех налогов, включая НДС, указанную в техническом задании конкурсной документации.

В случае, если стоимость выполненных работ равна или больше начальной (максимальной) цены договора (лота) с учетом всех налогов, включая НДС указанной в техническом задании конкурсной документации по соответствующему лоту, то участнику сразу присваивается 10 баллов.

0 баллов - не представлены документы, указанные в подпункте 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации».

Пунктом 2.2 приложения № 1.4 к Документации установлен порядок

оценки по Подкритерию № 1, согласно которому оценка производится следующим образом:

«При оценке по данному подкритерию учитывается стоимость опыта, указанная в сведениях об опыте (Форма сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг Приложения № 1.3 к конкурсной документации) по соответствующему лоту и подтвержденная документами, указанными в подпункте 2.2 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации.

Оценивается путем деления стоимости выполненных каждым (j-ым) участником строительно-монтажных работ при осуществлении строительства и/или капитального ремонта и/или реконструкции и/или модернизации на объектах железнодорожного пути на начальную (максимальную) цену договора (лота) с учетом всех налогов, включая НДС, установленную в техническом задании документации о закупке.

В случае, если стоимость выполненных работ равна или больше начальной (максимальной) цены договора (лота) с учетом всех налогов, включая НДС указанной в техническом задании конкурсной документации по соответствующему лоту, то участнику сразу присваивается 10 баллов.

0 баллов - не представлены документы, указанные в подпункте 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации».

Подпунктом 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 Документации установлен список документов, подтверждающих «наличие опыта выполнения строительно-монтажных работ при осуществлении строительства и/или капитального ремонта и/или реконструкции и/или модернизации.

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, оценка по подкритерию «Опыт участника 1» осуществляется в совокупности на основании информации, представленной в отношении всех лиц, выступающих на стороне участника.

В подтверждение участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации о наличии требуемого опыта;

и

- акты о выполнении работ;

и

- договоры на выполнение работ (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

- копии документов, подтверждающих оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке, с отметкой обслуживающего банка об исполнении, заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка и/или копии актов приёмки исполненных обязательств в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключенных с ОАО «РЖД» или его дочерними обществами);

- 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.)».

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки вторых частей заявок б/д б/н (далее – Протокол) Победителю по Подкритерию № 1 присвоено 10 баллов, по Подкритерию № 2 присвоено 0 баллов.

Согласно Протоколу Победителю присвоено 10 баллов по Подкритерию № 1. Из Протокола также следует, что Победитель представил договоры, подтверждающие наличие опыта на сумму превышающую 69 836 739, 60 руб. (НМЦД).

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России сообщил,

что, по мнению Заявителя, в рамках Подкритерия № 1 и Подкритерия № 2 Победителем представлены договоры, предметы которых не относятся к предметам договоров, которые подлежат оценке, в связи с чем не должны были учитываться Заказчиком при оценке по Подкритерию № 1 и № 2.

Также представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России

пояснил, что из публичных источников (информация из Государственного информационного ресурса бухгалтерской (финансовой) отчетности (Ресурс БФО)) следует, что выручка Победителя за период существования организации равна 0, на расчетном счете Победителя по состоянию на 31.12.2023 - 237 000 руб., а заемных долгосрочных средств - 1 570 000 руб., что также свидетельствует об отсутствии у Победителя оцениваемого опыта.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что для подтверждения наличия опыта по Подкритерию № 1 Победитель представил в том числе договоры от 03.06.2019 № ДД-ИМП-51 на сумму 127 710 110,36 руб., от 03.06.2019 № ДД-ИМП-52 на сумму 66 789 890,04 руб., заключенные с ООО «ДЕСНА-ДЕВЕЛОПМЕНТ», предметом которых выполнение комплекса работ по строительству объекта (далее – Договоры № 1).

Представитель Заказчика сообщил, что Заказчиком приняты все Договоры № 1 только в рамках оценки наличия опыта по Подкритерию № 1, в связи с тем, что Договоры № 1 не подтверждали наличие опыта по Подкритерию № 2, так как по Подкритерию № 2 требовался опыт осуществления строительства и/или капитального ремонта и/или реконструкции и/или модернизации на объектах железнодорожного пути.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, установила, что Победителем в подтверждение опыта в составе заявки по Договорам № 1 представлены все документы, в соответствии с порядком оценки по Подкритерию № 1 и Подкритерию № 2.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика, принявшего к оценке документы, подтверждающие наличие опыта Победителя по Подкритерию № 1, не противоречат Закону о закупках, Положению о закупках и Документации.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчик ненадлежащим образом оценил заявку Заявителя по Подкритерию № 2.

Пунктом 2.2 приложения № 1.4 к Документации установлен порядок

оценки по Подкритерию № 2, согласно которому оценка производится следующим образом:

«При оценке по данному подкритерию учитывается стоимость опыта, указанная в сведениях об опыте (Форма сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг Приложения № 1.3 к конкурсной документации) по соответствующему лоту и подтвержденная документами, указанными в подпункте 2.2 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации.

Оценивается путем деления стоимости выполненных каждым (j-ым) участником строительно-монтажных работ при осуществлении строительства и/или капитального ремонта и/или реконструкции и/или модернизации на объектах железнодорожного пути на начальную (максимальную) цену договора (лота) с учетом всех налогов, включая НДС, установленную в техническом задании документации о закупке.

В случае, если стоимость выполненных работ равна или больше начальной (максимальной) цены договора (лота) с учетом всех налогов, включая НДС указанной в техническом задании конкурсной документации по соответствующему лоту, то участнику сразу присваивается 10 баллов.

0 баллов - не представлены документы, указанные в подпункте 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации.

В соответствии с Протоколом заявке Заявителя по Подкритерию № 2 присвоено 0 баллов».

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России сообщил,

что Заявителем представлены договоры в подтверждение наличия опыта оказания услуг по Подкритерию № 2 от 18.09.2020 № 36, от 01.07.2021 № 31, от 01.06.2021

№ 23, от 15.02.2022 № 14 на выполнение работ по обследованию, диагностике, техническому обслуживанию и ремонту стационарных путевых рельсосмазывателей типа СПР и оказанию услуг по сервисному обслуживанию стационарных путевых лубрикаторов, которые, по мнению Заявителя, подтверждают опыт по Подкритерию № 2 (далее – Договоры № 2).

Вместе с тем данные договоры не приняты Заказчиком к оценке по Подкритерию № 2. По мнению Заявителя, обслуживание, обследование, диагностика и ремонт путевых лубрикаторов относится к модернизации железнодорожных путей по Подкритерию № 2.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что работы по обслуживанию стационарных путевых лубрикаторов для стрелочных переводов и кривых участков пути в пределах железнодорожных путей проводятся для поддержания в работоспособном состоянии и в целях повышения эффективности использования технических средств лубрикации для снижения интенсивности бокового износа гребней колес, а также рельсов в кривых участках и на стрелочных переводах по боковому направлению.

Поддержание безотказной работы (обслуживание) рельсосмазывателей, влияет на увеличение срока эксплуатации рельсов, элементов стрелочных переводов, что не является выполнением строительно-монтажных работ, осуществлением строительства и/или капитальным ремонтом и/или реконструкцией и/или модернизацией на объектах железнодорожного пути.

Предметы Договоров № 2 не относятся к области оцениваемого опыта, в связи с чем заявка Заявителя по Подкритерию № 2 оценена в 0 баллов.

Согласно «СП 261.1325800.2016. Свода правил. Железнодорожный путь промышленного транспорта. Правила проектирования и строительства» (утв. и введен в действие Приказом Минстроя России от 03.12.2016 N 888/пр)

(ред. от 09.02.2023) под модернизацией железнодорожного пути понимается комплекс строительных работ и организационно-технических мероприятий, связанных с заменой отдельных элементов конструкции на новые виды или типы, улучшающие показатели функционирования.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила,

что лубрикация, обслуживание, ремонт путевых рельсосмазывателей не относятся

к видам работ, принимаемым к оценке по Подкритерию № 2.

Таким образом, действия Заказчика, оценившего заявку Заявителя по Подкритерию № 2 в 0 баллов по причине того, что Договоры № 2, представленные Заявителем, не подтверждают опыт выполнения строительства и/или капитального ремонта и/или реконструкции и/или модернизации на объектах железнодорожного пути, не противоречат Закону о закупках, Положению о закупках и Документации.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчик неправоммерно не установил в Документации требование к участникам закупки о том, что при поставке материалов по лоту № 3 подрядчик должен предоставить

Заказчику документы, подтверждающие наличие допуска к применению на объектах Заказчика, полученному в порядке, предусмотренном ГОСТ 33477-2015.

Частью 11 статьи 3 Закона о закупках установлено, что после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок

на участие в закупке предметом обжалования могут быть исключительно действия (бездействие) совершенные заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, вместе с тем обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной на сайте Оператора, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 15.04.2024.

Вместе с тем Жалоба на положения Документации направлена Заявителем 27.05.2024, то есть после окончания срока подачи заявок на участие

в закупке, в связи с чем довод Жалобы на положение Документации не подлежит рассмотрению.

На основании вышеизложенного, и в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

### **Р Е Ш И Л А:**

Признать жалобу ООО «Авангард ТрансСтрой» (ИНН: 7708305034; ОГРН: 5167746365540) от 24.05.2024 № 13 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 договоров

на выполнение строительно-монтажных работ на объектах дирекций инфраструктуры (извещение № 624/ОКЭ-ЦДИ/24, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>, лот № 3) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>