

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-85/22

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

24.02.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «СПС»: <...>,

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 «ПСК» от 10.02.2022 № 1/22/35 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1237/ОКЭ-ЦДИ/21 на право заключения договора на выполнение работ по текущему содержанию пути Западно-Сибирской дирекции инфраструктуры (извещение № 321 10988305), 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 «ПСК» (далее – Заявитель) от 10.02.2022 № 1/22/35 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1237/ОКЭ-ЦДИ/21 на право заключения

договора

на выполнение работ по текущему содержанию пути Западно-Сибирской дирекции инфраструктуры (извещение № 32110988305) (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 по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе 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 (далее – ЕИС) предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке,

за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона

о закупках.

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

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация) протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в ЕИС – 24.12.2021;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 053 360 000 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 19.01.2022;
4. На участие в Конкурсе подано 2 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок на участие в Конкурсе – 02.02.2022;
6. К участию в закупке допущена 1 заявка участника закупки;
7. Дата подведения итогов Конкурса – 03.02.2022;
8. Победителем Конкурса признан коллективный участник с лидером ООО «ПРОМСТРОЙ» с предложением о цене договора в размере 1 000 692 000 рублей.

В ходе заседания 22.02.2022 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв, заседание Комиссии ФАС России продолжилось 24.02.2022

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев,

позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

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 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.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации должны быть указаны, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 3.13.1 Документации конкурсная заявка должна содержать всю требуемую в Документации информацию и документы, должна быть оформлена в соответствии с требованиями Документации и действовать не менее 120 (ста двадцати) дней с даты окончания срока подачи заявок.

Согласно пункту 3.13.8.2 Документации в закрытой части конкурсной заявки должны быть представлены в том числе документы, подтверждающие внесение обеспечения конкурсной заявки. Если участником выбрана форма обеспечения заявки в виде банковской гарантии, предоставляется сканированная с оригинала банковская гарантия.

Кроме того, согласно пункту 262 Положения о закупке банковская гарантия должна содержать условия и соответствовать требованиям, изложенным в документации о конкурентной закупке.

Подпунктом 9 пункта 3.15.13 Документации установлено следующее:

«Банковская гарантия должна содержать в том числе условие, согласно которому требование бенефициара об уплате указанной в гарантии суммы, реквизиты счета, указанные бенефициаром в требовании платежа по гарантии, могут быть представлены гаранту в письменной форме по адресу места нахождения гаранта либо в форме электронного сообщения с использованием телекоммуникационной системы SWIFT (СВИФТ), содержащего полный текст требования бенефициара, через обслуживающий банк бенефициара, подтверждающего полномочия и подлинность подписи лица, подписавшего требование от имени бенефициара, с соблюдением требований к форме, установленных стандартами этой системы».

При этом в силу положений пункта 3.15.15 Документации основанием для отказа в допуске к участию в Конкурсе является несоответствие

банковской гарантии условиям, изложенным в Документации.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки конкурсных заявок участников закупки от 02.02.2022 № 1237/ОКЭ-ЦДИ/21/1 Заказчиком принято решение об отказе Заявителю (участник № 2) в допуске к участию в Конкурсе ввиду несоответствия банковской гарантии Заявителя, полученной с целью предоставления обеспечения заявки на участие в Конкурсе, требованиям Документации.

По мнению Заявителя, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, поскольку установление в Документации выбора альтернативных способов предоставления бенефициаром гаранту требования платежа по гарантии обусловлено невозможностью оказания банками услуг по передаче требования бенефициара гаранту в форме электронного сообщения с использованием телекоммуникационной системы SWIFT (СВИФТ).

Комиссия ФАС России, изучив положения Документации, представленные материалы, установила, что Заявителем в составе заявки в качестве обеспечения заявки на участие в закупочной процедуре представлена банковская гарантия от 14.01.2022 № 579281-БГ/22 (далее – Банковская гарантия), выданная банком ПАО АКБ «Металлинвестбанк» (далее – Банк).

При этом согласно сведениям, размещенным на официальном сайте Российской Национальной Ассоциации SWIFT (РОССВИФТ) (<https://rosswift.ru/200/20011/1>) Банк подключен к системе SWIFT (СВИФТ).

Кроме того, пунктом 15 Банковской гарантии установлено следующее: «Требование платежа по Гарантии должно быть получено Гарантом в письменной форме ...».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что телекоммуникационная система SWIFT (СВИФТ) – это международная межбанковская система передачи информации и совершения платежей, позволяющая ее пользователям осуществлять обмен электронными сообщениями финансового характера с минимальным риском и максимальной эффективностью.

Кроме того, вышеуказанная система обеспечивает информационную защиту, точность и полноту сообщений, а также позволяет снизить временные затраты на направление и получение гарантом

соответствующего требования бенефициара. При этом отсутствие возможности направления требования в форме электронного сообщения с использованием телекоммуникационной системы SWIFT (СВИФТ) не позволяет Заказчику в полной мере реализовать свои права по Банковской гарантии.

При этом в представленной в составе заявки **Заявителя** Банковской гарантии отсутствует условие о возможности направления требования об уплате указанной в гарантии суммы в форме электронного сообщения с использованием телекоммуникационной системы SWIFT (СВИФТ), в связи с чем Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, принявшего решение об отказе в допуске Заявителю, не противоречат требованиям Документации, Положения о закупке и Закона о закупках.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «ПСК» (ИНН: 7451411486, ОГРН: 1167456108346) от 10.02.2022 № 1/22/35 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1237/ОКЭ-ЦДИ/21 на право заключения договора на выполнение работ по текущему содержанию пути Западно-Сибирской дирекции инфраструктуры (извещение № 32110988305) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех

месяцев со дня его вынесения.