

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-322/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СПС» 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»

24.06.2021 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 посредством
системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу
ООО «СПС» от 17.06.2021 № 36/21 на действия (бездействие) заказчика
ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме
№ 2733/ОАЭ-ТЭ/21 на право заключения договора на выполнение работ
по капитальному ремонту объектов Северной дирекции по
энергообеспечению структурного подразделения Трансэнерго –
филиала ОАО «РЖД» (извещение
№ 32110334721), 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 «СПС» (далее – Заявитель)
от 17.06.2021 № 36/21 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД»
(далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной
форме

№ 2733/ОАЭ-ТЭ/21 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту объектов Северной дирекции по энергообеспечению структурного подразделения Трансэнерго – филиала ОАО «РЖД» (извещение № 32110334721) (далее – Аукцион, 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.

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.

В соответствии с частью 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 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 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 закупках ОАО «РЖД», утвержденным Решением Совета директоров ОАО «РЖД» от 14.05.2021 (протокол № 10) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, аукционной документацией (далее – Документация):

1.
 1. извещение о проведении Аукциона размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 31.05.2021;
 2. начальная (максимальная) цена договора – 177 076 518, 04 рублей;
 3. дата окончания подачи заявок – 17.06.2021;
 4. на участие в Аукционе подана 1 заявка от участника закупки, оставленная без рассмотрения.

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 Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком в Документации неправомерно установлено

квалификационное требование о наличии у участника Аукциона опыта поставки по предмету закупки;

2. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении участником закупки в Приложении № 1.3 к Документации сведений об опыте выполнения работ в графе «Наличие жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента, в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору».

3. Заказчиком в Документации неправомерно установлено квалификационное требование о наличии у участника Аукциона производственных мощностей (ресурсов) для выполнения работ по предмету закупки.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документации.

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 представителя 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, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено квалификационное требование о наличии у участника Аукциона опыта выполнения работ по предмету закупки.

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

Пунктом 1.9.3 Документации к участникам закупки установлено следующее квалификационное требование: «Участник должен иметь опыт выполнения работ по капитальному ремонту объектов хозяйства электрификации и/или электроснабжения, а именно: объектов устройств

контактной сети, объектов устройств воздушных и кабельных линий электропередачи, стоимость которых составляет не менее 50% начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении

№ 1.1 к аукционной документации. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ

(по выбору участника закупки) по капитальному ремонту объектов хозяйства электрификации и/или электроснабжения, а именно: объектов устройств контактной сети, объектов устройств воздушных и кабельных линий электропередачи.

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих

на стороне участника. В подтверждение опыта выполнения работ участник

в составе заявки представляет:

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

и

– акты о выполнении работ;

и

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

и

– документы, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.)».

Вместе с тем вышеуказанное требование Документации о наличии опыта выполнения работ по капитальному ремонту объектов хозяйства электрификации и/или электроснабжения, а именно: объектов устройств контактной сети, объектов устройств воздушных и кабельных линий электропередачи, неправомерно ограничивает участников Аукциона,

не обладающих опытом выполнения работ по капитальному ремонту на таких объектах, при этом обладающих положительным опытом выполнения таких работ на иных объектах строительства.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, установившего к участникам Аукциона неправомерное квалификационное требование, ограничивающее количество участников Аукциона, противоречит Положению

о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает 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 (далее – КоАП РФ).

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении участником закупки в Приложении № 1.3 к Документации сведений об опыте выполнения работ в графе «Наличие жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента, в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору».

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

В соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров Приложения № 1.3 Документации участнику закупки необходимо предоставить в составе заявки информацию в том числе о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента, в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору.

Вместе с тем Комиссия ФАС России, изучив положения Документации, пришла к выводу, что вышеуказанное требование к составу заявки не позволяет Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора, а также не является подтверждением надлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору, заключаемого по результатам Аукциона.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего требования к составу заявки участника закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о

закупках и нарушают пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено квалификационное требование о наличии у участника Аукциона производственных мощностей (ресурсов) для выполнения работ по предмету закупки.

Пунктом 1.9.4 Документации к участникам закупки установлено следующее квалификационное требование: «Участник должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для выполнения работ по предмету аукциона, а именно:

№ п/п	Наименование	Параметры	Кол-во, не менее
1.	Автомотриса дизельная монтажная	Мощность не менее 220 кВт	2
2.	Платформа для раскатки проводов контактной сети	Ширина колеи 1520 мм	1
3.	Агрегат для вибропогружения железобетонных фундаментов опор на железнодорожном ходу	Длина погружаемого фундамента не менее 4,5 м	1
4.	Бурильно-крановая машина на автомобильном ходу	Глубина бурения не менее 3 м	2

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих

на стороне участника. В подтверждение наличия производственных мощностей (ресурсов) участник в составе заявки должен представить:

– документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов на любом законном основании (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные договоры,

иные документы);

и

– документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений о наличии производственных мощностей, ресурсов, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации.

и

– паспорт транспортного средства и/или свидетельство о регистрации транспортного средства на каждую единицу техники на автомобильном ходу.

и

– формуляр для каждой единицы техники на железнодорожном ходу».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что требования пункта 1.9.4 Документации о наличии у участников закупки на момент подачи заявки материально-технических ресурсов установлено с целью выявления лучших условий исполнения договора.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, приходит к выводу о том, что требование Документации о наличии у участника закупки на момент подачи заявки соответствующих материально-технических ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, поскольку такие материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Аукционе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанные требования Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 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 КоАП РФ.

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 частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СПС» (ИНН: 1901128350; ОГРН: 1151901005695) от 17.06.2021 № 36/21 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2773/ОАЭ-ТЭ/21 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту объектов Северной дирекции по энергообеспечению структурного подразделения Трансэнерго – филиала ОАО «РЖД» (извещение № 32110334721) обоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим пункты 2, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым Комиссией ФАС России решением от 24.06.2021 № 223ФЗ-322/21.

4. Передать материалы дела от 24.06.2021 № 223ФЗ-322/21 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного оборонного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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