

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-319/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «КС Комплект» 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 в составе: <...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «КС Комплект»: <...>,

представители ООО «РТС-тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате и времени рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «КС Комплект» от 18.06.2021 № 18/05 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 171/ОКЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ кранов мостовых (извещение № 32110144651), 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 «КС Комплект» (далее – Заявитель) от 18.06.2021 № 18/05 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 171/ОКЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ кранов мостовых

(извещение № 32110144651) (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.

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.

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 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 в сфере закупок 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 закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» (протокол от 23.09.2020 № 22) (далее – Положение о закупке).

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

1) извещение о проведении Конкурса размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 31.03.2021;

2) начальная (максимальная) цена договора – 549 182 240,98 рублей;

3) дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 21.05.2021;

4) на участие в Конкурсе подано 2 заявки от участников Конкурса;

5) дата рассмотрения заявок на участие в Конкурсе 09.06.2021;

6) по результатам рассмотрения заявок на участие в Конкурсе только заявка ООО «ТД «Авантаж» признана соответствующей требованиям Закона о закупках.

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.

Согласно доводам Жалобы, при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1) Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке;

2) Заказчиком неправомерно принято решение о допуске ООО «ТД «Авантаж» к участию в закупке.

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

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

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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 неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке.

На основании части 6 статьи 3 Закона о закупках 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 протоколом рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 09.06.2021 № 171/ОКЭ-ЦДЗС/21/1 (далее – Протокол) Заявителю (порядковый номер заявки 2) отказано в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием банковской гарантии, представленной в составе заявки на участие в закупке, требованиям, установленным в пункте 3.14.7 раздела 3 Документации, а именно «размер собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет менее двадцати миллиардов рублей».

Согласно пункту 3.14.1 раздела 3 Документации обеспечение конкурсной заявки может быть представлено в форме внесения денежных средств или в форме банковской гарантии или иным способом, предусмотренным действующим законодательством Российской Федерации и принятым во исполнение его нормативными

правовыми актами. Выбор способа обеспечения заявки на участие в Конкурсе осуществляется участником Конкурса. Предоставление обеспечения иным способом не допускается.

Пунктом 3.14.15 раздела 3 Документации определено, что основанием для отказа в допуске к участию в Конкурсе является несоответствие банковской гарантии условиям, изложенным в Документации.

Согласно пункту 3.14.7 раздела 3 Документации при выборе способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии участник должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, размер собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет не менее двадцати миллиардов рублей в соответствии с информацией, размещенной Центральным банком Российской Федерации на сайте www.cbr.ru, или одним из банков, согласно перечню, приведенному на сайте ОАО «РЖД» в разделе «Тендеры» (подраздел «Нормативные документы»). Срок действия банковской гарантии должен составлять не менее 120 (ста двадцати) дней со дня окончания срока подачи заявок. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям Документации, изложенным в пункте 3.14 раздела 3 Документации. Рекомендуемая форма банковской гарантии представлена в приложении № 3.1 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заявителем в составе заявки на участие в закупке приложена банковская гарантия

№ 506097-ГВБЦ/21 от 16.04.2021 (далее – Банковская гарантия), выданная ПАО «Московский Индустриальный Банк» (далее – Банк). При этом Банк не содержится в перечне банков, утвержденном Заказчиком, для получения обеспечения заявки на участие в закупке. Кроме того, Заказчиком установлено, что размер собственных средств (капитала) Банка на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет менее двадцати миллиардов рублей, что не соответствует пункту 3.14.7 раздела 3 Документации.

Вместе с тем главным предназначением банковской гарантии является ее обеспечительная функция.

Кроме того, размер собственных средств (капитала) Банка, который составляет менее двадцати миллиардов рублей не может повлиять на исполнение обязательства принципала перед бенефициаром, поскольку финансовая обеспеченность банков постоянно меняется.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия

Заказчика, установившего ненадлежащее требование к банковской гарантии, выданной участнику закупки для обеспечения заявки на участие в Конкурсе, и необоснованно отказавшего Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение о допуске ООО «ТД «Авантаж» к участию в закупке.

В соответствии с Протоколом ООО «ТД «Авантаж» допущено к участию в Конкурсе, поскольку заявка указанного общества на участие в Конкурсе (порядковый номер заявки 1) соответствует требованиям приложения 1.1 «Техническое задание» к Документации (далее – Техническое задание).

В форме технического предложения участника приложения 1.3 к Документации указано, что техническое предложение состоит из 2 частей. I часть является неизменяемой и обязательной для участников процедур закупок. II часть заполняется участником с учетом требований технического задания и характеристик предлагаемых товаров, работ, услуг. Характеристики товаров, работ, услуг должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении и оценке заявок не допускалось их неоднозначное толкование. Описание характеристик должно соответствовать требованиям технического задания, а также форме технического предложения.

Согласно пункту 5 части II формы технического предложения участника приложения 1.3 к Документации участник должен перечислить характеристики товаров, в соответствии с требованиями технического задания документации и указать их конкретные значения: например, «длина товара: ___ см», или диапазон значений, например «рабочая температура двигателя: от ___ до ___ °С», если диапазоны значений характеристик предлагаемых товаров предусмотрены техническими регламентами, ГОСТ, техническим паспортом (иным документом) на предлагаемую продукцию и/или иными регламентирующими документами.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса и Документации объектом закупки является поставка и выполнение монтажных и

пусконаладочных работ кранов мостовых.

В разъяснениях положений Документации от 19.05.2021 № 1 предоставлена информация о том, что для позиций № 2, № 5, № 6, № 7, № 8, № 9, № 10, № 12, № 15, № 17, № 19, № 20, № 23, № 25, № 27, № 28, № 30, № 32, № 37, № 38, № 39, № 43, № 45, № 47, № 48, указанных в Техническом задании, требуется поставка токоподвода согласно техническим требованиям каждого вышеуказанного крана, установленного в Документации.

В техническом предложении, представленном в составе заявки ООО «ТД «Авантаж», по вышеуказанным позициям указана, в том числе следующая информация: «При необходимости поставки токоподвода в комплекте с краном указать». При этом из технического предложения ООО «ТД «Авантаж» не представляется возможным сделать однозначный вывод о поставке токоподвода совместно с иными товарами, включенными в состав заявки участника закупки.

В позициях № 51, № 57, № 58, № 59, № 62, № 63 технического предложения, представленного в составе заявки ООО «ТД «Авантаж», в графе «Комплектность поставки» указано: «ящик управления краном (может быть исключен при поставке крана во взрывозащищенном исполнении) – 1 шт». При этом из технического предложения ООО «ТД «Авантаж» не предоставляется возможным определить точных данных о том, какое оборудование будет поставлено, а также будет ли осуществлена поставка изделия «ящик управления краном».

Также на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчик в Техническом задании для параметра «Скорость передвижения тележки» требует указать значение «не менее 20 м/мин», для параметра «Скорость подъема (главного/вспомогательного)» значение «не менее 8 м/мин». При этом в техническом предложении ООО «ТД «Авантаж», представленном в составе заявки на участие в закупке, по указанным параметрам установлены значения: 20 м/мин (0,33 м/с), что при умножении составляет 19,8 м/мин; 8 м/мин (0,13 м/с), что при умножении составляет 7,8 м/мин.

Изучив заявку ООО «ТД «Авантаж», Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о соответствии указанной заявки Техническому заданию, поскольку Документация не содержит инструкции, содержащей сведения по заполнению технического предложения участника закупки и указанию необходимых Заказчику характеристик поставляемого товара.

Учитывая, что Заказчиком в нарушение требований Закона о закупках составлена ненадлежащая Документация, у Заказчика отсутствовали основания для допуска ООО «Торговый дом «Авантаж» к участию в Конкурсе.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, утвердившего ненадлежащую Документацию и необоснованно допустившего ООО «ТД «Авантаж» к участию в Конкурсе, нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- 1. Признать жалобу ООО «КС Комплект» (ИНН: 7838345101; ОГРН: 1067847225742) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 171/ОКЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ кранов мостовых (извещение № 32110144651) обоснованной.*
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, 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 24.06.2021 № 223ФЗ-319/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 24.06.2021 № 223ФЗ-319/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

