

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-243/22

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»

10.06.2022 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» (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 «СПС» от 02.06.2022 № 53/22 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение ЗРУ-6 кВ ФП № 3 ст. Челябинск-Главный», расположенному в границах Южно-Уральской железной дороги (извещение № 425/ОКЭ-ТЭ/22, размещенное на сайте 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),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «СПС» (далее – Заявитель)

от 02.06.2022 № 53/22 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение ЗРУ-6 кВ ФП № 3 ст. Челябинск-Главный», расположенному в границах Южно-Уральской железной дороги (извещение № 425/ОКЭ-ТЭ/22, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) (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 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 заказчика 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.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» от 28 июня 2018 года (протокол № 26) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 29.03.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 138 133 836 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 16.05.2022;
4. На участие в Конкурсе подано 2 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 30.05.2022;
6. Соответствующей требованиям Документации признана 1 заявка участника закупки;
7. Дата подведения итогов – 31.05.2022;
8. По результатам подведения итогов Конкурс признан несостоявшимся в связи с тем, что до участия в Конкурсе допущена одна заявка.

В целях полного и всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 08.06.2022 по 10.06.2022.

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.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение о признании заявки Заявителя несоответствующей требованиям Документации.

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, а также выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктами 2 и 3 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, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости

стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Аналогичные принципы закупочной деятельности Заказчика установлены в подпунктах 2, 3 пункта 32 Положения о закупке.

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.

Комиссией ФАС России установлено, что в ФАС России 06.04.2022 поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса, по итогам рассмотрения которой Комиссией ФАС России принято решение от 14.04.2022 по делу № 223ФЗ-148/22 (далее – Решение), согласно которому в действиях Заказчика выявлены нарушения пунктов 1, 9 части 10 статьи 4, пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, выразившиеся в установлении к участникам Конкурса квалификационного требования о наличии опыта выполнения работ по предмету закупки исключительно по тяговым подстанциям, а также в установлении в Документации наименований комплектующих элементов подлежащего к поставке оборудования, которым соответствует товар конкретного производителя.

На основании Решения Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание от 14.04.2022 по делу № 223ФЗ-148/22 (далее – Предписание), согласно которому Заказчику необходимо:

1. Отменить протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса, уведомить участников об отмене протоколов (при наличии);
2. Вернуть заявки участников, поданные на участие в Конкурсе (при наличии);
3. Внести изменения в Документацию в соответствии

с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке и с учетом принятого Комиссией ФАС России Решения;

4. Назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе, новую дату и время рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе, новую дату подведения итогов Конкурса, а также разместить на сайте Оператора указанную информацию в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке, Решением;
5. Продолжить проведение Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, принятого Решения и предоставить подтверждение исполнения Предписания до 06.05.2022.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Предписание исполнено Заказчиком в полном объеме, в том числе возвращены заявки участников, поданные на участие в Конкурсе, а также назначена новая дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе.

Учитывая изложенное, Заявителем повторно подана возвращенная в соответствии с Предписанием заявка на участие в Конкурсе.

Согласно пункту 3.6.2 раздела 3 Документации конкурсные заявки участников рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в Документации, на основании представленных в составе конкурсных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных Документацией, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Пунктом 3.6.4.4 раздела 3 Документации установлено, что участник закупки не допускается к участию в Конкурсе в случае несоответствия конкурсной заявки требованиям Документации.

В соответствии с пунктом 3.13.7.4 раздела 3 Документации в составе конкурсной заявки должны быть представлены документы, подтверждающие внесение обеспечения конкурсной заявки (если в извещении и пункте 1.5 Документации содержится данное требование). Если участником выбрана форма обеспечения заявки в виде банковской гарантии, предоставляется сканированная с оригинала банковская гарантия.

В силу пункта 3.15.7 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» <https://company.rzd.ru/> в разделе «Закупки и торги» (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 3.15 Документации.

При этом в соответствии с пунктом 3.15.15 раздела 3 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, от 30.05.2022 № 425/ОКЭ-ТЭ/22/1 Заказчиком принято решение о признании заявки Заявителя несоответствующей требованиям пункта 3.15.7 раздела 3 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем в составе заявки на участие в закупке представлена банковская гарантия от 13.04.2022 № 10369283, выданная банком АКБ «Абсолют Банк», со сроком действия с 14.04.2022 до 20.08.2022 включительно (далее – Банковская гарантия), что, по мнению Заказчика, не соответствует требованию пункта 3.15.7 раздела 3 Документации, в связи с чем Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупочной процедуре.

Вместе с тем пунктом 3.13.9 раздела 3 Документации предусмотрено следующее: «Окончательная дата подачи конкурсных заявок может быть перенесена на более поздний срок. Соответствующие изменения даты подачи конкурсных заявок размещаются на сайте. В этом случае продление сроков действия обеспечения конкурсных заявок не требуется».

При этом Комиссией ФАС России установлено, что конкретные случаи

продления Заказчиком срока подачи заявок на участие в Конкурсе, в соответствии с которыми продление сроков действия обеспечения конкурсных заявок не требуется, в Положении о закупке и Документации не установлены.

Кроме того, Положением о закупке также не предусмотрены какие-либо требования к сроку действия банковской гарантии.

Таким образом, учитывая положения пункта 3.13.9 раздела 3 Документации, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что продление срока действия Банковской гарантии, представленной Заявителем в составе заявки в качестве обеспечения конкурсной заявки, не требуется.

Также Комиссия ФАС России отмечает, что обеспечение заявки представляет собой способ обеспечения обязательства участника закупки заключить договор по результатам Конкурса в случае признания его победителем.

Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Аналогичное положение установлено в пункте 467 Положения о закупке, пункте 3.19.2 раздела 3 Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что в случае признания заявки Заявителя на участие в закупке соответствующей требованиям Документации, договор с учетом требований Закона о закупках, Положения о закупке и Документации заключается с победителем закупки не позднее 20.06.2022.

Таким образом, срок представленной Заявителем банковской гарантии обеспечивал обязательство по заключению договора и превышал регламентированный срок на 61 день.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, неправомерно отклонившего заявку Заявителя от участия в закупке, не соответствуют подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, 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

которого 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 выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СПС» (ИНН: 1901128350; ОГРН: 1151901005695) от 02.06.2022 № 53/22 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение ЗРУ-6 кВ ФП № 3 ст. Челябинск-Главный», расположенному в границах Южно-Уральской железной дороги (извещение № 425/ОКЭ-ТЭ/22, размещенное на сайте 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 обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 10.06.2022 по делу № 223ФЗ-243/22.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 10.06.2022 № 223ФЗ-243/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

