

1.ООО «СПК Стройгород»

Ельцовская ул., д. 4/1, оф. 2,

г. Новосибирск, 630001

2. ОАО «РЖД»

Н. Басманная ул., д. 2, г. Москва, 107174

3.ООО «РТС-тендер»

Тараса Шавченко наб., д. 23-А,

г. Москва, 121151

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-10824/2019 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**07.10.2019 г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

<...>;

членов Комиссии:

<...>;

<...>;

в присутствии представителей:

от ООО «СПК Стройгород»: <...>;

от ОАО «РЖД»: <...>;

рассмотрев жалобу ООО «СПК Стройгород» (далее — Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки устройств заграждения поездов (реестровый **№ 31908051072 лоты №№ 10, 12**) (далее — Конкурс, Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в неправомерном отказе в допуске заявки Заявителя к дальнейшему участию в Конкурсе.

**В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.**

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое

обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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 их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно протоколу № 429/ОКЭ-ЦДИ ЦП/19/3 рассмотрения и оценки конкурсных заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе в электронной форме № 429/ОКЭ-ЦДИ ЦП/19 на право заключения договора поставки устройств заграждения переездов (по лотам № 10, 12) от 11.09.2019 Заявителю (порядковый номер заявки - 3) отказано в допуске к дальнейшему участию в Аукционе со следующим обоснованием:

- «1) участнику № 3 по лоту № 10 на основании пункта 3.14.16 конкурсной документации в связи с несоответствием банковской гарантии условиям, изложенным в конкурсной документации (банковская гарантия не содержит условий, предусмотренных подпунктом б пункта 3.14.11 конкурсной документации);
- 2) участнику № 3 по лоту № 12 на основании пункта 3.14.16 конкурсной документации в связи с несоответствием банковской гарантии условиям, изложенным в конкурсной документации (банковская гарантия не содержит условий, предусмотренных подпунктом б пункта 3.14.11 конкурсной документации)».

По мнению Заявителя, его заявка при проведении Конкурса отклонена Заказчиком неправомочно, поскольку представленная в составе заявки банковская гарантия была оформлена по форме, установленной Конкурсной документацией.

На заседании комиссии представитель Заказчика ссылался, что заявка Заявителя от дальнейшего участия в конкурентной процедуре была отклонена правомочно, поскольку в представленной Заявителем банковской гарантии отсутствовали существенные условия в части обязательств.

На заседании Комиссией установлено следующее.

Согласно пункту 3.14.7 Конкурсной 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](http://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 120 (сто двадцать) дней со дня вскрытия заявок. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям конкурсной документации, изложенным в пункте 3.14 конкурсной документации. Рекомендуемая форма банковской гарантии представлена в приложении № 3.1 конкурсной документации.

Согласно пункту 3.14.11 Конкурсной документации В банковской гарантии должны быть указаны:

1. дата выдачи;
2. принципал;
3. бенефициар (заказчик);
4. гарант;
5. способ закупки, номер и ее наименование;
6. основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается банковской гарантией, а именно:
  - обязательство принципала, в случае если он будет признан победителем (либо участником, конкурсной заявке которого присвоен второй номер (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, заявке которого присвоен второй порядковый номер <...> либо будет признан единственным участником, допущенным к участию в конкурсе (при условии, что будет принято решение о заключении договора с таким участником) представить заказчику подписанный со своей стороны договор, иные документы, если требование их предоставления предусмотрено условиями конкурсной документации в течение 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика;
  - обязательство принципала не совершать действий, направленных на отзыв или изменение своей конкурсной заявки после окончания срока подачи заявок;
  - денежная сумма, подлежащая выплате;
  - обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, а именно:
    - изменение или отзыв принципалом поданной заявки на участие в конкурсе, если такой отзыв (изменение) проведены после окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе;
    - отказ принципала подписать договор в порядке, установленном конкурсной документацией;
    - непредставление принципалом договора в срок, установленный конкурсной документацией;
    - непредставление принципалом обеспечения исполнения договора (в случае если

обеспечение исполнения договора предусмотрено конкурсной документацией);

- представление принципалом обеспечения исполнения договора не в соответствии с требованиями конкурсной документации (в случае если обеспечение исполнения договора предусмотрено конкурсной документацией);

- непредставление сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных);

8. полное наименование, адрес места нахождения, ИНН, ОГРН бенефициара, принципала, а в отношении гаранта также номер и дата выдачи лицензии на право осуществления банковских операций и сделок, выданной гаранту Центральным Банком Российской Федерации, адрес для предъявления требований по банковской гарантии.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в банковской гарантии, представленной Заявителем в составе заявки, отсутствовало обязательство принципала, в случае если он будет признан победителем (либо участником, конкурсной заявке которого присвоен второй номер (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, заявке которого присвоен второй порядковый номер <...> либо будет признан единственным участником, допущенным к участию в конкурсе (при условии, что будет принято решение о заключении договора с таким участником) представить заказчику подписанный со своей стороны договор, иные документы, если требование их предоставления предусмотрено условиями конкурсной документации в течение 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика, в связи с чем на основании пункта 271 Положения о закупках ОАО «РЖД», пункта 3.14.16 Конкурсной документации заявка Заявителя была отклонена от дальнейшего участия в закупочной процедуре.

В свою очередь, представитель Заявителя указал, что представленная им банковская гарантия была оформлена в строгом соответствии с установленной в документации рекомендованной формой, а разночтения в документации в части установленных форм и положений самой документации фактически ввели его в заблуждение.

**В этой связи, Комиссия приходит к выводу, что разночтения в положениях Закупочной документации, в том числе содержание банковской гарантии могли толковаться участниками неоднозначно, что привело к введению в заблуждение нескольких участников закупочной процедуры, которые в составе заявки представили банковскую гарантию оформленную по форме, представленной в Приложении № 3.1 к Конкурсной документации, но не отвечающую требованиям пункта 3.14.11 Конкурсной документации.**

Между тем, Комиссия отмечает, что документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования. Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования к участникам закупки.

Способ же изложения требований, допущенный Заказчиком в настоящем деле, не позволяет идентифицировать надлежащую потребность Заказчика и, как следствие, провоцирует допущение участником Конкурса ошибок при заполнении заявки.

Подобное составление Конкурсной документации вводит участников Закупки в заблуждение относительно форм представляемых в составе заявки документов, предоставляя Заказчику возможность манипулировать результатами проводимой закупки в собственных интересах.

**Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком не должным образом установлена форма банковской гарантии, что не отвечает требованиям части 6 статьи 3 Закона о закупках.**

**В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.**

**Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушений принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.**

**Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить, что в банковских гарантиях допущенных участников Конкурса также отсутствует основное обязательство принципала, при этом такое обязательство поименовано указанными участниками в составе обстоятельств, при наступлении которых выплачивается сумма банковской гарантии.**

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «СПК Стройгород» (ОГРН 1175476048054 ИНН 5406974934) на действия ОАО «РЖД» (ОГРН 1037739877295 ИНН 7708503727) при проведении Конкурса обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя Комиссии <...>

члены Комиссии <...>

<...>

1.ООО «СПК Стройгород»

Ельцовская ул., д. 4/1, оф. 2,  
г. Новосибирск, 630001

2. ОАО «РЖД»

Н. Басманная ул., д. 2, г. Москва, 107174

3.ООО «РТС-тендер»

Тараса Шавченко наб., д. 23-А, г. Москва, 121151

1. ПРЕДПИСАНИЕ

**по делу № 077/07/00-10824/2019 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**07.10.2019 г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

<...>;

членов Комиссии:

<...>;

<...>;

**руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 07.10.2019 по делу № 077/07/00-10824/2019,**

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

ОАО «РЖД» (**далее - Заказчик**) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки устройств заграждения переездов (реестровый **№ 31908051072 лоты №№ 10, 12**) (далее — Конкурс):



1. **Заказчику** отменить все протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса.
2. **Заказчику вернуть участникам закупочной процедуры ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Конкурсе.**
3. Заказчику внести изменения в Конкурсную документацию с учетом решения Комиссии от 07.10.2019 по делу № **077/07/00-10824/2019**.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Конкурсе таким образом, чтобы он составлял не менее половины срока подачи заявок на участие такой закупке с момента размещения информации о внесении изменений в Конкурсную документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов **Конкурса**.
6. Оператору электронной площадки обеспечить Заказчику возможность исполнения предписания от 07.10.2019 по делу № 077/07/00-10824/2019.
7. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок на [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).
8. Заказчику продолжить проведение закупочной процедуры в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о закупках, Положения о закупках, Конкурсной документации.
9. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание **в срок до 25.11.2019**.
10. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России **в срок до 28.11.2019** с приложением подтверждающих документов.

**Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.**

**Примечание:**

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не

**освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.**

Заместитель председателя Комиссии <...>

члены Комиссии <...>

<...>