Калининградская дирекция по капитальному строительству - структурное подразделение Дирекции по строительству сетей связи – филиала ОАО «РЖД» 236039, г. Калининград, ул. Киевская, 3а ssadovoi@klgdzd.ru ООО "Витязь" 236005, г. Калининград, ул. Киевская, 132-А, офис 1 vityaz_kgd@mail.ru ООО "РТС-тендер" 121151, г. Москва, набережная Т. Шевченко, 23А, этаж 25, пом. 1 ko@rts-tender.ru; info@rts-tender.ru

Решение

РЕШЕНИЕ

12 мая 2023 года № 039/07/3-333/2023 г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

ведущий заседание
Комиссии: Н.С. Иванова

заместитель руководителя
– начальник отдела контроля
органов власти, закупок и
рекламы Калининградского
УФАС России;

члены Комиссии: А.Г. Киселева

начальник отдела
антимонопольного контроля
Калининградского УФАС России;

В.В. Погодин

заместитель начальника отдела
антимонопольного контроля
Калининградского УФАС России;

при участии
представителей:

заказчика –

А.С. Гайдуков

по доверенности;

Калининградской

дирекции по
капитальному
строительству -
структурного
подразделения
Дирекции по
строительству сетей
связи – филиала ОАО
«РЖД»

С.О. Дельцов

по доверенности;

заявителя –

ООО «Витязь»

С.В. Красовский по доверенности;

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи без очного участия представителей сторон посредством плагина «TrueConf» жалобу (вх. № 3312-ЭП/23 от 26.04.2023, вх. № 3475-ЭП/23 от 03.05.2023, вх. № 3626/23 от 10.05.2023) общества с ограниченной ответственностью «Витязь» (ИНН 3917515609, ОГРН 1123926066990;

далее – ООО «Витязь», Общество, Заявитель) на действия заказчика – Калининградской дирекции по капитальному строительству - структурного подразделения Дирекции по строительству сетей связи – филиала ОАО «РЖД»

(236039, г. Калининград, ул. Киевская, 3а; далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 589/ОКЭ-ДКСС/23 на право заключения договора на выполнение полного комплекса

строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования по объектам инвестиционной программы Предупреждение травматизма граждан на объектах инфраструктуры ОАО «РЖД (извещение № 589/ОКЭ-ДКСС/23 на электронной торговой площадке общества с ограниченной ответственностью «РТС-Тендер»; далее соответственно – Конкурс, закупка, торги, ЭТП),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель не согласен с действиями Заказчика, выразившимися в установлении в Документации открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 589/ОКЭ-ДКСС/23 на право заключения договора на выполнение полного комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования по объектам инвестиционной программы Предупреждение травматизма граждан на объектах инфраструктуры ОАО «РЖД» (далее – Документация о закупке) к участникам закупки (в том числе потенциальным) избыточного, чрезмерного и необоснованного требования о наличии у них права на выполнение строительства, реконструкции, капитального ремонта в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).

Установление к участникам торгов упомянутого требования ограничивает круг участников закупки (в том числе потенциальных), поскольку являющиеся предметом торгов строительно-монтажные работы не предусматривают их проведение на особо опасных и технически сложных объектах инфраструктуры железнодорожного транспорта.

Заявитель просит признать жалобу обоснованной. Более подробно позиция ООО «Витязь» изложена в жалобе (вх. № 3312-ЭП/23 от 26.04.2023, вх. № 3475-ЭП/23 от 03.05.2023, вх. № 3626/23 от 10.05.2023).

Заказчик считает, что при проведении Конкурса им не нарушены положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

По его мнению, жалоба ООО «Витязь» подлежит возвращению в связи с её не подписанием уполномоченным лицом.

Кроме того, со ссылкой на письмо ФАС России от 23.01.2018 № ИА/3655/18

«О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» Заказчик полагает, что рассматриваемая жалоба Заявителя об оспаривании положений Документации о закупке подлежит оставлению без рассмотрения в связи с её направлением в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе. Действия Общества по подаче жалобы следует квалифицировать как попытку сорвать процедуру закупки.

В отношении установления в Документации о закупке оспариваемого требования к участникам закупки Заказчик указал, что на основании постановления Правительства Российской Федерации от 08.02.2018 № 127 «Об утверждении Правил категорирования объектов критической информационной инфраструктуры Российской Федерации, а также перечня показателей критериев значимости объектов критической информационной инфраструктуры Российской Федерации и их значений»

станция Знаменск относится к III категории значимости объектов критической информационной инфраструктуры ОАО «РЖД» (по показателю «причинение ущерба жизни и здоровью людей»). Присвоенная III категория значимости объектов критической информационной инфраструктуры обусловлена наличием на станции Знаменск микропроцессорной централизацией стрелок и сигналов «EBILock 950».

Одним из показателей критериев III категории значимости объектов критической информационной инфраструктуры является: «Причинение ущерба жизни и здоровью людей (человек) - более или равно 1, но менее или равно 50». Аналогичный показатель отражен в приказе Министерства транспорта Российской Федерации от 25.05.2021

№ 168 «Об утверждении критериев отнесения объектов капитального строительства инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования всех форм собственности к потенциально опасным объектам».

Станция Знаменск относится к объектам, аварии на которых могут стать источником возникновения чрезвычайной ситуации муниципального характера и привести к существенному снижению безопасности жизнедеятельности на территории муниципального образования. В этой связи, объект станция Знаменск соответствует двум критериям отнесения объектов капитального строительства инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования всех форм собственности к потенциально опасным объектам, из чего следует, что объект станция Знаменск относится к 5 категории опасности потенциально опасного объекта.

Также Заказчик обратил внимание, что строительство объектов: «Устройство пешеходного перехода со световой и звуковой сигнализацией на станции Знаменск и перегона Знаменск-Междуречье 1235 км ПК 6» и «Устройство пешеходного перехода со световой и звуковой сигнализацией

на о.п. Рощино, перегон Зеленоградск - Пионерский курорт» предусмотрено в рамках инвестиционной программы

ОАО «РЖД»: «Предупреждение травматизма граждан на объектах инфраструктуры ОАО «РЖД». Целью данной инвестиционной программой является обеспечение безопасности, а также предупреждение и минимизация случаев травмирования граждан на объектах инфраструктуры ОАО «РЖД». На станции Знаменск имеется несанкционированный переход граждан, в том числе и детей, осуществляется в непосредственной близости со школой поселка; в 2016 году зафиксирован случай детского травматизма со смертельным исходом. В районе планируемого пешеходного перехода о.п. Рощино расположены частный сектор и дачные общества. Через пути организован несанкционированный пешеходный переход к морскому побережью. Поступали неоднократные обращения граждан с просьбой о строительстве пешеходного перехода через железнодорожные пути. На данном участке в 2018 году зафиксировано 2 случая травматизма граждан, 1 случай со смертельным исходом.

По мнению Заказчика, озвученное свидетельствует о необходимости предъявления к участникам закупки требования о наличии права на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).

Заказчик также обратил внимание, что поскольку у ООО «Витязь» имеется право на выполнение специальных видов работ, это юридическое лицо соответствует требованиям Документации о закупке, а значит, его права и законные интересы не нарушены.

В этой связи, Заказчик просит признать жалобу необоснованной. Подробно его позиция изложена в письменных возражениях (вх. № 3526/23 от 04.05.2023, вх. № 3706/23 от 11.05.2023).

Заслушав доводы и пояснения сторон, проанализировав поступившие материалы, **Комиссия Калининградского УФАС России приходит к следующим выводам.**

В соответствии с пунктом 1 части 1 [статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

В силу части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки; обжалование осуществляется в случае проведения 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.

Комиссией установлено, что 30.03.2023 на интернет-сайте <https://company.rzd.ru> (раздел «Закупки и торги») и на интернет-сайте <https://www.rts-tender.ru/> Заказчиком опубликовано извещение о проведении рассматриваемого Конкурса.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации

от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры»

(далее – Постановление № 301), а также согласно письму Министерства финансов Российской Федерации от 14.03.2022 № 24-03-08/18813 «О направлении информации по вопросам осуществления закупок отдельными видами юридических лиц в связи с изданием постановления Правительства Российской Федерации от 6 марта 2022 г.

№ 301» (далее - Письмо Минфина), и с учетом постановления Правительства Российской Федерации от 20.12.2022 № 2359 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации по вопросам осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Постановление № 2359) заказчики, в отношении которых иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, обязаны не размещать в единой информационной системе в сфере закупок сведения о закупках.

Поскольку ОАО «РЖД» является заказчиком, в отношении которого иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, а также учитывая требования постановлений № 301 и № 2359, Письма Минфина, Заказчику до 01.04.2023 запрещено размещать сведения в ЕИС.

Из представленных материалов следует, что все необходимые документы по открытому конкурсу № 589/ОКЭ-ДКСС/23 размещены в разделе «Документы». Согласно извещению от 30.03.2023 Конкурс № 589/ОКЭ-ДКСС/23 проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на ЭТП.

Торги проводятся в соответствии с положениями Закона о закупках. Предметом закупки является право заключения договора на выполнение полного комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования по объектам инвестиционной программы Предупреждение травматизма граждан на объектах инфраструктуры ОАО «РЖД». Объем выполняемых работ указывается в техническом задании, являющемся приложением к Документации о закупке.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 31 253 799 рублей без учета НДС / 37 504 558,80 рублей с учетом НДС.

Дата начала срока подачи заявок на участие в закупке – 30.03.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по московскому времени)

– 17.04.2023 в 10 час. 00 мин.

Дата рассмотрения первых частей заявок – 21.04.2023.

Дата рассмотрения вторых частей заявок и дата подведения итогов закупки

– 11.05.2023.

В соответствии с протоколом № 589/ОКЭ-ДКСС/23/1 от 21.04.2023 рассмотрения и оценки первых частей заявок, поступивших для участия в Конкурсе,

к установленному Документацией о закупке сроку на участие в торгах поступило 3 (три) заявки, в том числе и от ООО «Витязь». Каждая из этих заявок признана экспертной группой Заказчика соответствующей требованиям технического задания Документации о закупке, поскольку в каждой из заявок представлены надлежащим образом оформленные технические предложения, предусмотренные приложением

№ 1.3 к Документации о закупке. Все заявки допущены к участию в Конкурсе.

ООО «Витязь» 26.04.2023 обратилось в Калининградское УФАС России с рассматриваемой жалобой на положение Документации о закупке в части обязательного наличия у участника закупки права на выполнение специальных видов работ в соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ), пунктом 1.1 статьи 2 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (далее – Закон № 17-ФЗ).

Жалоба поступила в установленные частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции сроки и содержит основания для обжалования, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению антимонопольным органом по существу.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципами информационной открытости закупки (пункт 1); равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2); 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 (пункт 3); отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4).

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.

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках установлено, что целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчика в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 24.06.2009 № 11-П отмечено, что исходя из положений Конституции Российской Федерации в их системной связи (статьи 2, 8, 17, 18, 34, 45) в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. В этой связи должны создаваться максимально благоприятные условия для функционирования экономической системы в целом, что предполагает необходимость стимулирования свободной рыночной экономики, основанной на принципах самоорганизации хозяйственной деятельности предпринимателей как ее основных субъектов, и принятия государством специальных мер, направленных на защиту их прав и законных интересов и тем самым - на достижение конституционной цели оптимизации государственного регулирования экономических отношений.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции определены Законом о защите конкуренции, целями которого согласно части 2 статьи 1

данного Закона являются, в частности, обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Статьей 2 Закона о закупках (части 1 и 2) установлено, что 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 (положение о закупке); положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок заключения и исполнения договоров, а также иные, связанные с обеспечением закупки положения.

Таким образом, регламент осуществления закупочной деятельности в соответствии с требованиями Закона о закупках устанавливается заказчиком самостоятельно в положении о закупке.

Утвержденное 28.06.2018 советом директоров ОАО «РЖД» Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупке) является документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика, в котором содержатся требования к закупкам, порядок подготовки и осуществления закупок.

Согласно пункту 11 Положения о закупке Заказчик при осуществлении закупочной деятельности соблюдает требования, установленные действующим законодательством Российской Федерации и принятыми во исполнение его нормативными правовыми актами.

В силу пункта 32 Положения о закупке при закупке товаров, работ, услуг Заказчик руководствуется принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, 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, отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки, стимулирования участия отечественных производителей, поставщиков, исполнителей, подрядчиков в закупках в порядке и пределах, установленных законодательством Российской Федерации.

Подпунктами 3, 4 и 5 пункта 33 Положения о закупке установлено, что указанное Положение регулирует отношения, связанные с проведением закупок в целях расширения возможностей участия юридических и

физических лиц в конкурентных закупках и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупок.

Комиссия отмечает, что требования к участникам закупки установлены в разделе 20 Положения о закупке. В частности, согласно пункту 203 Положения о закупке не допускается предъявлять к участникам требования, которые не указаны в документации о конкурентной закупке. Требования, предъявляемые к участникам, установленные в документации о конкурентной закупке, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, должны быть обоснованы и не создавать преимуществ и незаконных ограничений конкуренции.

Комиссия обращает внимание, что Закон о закупках не определяет способов закупки, условий их применения и порядка проведения. Исходя из положений частей 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения устанавливаются заказчиками самостоятельно и включаются в положение о закупке.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 1.8 части 1 «Условия проведения конкурса» Документации о закупке *«участник должен соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации, к лицам, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства».*

Участник считается соответствующим данному требованию при соблюдении следующих условий:

а) участник закупки является членом саморегулируемой организации в области, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства;

б) участник конкурса имеет право выполнять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).

Если участие в конкурсе принимает несколько лиц на стороне одного участника, данному требованию должны соответствовать лица, которые в соответствии с договором простого товарищества (договором о совместной

деятельности) осуществляют указанную деятельность.

При распределении в договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности) обязанностей и вкладов товарищей таким образом, что исполнителями работ (услуг), при выполнении которых участник должен соответствовать данным требованиям, выступают несколько лиц, соответствие данному требованию подтверждается в отношении таких лиц, при этом размер вноса в компенсационный фонд рассматривается в совокупности в отношении таких лиц.

В случае отсутствия распределения обязанностей, вкладов и указания на исполнителей работ (услуг) в договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности), все лица, выступающие на стороне участника должны соответствовать данному требованию. При этом размер вноса в компенсационный фонд рассматривается в совокупности в отношении всех лиц, выступающих на стороне участника.

Не требуется членство участника в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в соответствии с частями 2.1, 2.2 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации если: предложение участника о цене договора строительного подряда не превышает десяти миллионов рублей с учетом НДС.

Сведения о фактическом членстве в саморегулируемой организации, а также о соответствии участника установленному требованию проверяются заказчиком в Едином реестре членов саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства и их обязательствах на официальном сайте Национального объединения саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, и саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации и/или Национального объединения саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство.».

Соотнеся с предметом рассматриваемых торгов содержащееся в подпункте «б» пункта 1.8 части 1 «Условия проведения конкурса» Документации о закупке требование Заказчика к участникам закупки, Комиссия находит обоснованным довод Заявителя об избыточности такого требования. При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с техническим заданием (приложение № 1.1 к Документации о закупке) предметом Конкурса является выполнение полного комплекса строительного-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объектам инвестиционной программы Предупреждение травматизма граждан на объектах инфраструктуры

ОАО «РЖД», в том числе:

- «Устройство пешеходного перехода со световой и звуковой сигнализацией на о.п. Рощино, перегон Зеленоградск - Пионерский курорт», единица измерения (количество) – 1;

- «Устройство пешеходного перехода со световой и звуковой сигнализацией на перегоне Знаменск-Междуречье 1235 км пк 6», единица измерения (количество) – 1.

Комиссия обращает внимание, что, предъявляя к участникам закупки оспариваемое требование о наличии права выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии), Заказчик обязан учитывать положения соответствующего отраслевого законодательства.

Такая обязанность Заказчиком не исполнена.

Согласно пункту 7 части 1 статьи 48.1 ГрК РФ к особо опасным и технически сложным объектам относятся в том числе объекты капитального строительства инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, являющиеся особо опасными, технически сложными объектами в соответствии с законодательством Российской Федерации о железнодорожном транспорте.

Частью 2 статьи 48.1 ГрК РФ установлено, что к уникальным объектам относятся объекты капитального строительства (за исключением указанных в части 1 настоящей статьи), в проектной документации которых предусмотрена хотя бы одна из следующих характеристик: 1) высота более чем 100 метров, для ветроэнергетических установок - более чем 250 метров, 2) пролеты более чем 100 метров, 3) наличие консоли более чем 20 метров, 4) заглубление подземной части (полностью или частично) ниже планировочной отметки земли более чем на 15 метров.

В свою очередь, согласно пункту 1.1 статьи 2 Закона № 17-ФЗ особо опасными, технически сложными объектами инфраструктуры являются тоннели длиной более 500 метров, мостовые переходы с опорами высотой от 50 до 100 метров, железнодорожные вокзалы расчетной вместимостью свыше 900 пассажиров, сортировочные горки с объемом переработки более 3500 вагонов в сутки, а также объекты инфраструктуры, в состав которых входят объекты, относящиеся в соответствии с настоящим пунктом к особо опасным, технически сложным объектам.

Следовательно, особо опасными, технически сложными объектами инфраструктуры являются тоннели длиной более 500 метров, мостовые переходы с опорами высотой от 50 до 100 метров, железнодорожные вокзалы

расчетной вместимостью свыше 900 пассажиров, сортировочные горки с объемом переработки более 3500 вагонов в сутки, а также объекты инфраструктуры, в состав которых входят объекты, относящиеся в соответствии с пунктом 1.1 статьи 2 Закона № 17-ФЗ к особо опасным, технически сложным объектам.

Проанализировав материалы дела, изучив доводы сторон, Комиссия приходит к выводу, что объекты инвестиционной программы Предупреждение травматизма граждан на объектах инфраструктуры ОАО «РЖД» («Устройство пешеходного перехода со световой и звуковой сигнализацией на о.п. Роцино, перегон Зеленоградск - Пионерский курорт» и «Устройство пешеходного перехода со световой и звуковой сигнализацией на перегоне Знаменск-Междуречье 1235 км пк 6») не подпадают ни под один из вышеперечисленных критериев отнесения объектов капитального строительства к особо опасным и технически сложным объектам железнодорожной инфраструктуры.

Довод Заказчика том, что объект «Устройство пешеходного перехода со световой и звуковой сигнализацией на перегоне Знаменск-Междуречье 1235 км пк 6» относится к объекту инфраструктуры, в состав которого входят особо опасные, технически сложные объекты, поскольку инфраструктура железнодорожного транспорта общего пользования включает в себя технически сложные устройства электроснабжения, сети связи, системы сигнализации, централизации и блокировки, информационные комплексы, систему управления движением и иные обеспечивающие функционирование инфраструктуры здания, строения, сооружения, устройства, оборудование, является ошибочным, поскольку основан на неверном толковании законодательства.

Комиссия отмечает, что устройства электроснабжения, сети связи, системы сигнализации, централизации и блокировки, информационные комплексы, системы управления движением и иные обеспечивающие функционирование инфраструктуры здания, строения, сооружения, устройства, оборудование, не относятся ни к одному из объектов, указанных в пункте 1.1 статьи 2 Закона № 17-ФЗ.

Таким образом, спорные объекты не относятся к особо опасным, технически сложным и уникальным объектам железнодорожной инфраструктуры. Надлежащих, относимых и допустимых доказательств обратного Заказчиком не представлено.

Оценены представленные Заказчиком материалы - «Устройство пешеходного перехода со световой и звуковой сигнализацией на станции Знаменск и перегоне Знаменск-Междуречье 1235 км ПК 6» Калининградская Дирекция инфраструктуры (подготовлено Дирекцией проектно-изыскательских работ АО «РЖДстрой»), а также «Заключение ведомственной технико-технологической экспертизы по объекту: «Устройство пешеходного

перехода со световой и звуковой сигнализацией на станции Знаменск и перегоне Знаменск-Междуречье 1235 км ПК6» Калининградская дирекция инфраструктуры» (код объекта в СПиУИ ОАО «РЖД» 001.2019.10007999) (утверждено 19.11.2021 главным инженером Калининградской ж.д. О.В. Вороховым), Комиссия учитывает, что указанные материалы подготовлены входящими в одну группу лиц с Заказчиком организациями, соответственно, не являются документами, подготовленными независимыми экспертными организациями; и кроме того, содержащиеся в указанных материалах выводы не опровергают того обстоятельства, что спорные объекты не относятся к особо опасным, технически сложным объектам железнодорожной инфраструктуры применительно к содержанию пункта 1.1 статьи 2 Закона № 17-ФЗ.

Также не имеет правового значения ссылка Заказчика на постановление Правительства Российской Федерации от 08.02.2018 № 127, поскольку утвержденные этим нормативным правовым актом Правила категорирования объектов критической информационной инфраструктуры Российской Федерации устанавливают порядок и сроки категорирования объектов критической информационной инфраструктуры Российской Федерации (пункт 1 Правил) и не регулируют процедуру присвоения объектам железнодорожной инфраструктуры статуса особо опасных и технически сложных.

Ссылка Заказчика на приказ Министерства транспорта Российской Федерации от 25.05.2021 № 168 также является несостоятельной, поскольку этим правовым актом утверждены критерии отнесения объектов капитального строительства инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования всех форм собственности к потенциально опасным объектам, но не к особо опасным и технически сложным объектам.

Таким образом, учитывая, что спорные объекты не относятся к особо опасным, технически сложным и уникальным объектам железнодорожной инфраструктуры, Заказчик был не вправе в пункте 1.8 части 1 «Условия проведения конкурса» Документации о закупке устанавливать требование к участникам Конкурса о наличии у них права на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).

Установление Заказчиком такого избыточного требования к участникам закупки могло сузить круг участников Конкурса.

Само по себе наличие у ООО «Витязь» соответствующего права на выполнение специальных видов работ не опровергает указанные выводы Комиссии, при этом следует учитывать, что согласно пункту 3 статьи 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган предупреждает

монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

Изложенные в конкурсной документации требования к участникам закупки оказывают влияние на состав участников закупки, определяют исход результатов закупки в пользу лиц, имеющих соответствующее право на выполнение работ в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства.

Более того, установление Заказчиком избыточного требования к участникам закупки может породить для ООО «Витязь» (в случае его победы на торгах) негативные правовые последствия в виде оспаривания результатов Конкурса участником, не признанным победителем и не отвечающим указанному избыточному требованию Заказчика, и признания впоследствии заключенного по результатам Конкурса договора недействительным.

Довод Заказчика о необходимости возвращения жалобы ООО «Витязь» в связи с её не подписанием уполномоченным лицом является ошибочным, поскольку жалоба Заявителя (поступила в антимонопольный орган за входящими № 3312-ЭП/23 от 26.04.2023, № 3475-ЭП/23 от 03.05.2023, № 3626/23 от 10.05.2023) подписана электронной цифровой подписью уполномоченного лица.

Также является неверным довод Заказчика о необходимости оставления жалобы Общества без рассмотрения в связи с её подачей после окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе.

Согласно пункту 2 письма ФАС России от 23.01.2018 № ИА/3655/18 «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

При этом, ФАС России обратила внимание, что нарушение установленного частью 11 статьи 3 Закона о закупках срока не входит в закрытый перечень случаев, в которых жалоба возвращается заявителю в соответствии с частью 9 статьи 18.1 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, жалоба на положения документации о закупке, поданная лицом, не подававшим заявку на участие в закупке, в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок на участие в закупке подлежит оставлению без рассмотрения, о чем податель жалобы уведомляется в течение трех рабочих дней со дня ее поступления в антимонопольный орган.

Поскольку ООО «Витязь» подало заявку на участие в рассматриваемых торгах, основания для оставления жалобы без рассмотрения отсутствуют.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о несоблюдении Заказчиком при проведении Конкурса принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, что предусмотрено пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Жалоба ООО «Витязь» признана Комиссией обоснованной.

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, мероприятий по реализации проекта по строительству) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в

документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

С учетом установленных Комиссией обстоятельств, Заказчику следует выдать предписание об устранении допущенного нарушения действующего законодательства Российской Федерации.

В заседании Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос ведущего заседание Комиссии о достаточности доказательств, представленных для рассмотрения жалобы, пояснили, что они представили все доказательства, которые они намеревались представить, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств, у них не имеется.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Витязь» (ИНН 3917515609, ОГРН 1123926066990) обоснованной.
2. Признать заказчика – Калининградскую дирекцию по капитальному строительству - структурное подразделение Дирекции по строительству сетей связи – филиала ОАО «РЖД» (236039, г. Калининград, ул. Киевская, 3а) нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать заказчику – Калининградской дирекции по капитальному строительству - структурному подразделению Дирекции по строительству сетей связи – филиала ОАО «РЖД» (236039, г. Калининград, ул. Киевская, 3а) предписание об устранении допущенного нарушения действующего законодательства Российской Федерации.
4. Передать материалы дела должностному лицу Калининградского УФАС России для решения вопроса о привлечении лиц, допустивших нарушение действующего законодательства Российской Федерации, к административной ответственности.

Председатель
КОМИССИИ

Н.С. Иванова

Члены комиссии:

А.Г. Киселева

В.В. Погодин

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его
принятия.

Исп.Погодин В.В.

тел. 53-72-04

2023-2355