

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-269/23

по результатам рассмотрения жалобы
ООО «Завод Орелкомпрессормаш» 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»

17.07.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере
закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...> ,

членов Комиссии ФАС России:

<...> ,

<...> ,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> (доверенность от 30.11.2022
№ ЦДЗС-121/Д),

ООО «Завод Орелкомпрессормаш»: <...> (доверенность
от 12.07.2023 № 21), <...> (доверенность от 19.07.2023 № 22),

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 «Завод Орелкомпрессормаш» от 06.07.2023 № 05-06-2971 на
действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении
открытого конкурса

в электронной форме на право заключения договора поставки и
выполнения монтажных и пусконаладочных работ компрессорного
оборудования (извещение

№ 902/ОКЭ-ЦДЗС/23, 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),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Завод Орелкомпрессормаш» (далее – Заявитель) от 03.07.2023 № 10 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ компрессорного оборудования (извещение № 902/ОКЭ-ЦДЗС/23, 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 закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации 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 проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что 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 принимает решение о необходимости выдачи предписания.

В силу положений части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации,

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018 (протокол № 26) (в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров ОАО «РЖД» от 07.03.2023 (протокол № 9) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными в ходе определения поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 28.04.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 271 305 691,74 руб.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 23.06.2023;
4. На участие в Конкурсе подано 3 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 03.06.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок к участию в Конкурсе допущены 2 участника закупки;
7. Дата подведения итогов Конкурса – 03.06.2023;
8. По результатам подведения итогов победителем Конкурса признан участник закупки с идентификационным номером заявки «2» с предложением о цене договора в размере 263 166 521 руб.

В ходе заседания 13.07.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 17.07.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки

и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправоммерно отклонившего заявку Заявителя от участия в Конкурсе ввиду несоответствия технического предложения Заявителя 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, выслушав пояснения представителей Заказчика, Оператора, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 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.

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

Пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Пунктом 3.6.4.4 Документации установлено, что участник закупки не допускается к участию в конкурсе в случае несоответствия технического предложения требованиям Документации.

В соответствии с пунктом 3.13.7.2 Документации в составе заявки должны быть представлены, в том числе техническое предложение, подготовленное по форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 к Документации (далее – Форма).

Пунктом 3.16.3 Документации установлено, что техническое предложение участника, представляемое в составе заявки, должно соответствовать требованиям документации о закупке, условия технического предложения должны соответствовать требованиям технического задания, являющегося приложением № 1.1 к Документации (далее – Техническое задание), и должно предоставляться по форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 к Документации.

Согласно пункту 3.16.7 Документации техническое предложение должно содержать все показатели и характеристики товаров, работ, услуг, условия исполнения договора, предусмотренные документацией о

закупке и необходимые для рассмотрения и оценки заявки участника. Характеристики товаров, работ, услуг должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении и оценке заявок не допускалось их неоднозначное толкование, числовые показатели при описании характеристик товаров, работ, услуг должны быть указаны в абсолютных величинах.

В соответствии с пунктом 4 Документации места поставки товаров и выполнения работ указаны в приложении № 1.1.1 к Документации. При этом подробные реквизиты поставки и места проведения монтажных и пусконаладочных работ по позициям предоставляются поставщику при заключении договора.

Так, например, пунктом 12 приложения № 1.1.1 к Документации предусмотрены места поставки и выполнения работ: «Липецкая область, г. Липецк», «Тамбовская область, г. Мичуринск», по пункту 16 приложения № 1.1.1 к Документации местом поставки и выполнения работ является: «Кемеровская область, г. Белово».

При этом согласно части 2 Формы при заполнении технического предложения участник закупки в столбце «Место поставки» должен указать наименование железной дороги и населенный пункт.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок участников Конкурса от 03.07.2023 № 902/ОКЭ-ЦДЗС/23/1 Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя ввиду несоответствия технического предложения Заявителя требованиям Документации, а именно места поставки и выполнения работ по позициям 12-16 технического предложения Заявителя не соответствуют Техническому заданию.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что при рассмотрении заявки Заявителя Заказчиком установлено, что предложение о местах поставки и выполнения работ по позициям 12-16 технического предложения Заявителя не соответствует местам поставки товара, предусмотренным приложением № 1.1.1 к Документации.

Так, например, в пункте 12 технического предложения Заявителя указано место поставки «Липецкая область, г. Липецк», вместе с тем приложением № 1.1.1 к Документации по вышеуказанной позиции установлены следующие места поставки: «Липецкая область, г. Липецк», «Тамбовская область, г. Мичуринск», в пункте 16 технического предложения Заявителя указано

место поставки: «Хабаровский край, г. Хабаровск», при этом приложением № 1.1.1 к Документации по вышеуказанной позиции установлено иное место поставки, а именно «Кемеровская область, г. Белово».

Таким образом, по мнению Заказчика, отклонение заявки Заявителя обоснованно, поскольку в случае признания Заявителя победителем Конкурса, Заказчик в силу положений 3.21.13 Документации обязан заключить договор на условиях, указанных в такой заявке, что не соответствует потребностям Заказчика.

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России отмечает, что требование к техническому предложению участника закупки о представлении информации о месте поставки и выполнения работ является избыточным, поскольку

в соответствии с положениями Закона о закупках в документации о закупке заказчик обязан установить требования к функциональным, количественным и качественным характеристикам при описании поставляемого товара, а также количественным и качественным характеристикам выполняемых в рамках такой закупки работ, при этом место поставки закупаемых товаров и выполняемых в рамках закупки работ не является функциональной, количественной и качественной характеристикой.

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, что техническое предложение Заявителя содержит корректные сведения в графе «Наименование железной дороги», соответствующие положениям Документации, в связи с чем техническая ошибка, допущенная в графе «Населенный пункт» по позициям 12-16 технического предложения Заявителя, не является достаточным и объективным основанием для признания технического предложения Заявителя не соответствующим требованиям Документации и, как следствие, для отказа в допуске Заявителя к участию в Конкурсе.

При этом в соответствии с подпунктом «в» пункта 1 части 1 технического предложения, представленного в составе заявки Заявителя, подаваемой на участие

в Конкурсе, Заявитель обязуется поставить закупаемый в рамках Конкурса товар в места поставки, предусмотренные Техническим заданием.

Вместе с тем в соответствии с положениями Документации конкретный адрес поставки товара и выполнения работ представляется Заказчиком при заключении договора по результатам Конкурса, что противоречит требованиям пункта 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в

соответствии с которыми места поставки закупаемого товара и выполнения работ устанавливаются Заказчиком самостоятельно.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего избыточные требования к техническому предложению участников Конкурса и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, нарушают положения части 6 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 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 «Завод Орелкомпрессормаш» (ИНН: 5753062037; ОГРН: 1155749003420) от 06.07.2023 № 05-06-2971 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ компрессорного оборудования (извещение № 902/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) обоснованной.
2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение части 6 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 17.07.2023 по делу № 223ФЗ-269/23.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы от 17.07.2023 по делу № 223ФЗ-269/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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

Ведущий заседание Комиссии ФАС России: <...>

Члены Комиссии ФАС России: <...>

<...>