

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-187/24

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Спецстройпроект» 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»

06.06.2024 Москва

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

<...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> (доверенность от 13.11.2022 № ЦДЗС-121/Д),

ООО «Спецстройпроект»: <...> (доверенность от 14.05.2024 № 1405/2024),

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 «Спецстройпроект» от 20.05.2024 № 20005/24-Ж на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ на объекте Московской дирекции инфраструктуры (извещение № 624/ОКЭ-ЦДИ/24, размещенное на сайте <https://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 «Спецстройпроект» (далее – Заявитель) от 20.05.2024 № 20005/24-Ж на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ на объекте Московской дирекции инфраструктуры (извещение № 624/ОКЭ-ЦДИ/24, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) (далее – Жалоба, Конкурс).

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 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» от 23.06.2023 (протокол № 13) (далее – Положение о закупке).

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

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 29.03.2024;
2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 – 101 133 470,40 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 15.04.2024;
4. На участие в Конкурсе по лоту № 1 подано 2 заявки участников закупки;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 19.04.2024;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок к участию в Конкурсе допущена 1 заявка участника закупки;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 14.05.2024;
8. Дата подведения итогов – 14.05.2024;
9. В связи с тем, что к участию в конкурсе № 624/ОКЭ-ЦДИ/24 по лоту № 1 допущен один участник, оценка второй части заявки участника в порядке, предусмотренном документацией о закупке, не проводится.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 29.05.2024 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 06.06.2024.

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.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно отклонившего заявку Заявителя.

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, 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 принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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 соответствии с пунктом 3.9.5 части 3 Документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса.

Пунктом 3.9.4.1 части 3 Документации установлено, что участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случае непредставления определенных конкурсной документацией документов и/или предоставления информации

об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки вторых частей заявок участников конкурса б/д б/н заказчиком принято решение об отказе заявителю (заявка с идентификационным номером «2» по лоту № 1) в допуске к участию

в конкурсе в связи с представлением документов, предусмотренных пунктом 2.1 приложения № 1.4 к документации о закупке, содержащих информацию о наличии опыта выполнения работ несоответствующую действительности, а именно:

в представленном в составе заявки документе «сведения об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров» указаны сведения

о стоимости выполненных работ несоответствующие действительности.

Согласно доводу Жалобы права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправоммерно принявшего решение об отклонении заявки Заявителя на участие в Конкурсе, ввиду того, что в форме сведений об опыте выполнения работ, представленной Заявителем в составе заявки в целях оценки по подкритерию «Опыт участника 1» (далее – Подкритерий) критерия «Квалификация участника», представлена информация, несоответствующая действительности.

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что Заказчиком в Документации должны быть указаны, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В подпункте 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации предусмотрен Подкритерий, согласно которому оценка заявок участников закупки осуществляется на основании документов, представленных каждым участником в составе заявки по каждому лоту, в соответствии с подпунктом 1 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации.

При этом согласно подпункту 1 пункта 2 приложения № 1.4 к Документации в подтверждение наличия опыта выполнения работ, указанного в пункте 2.1 приложения № 1.4 к Документации, участник в составе заявки представляет:

«- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации о наличии требуемого опыта;

и

- акты о выполнении работ;

и

- договоры на выполнение работ (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

- копии документов, подтверждающих оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору

(этапу договора), заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке, с отметкой обслуживающего банка об исполнении, заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка и/или копии актов приёмки исполненных обязательств в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключенных с ОАО «РЖД» или его дочерними обществами);

- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.)».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил документы и пояснил, что Заявителем в форме сведений об опыте выполнения работ (далее – Форма) в целях оценки заявок по Подкритерию указан, в том числе договор от 18.07.2019 № 3515651 на сумму 22 454 644,41 руб. без НДС и 26 945 573,28 руб. с НДС (далее – Договор № 1), от 18.10.2016 № 2105928 на сумму 11 934 710,24 руб. без НДС и 14 082 958,08 руб. с НДС (далее – Договор № 2).

Вместе с тем в ходе проверки представленных Заявителем сведений Заказчиком установлено, что сумма выполненных работ, указанная Заявителем в Форме, не соответствует сумме выполненных работ, указанных в копиях актов выполненных работ по договорам (по Договору № 1: 22 454 644,40 руб. без НДС и 26 945 573,29 руб. с НДС; по Договору № 2: 11 934 710,23 руб. без НДС и 14 082 958,07 руб. с НДС), в связи с чем Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске на участие в закупке.

Представитель Заявителя сообщил, что сведения, содержащиеся в заявке Заявителя являются достоверными, о чем свидетельствуют копии Договоров №№ 1, 2, а также акты выполнения работ к вышеуказанным договорам, которые также представлены в составе заявки.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что Заказчиком не представлены доказательства, подтверждающие указание Заявителем в составе заявки недостоверных сведений, предоставляющих

необоснованное преимущественное положение Заявителю.

Согласно пункту 3.9.27 Документации если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям конкурсной документации, оценка заявки по критериям, указанным в приложении № 1.4 конкурсной документации, осуществляется без учета информации, указанной

в таких документах, за исключением случаев, если такая информация является недостоверной.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наличие в Форме технических ошибок в отношении Договоров №№ 1, 2

не свидетельствует об отсутствии у Заявителя опыта выполнения работ по предмету закупки, поскольку Заявителем в составе заявок представлены копии вышеуказанных договоров, а также соответствующие акты выполнения работ.

Таким образом, при несоответствии документов, представленных участником для целей оценки, в соответствии с пунктом 3.9.27 Документации Заказчик осуществляет оценку без учета информации, указанной в таких документах.

Учитывая вышеизложенное, действия Заказчика, отклонившего заявки Заявителя, в том числе по вышеуказанному основанию, не соответствуют 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 которых 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 выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу жалоба ООО «Спецстройпроект» (ИНН: 6670357399; ОГРН: 1156658088267) от 20.05.2024 № 20005/24-Ж на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ на объекте Московской дирекции инфраструктуры (извещение № 624/ОКЭ-ЦДИ/24, размещенное на сайте <https://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 ОАО «РЖД», ООО «РТС-Тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 06.06.2024 по делу № 223ФЗ-187/24.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 06.06.2024 по делу № 223ФЗ-187/24. для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>