

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-188/24

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «КТК» на действия
(бездействие) заказчика, организатора 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»**

07.06.2024 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 30.11.2022 № ЦДЗС-120/Д),

ООО «КТК»: <...> (доверенность от 04.06.2024 б/н),

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 «КТК» от 28.05.2024 № 28/05/24 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на изготовление, поставку пассажирских платформ из композитных материалов с выполнением работ по их монтажу (извещение № 272/ОКЭ-ЦДПО/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 «КТК» (далее – Заявитель) от 28.05.2024 № 28/05/24 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД»

(далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на изготовление, поставку пассажирских платформ из композитных материалов с выполнением работ по их монтажу (извещение № 272/ОКЭ-ЦДПО/24, размещенное на сайте <https://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 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 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.

В силу положений части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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.

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 22.06.2023 (протокол № 13)) (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 – 29.02.2024;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 133 353 676, 64 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 22.04.2024;
4. На участие в Конкурсе подано 6 заявок;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 16.05.2024;
6. По результатам рассмотрения заявок до участия в Конкурсе допущено 4 участника закупки;
7. Дата подведения итогов – 16.05.2024;
8. По результатам подведения итогов победителем признан участник № 1 с предложением о цене договора в размере 1 122 020 139,60 руб.

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 04.06.2024 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 07.06.2024.

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.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно принято решение о признании заявки Заявителя не соответствующей 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, 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.

Согласно пункту 5 Извещения размер обеспечения заявки составляет 28 333 841,92 (Двадцать восемь миллионов триста тридцать три тысячи восемьсот сорок один) руб. 92 коп.

Пунктом 3.15.1 Документации установлено, что обеспечение заявки может быть представлено в форме внесения денежных средств или в форме независимой гарантии или иным способом, предусмотренным действующим законодательством Российской Федерации и принятым во исполнение его нормативными правовыми актами. Выбор способа обеспечения заявки на участие в закупке осуществляется участником закупки. Предоставление обеспечения иным способом не допускается.

В соответствии с пунктом 3.15.7 Документации при выборе способа обеспечения заявки в форме независимой гарантии участник должен предоставить независимую 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 независимой гарантии должен составлять не менее 120 (ста двадцати) дней со дня окончания срока подачи заявок. Независимая гарантия должна соответствовать требованиям, изложенным в пункте 3.15 Документации. Рекомендуемая форма независимой гарантии представлена в приложении № 3.1 к Документации.

Согласно пункту 3.13.7.4 в составе заявки должны быть представлены документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки (если в Извещении и пункте 1.5 Документации содержится данное требование). Если участником выбрана форма обеспечения заявки в виде независимой гарантии, предоставляется сканированная с оригинала независимая гарантия.

При этом в соответствии с пунктом 3.15.15 основанием для отказа в допуске к участию в закупке является несоответствие независимой гарантии условиям, изложенным в Документации.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 16.05.2024 № 272/ОКЭ-ЦДПО/24/1 заявка Заявителя отклонена от участия в закупке

на основании пункта 3.15.15 Документации в связи с предоставлением документа, предусмотренного пунктом 3.13.7.4 Документации, не соответствующего требованиям пункта 3.15.7 Документации, а именно: срок действия независимой гарантии не соответствует требованиям Документации, он должен составлять не менее 120 дней со дня окончания срока подачи заявок.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем в составе заявки на участие в закупке в целях обеспечения заявки на участие представлена независимая гарантия от 18.03.2024

№ М00-24-04212/ЕГ, выданная Банком ВТБ (ПАО), со сроком действия с 20.03.2024

по 25.07.2024 включительно (далее – Независимая гарантия), что не соответствует требованию пункта 3.5.7 Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что в соответствии с редакцией извещения от 29.02.2024 № 1 срок окончания подачи заявок – 20.03.2024.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что в соответствии с редакцией извещения от 29.02.2024 № 1 заявителем получена Независимая гарантия.

При этом пунктом 3.13.9 Документации предусмотрено следующее: «Окончательная дата подачи заявок может быть перенесена на более поздний срок. Соответствующие изменения даты подачи заявок размещаются на сайтах. В этом случае продление сроков действия обеспечения заявок не требуется».

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России также сообщил, что учитывая, что Заказчиком 12.03.2024, 19.03.2024, 02.04.2024, 10.04.2024, 12.04.2024 вносились изменения в Документацию, продление срока действия представленной в составе заявки независимой гарантии на основании пункта 3.13.9 Документации не требуется.

Вместе с тем представитель Заказчика пояснил, что применение пункта 3.13.9 Документации осуществляется в случае внесения изменений Заказчиком

в Документацию или Извещение изменений в части даты окончания срока подачи заявок. При этом в ходе проведения Конкурса Заказчиком вносились изменения,

в том числе в техническое задание Документации, в связи с чем положения пункта 3.13.9 Документации неприменимы в указанном случае.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, установила, что пункт 3.13.9 Документации позволяет применять данный пункт независимо от того, когда участником подается заявка: до или после переноса срока окончания подачи заявок. 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.

Таким образом, условия пункта 3.13.9 Документации применимы к любому участнику, чья заявка подана до или после переноса даты окончания срока подачи заявок.

При этом Комиссия ФАС России, исходя из пояснений представителя Заказчика, отмечает, что применение условий (ограничений) пункта 3.13.9 Документации, не установленных в Документации, не допускается, поскольку отсутствие в Документации закрытого перечня условий (ограничений) применения пункта 3.13.9 Документации позволяет Заказчику реализовывать субъективный подход при рассмотрении заявок участников закупки, что противоречит принципам, установленным в Законе о закупках.

Таким образом, изучив представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика, принявшего решение об отклонении заявки Заявителя ввиду несоответствия срока действия Независимой гарантии, 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 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 выявленного нарушения.

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 «КТК» (ИНН: 2466259482; ОГРН: 1132468008837) от 28.05.2024 № 28/05/24 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на изготовление, поставку пассажирских платформ из композитных материалов с выполнением работ по их монтажу (извещение № 272/ОКЭ-ЦДПО/24, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим требования части 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 07.06.2024 по делу № 223ФЗ-188/24.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 07.06.2024 № 223ФЗ-188/24 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Ведущий заседание Комиссии ФАС России: <...>

Члены Комиссии ФАС России: <...>

<...>