

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-392/21

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «БЭК-XXI Век» 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»**

26.07.2021 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «БЭК-XXI Век»: <...>,

представители ООО «РТС-тендер» 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 «БЭК-XXI Век» от 15.07.2021 № 15/07 на действия (бездействие) заказчика

ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3442/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора поставки инженерного

и технологического оборудования на объекты строительства Московской железной дороги в рамках реализации проекта МТУ (извещение № 32110437176),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

**У С Т А Н О В И Л А:**

В ФАС России поступила жалоба ООО «БЭК-XXI Век» (далее – Заявитель) от 15.07.2021 № 15/07 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной

форме  
№ 3442/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства Московской железной дороги в рамках реализации проекта МТУ (извещение № 32110437176)  
(далее – Аукцион, 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.

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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» (протокол от 14.05.2021 № 10) (далее – Положение о закупке).

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

1) извещение о проведении Аукциона размещено в единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) – 30.06.2021;

2) начальная (максимальная) цена договора – 2 395 782 000 рублей;

3) дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 16.07.2021;

4) дата рассмотрения заявок на участие в Аукционе – 30.07.2021;

5) дата подведения итогов Аукциона – 03.08.2021.

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 при проведении Аукциона Заказчиком нарушены следующие права и законные интересы Заявителя:

1.

1.

1. Заказчиком в Документации установлено требование о поставке оборудования с наличием допуска к применению на объектах железнодорожной инфраструктуры, ограничивающее количество участников закупки;
2. Заказчиком в Документации неправомерно установлено право осуществлять дополнительный запрос информации и документов для уточнения положений заявок участников закупки;
3. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении участниками закупки банковской гарантии, выданной для обеспечения заявки для участие в Аукционе, из установленного списка банков;
4. Заказчиком на запрос о разъяснении положений Документации дан ненадлежащий ответ, а именно Заказчик в разъяснениях Документации и в Документации не указал характеристики оборудования, являющегося объектом закупки.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской

Федерации, Положения о закупке и Документации.

В ходе рассмотрения Жалобы 22.07.2021 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы в заседании Комиссии ФАС России объявлен перерыв до 26.07.2021.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя 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, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации установлено требование о поставке оборудования с наличием допуска к применению на объектах железнодорожной инфраструктуры, ограничивающее количество участников закупки.

Пунктом 3 части 9 статьи 10 Закона о закупках установлено, что в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках (при необходимости).

*В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках* требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные

требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно извещению об Аукционе и Документации объектом закупки является поставка инженерного и технологического оборудования на объекты строительства Московской железной дороги в рамках реализации проекта МТУ.

В соответствии с приложением № 1.1.1 к Документации указан перечень оборудования, подлежащего к поставке.

В пункте 4 приложения 1.1 к Документации установлен срок поставки инженерного и технологического оборудования – не позднее 03.12.2021.

Пунктом 4 приложения № 1.1 к Документации указано, что оборудование по позициям № 715, 716, 717, 1860, 1861, 1862, 1863, 1864, 1865, 1866, 1867, 1868, 1869, 5340, 5341, 5342, 5343, 5344, 5345, 5346, 5347, 5348, 5349, 5350, 5351, 5352, 5353, 5354, 5355, 5356, 5357, 5358, 5359, 5360, 5361, 5362, 5363, 5364, 5365, 5366, 5367, 5368, указанным в приложении № 1.1.1 к Документации, должно поставляться с допуском к применению на объектах железнодорожной инфраструктуры, полученным по результатам проведения экспертизы конструкторской и эксплуатационной документации технических средств на их совместимость с действующими техническими средствами инфраструктуры, проведенной проектно-конструкторско-технологическим бюро железнодорожной автоматики и телемеханики – филиалом ОАО «РЖД» и Управлением автоматики и телемеханики Центральной дирекции инфраструктуры – филиалом ОАО «РЖД» в соответствии с ГОСТ 33477-2015 «Система разработки и постановки продукции на производство. Технические средства железнодорожной инфраструктуры. Порядок разработки, постановки на производство и допуска к применению» (далее – ГОСТ) 33477-2015.

При этом на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что указанное требование обязывает участника закупки иметь в наличии оборудование на момент подачи заявки на участие в Аукционе, поскольку в Документации не определен порядок получения допуска к применению на объектах железнодорожной инфраструктуры, а также сроки для получения такого допуска.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что требование о наличии допуска к применению на объектах железнодорожной инфраструктуры, обусловлено тем, что поставляемое оборудование непосредственно связано с устройствами сигнализации,

централизации и блокировки железнодорожной автоматики и телемеханика (ЖАТ), для питания которых оно используется. Указанное требование установлено исключительно к исполнителю по договору, заключенному по результатам закупки. Порядок получения допуска к применению на объектах железнодорожной инфраструктуры установлен в ГОСТ 33477-2015. Также в Документации установлен достаточный срок для получения указанного допуска, а также поставки оборудования, а именно до 03.12.2021.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы, в связи с чем довод не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено право осуществлять дополнительный запрос информации и документов для уточнения положений заявок участников закупки.

Пунктом 204 Положения о закупке установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов конкурентной закупки в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки участника, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям документации о конкурентной закупке.

В соответствии с пунктом 3.6.12 части 3 Документации Заказчик вправе до даты проведения аукциона в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям аукционной документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что вышеуказанное требование не создает преимуществ для участников закупки, поскольку такое требование установлено для проверки достоверности сведений, представленных в заявках участников Аукциона, что соответствует Положению о закупке и не противоречит Закону о закупках.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС

России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении участниками закупки банковской гарантии, выданной для обеспечения заявки для участия в Аукционе,  
из установленного списка банков.

Пунктом 3.13.1 части 3 Документации обеспечение Аукционной заявки может быть представлено в форме внесения денежных средств или в форме банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в аукционе осуществляется участником аукциона. Предоставление обеспечения иным способом не допускается.

*В соответствии с пунктом 3.13.7 части 3 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 не менее 120 (ста двадцати) дней со дня окончания срока подачи заявок. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям Документации, изложенным в пункте 3.13 части 3 Документации. Рекомендуемая форма банковской гарантии представлена в приложении № 3.1 к Документации.*

*Пунктом 3.13.15 части 3 Документации определено, что основанием для отказа в допуске к участию в Аукционе является несоответствие банковской гарантии условиям, изложенным в Документации.*

*При этом банковская гарантия направлена на обеспечение надлежащего исполнения принципалом его обязательства перед бенефициаром.*

*Таким образом, главным предназначением банковской гарантии является ее обеспечительная функция. При этом получение банковской гарантии у банка,  
не включенного в перечень банковских организаций, установленный Заказчиком,  
не свидетельствует о том, что обеспечительная функция не будет*

*реализована должным образом.*

*Кроме того, размер собственных средств (капитала) банка, который составляет менее двадцати миллиардов рублей не может повлиять на исполнение обязательства принципала перед бенефициаром, поскольку финансовая обеспеченность банков постоянно меняется.*

Учитывая изложенное, возможность участия в Аукционе с учетом указанных положений зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно доводу Жалобы Заказчиком на запрос о разъяснении положений Документации дан ненадлежащий ответ, а именно Заказчик в разъяснениях положений Документации и в Документации не указал характеристики оборудования, являющегося объектом закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном Законом о закупках и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

При этом согласно части 3 статьи 3.2 Закона о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 статьи 3.2 Закона о закупках, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

В соответствии с приложением № 1.1.1 к Документации указан перечень оборудования, подлежащего к поставке.

Согласно пункту 2 приложения 1.1 к Документации участник Аукциона может предложить иное оборудование (эквивалент).

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заявителем в



адрес Заказчика направлен запрос о разъяснении положений Документации от 09.07.2021 (далее – Запрос).

Так, например, в Запросе Заявитель просил уточнить характеристики оборудования по позициям №186-1865, изложенным в приложении № 1.1.1 к Документации, поскольку информации, указанной в Документации, недостаточно для того, чтобы предложить в заявке на участие в Аукционе эквивалентное оборудование.

При этом Заказчик, по мнению Заявителя, в нарушение положений Закона о закупках не представил надлежащие разъяснения положений Документации на поставленные Заявителем в Запросе вопросы.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в ответ на Запрос Заказчиком 14.07.2021 в ЕИС размещено разъяснение положений Документации (далее – Разъяснение) в срок, установленный Законом о закупках и Положением о закупке, при этом Разъяснение не изменяет суть Документации.

Комиссия ФАС России, изучив Запрос и Разъяснения, установила, что Заказчиком дан ответ о том, что информации, указанной в наименовании, марках, чертежах оборудования по перечисленным в Документации позициям достаточно для подбора оборудования и формирования участником закупки технического предложения. Кроме того, вся информация по вышеуказанному оборудованию содержится в открытом доступе в сети «Интернет».

При этом Комиссией ФАС России установлено, что в приложении № 1.1.1 к Документации не указаны технические и функциональные характеристики таких товаров, как, например: извещатель, блок резервированного электропитания, Блочно-контейнерных дизельных электростанций, шкаф управления пожарный и другое, что не позволяет определить потребность Заказчика и надлежащим образом заполнить заявку на участие в Аукционе.

Вместе с тем представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представили доказательств, свидетельствующих об обратном.

Комиссия ФАС России, изучив Документацию, приходит к выводу, что Заказчик, не установивший в Документации технические и функциональные характеристики указанных товаров, позволяющие определить потребность Заказчика, нарушил требования пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 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 частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

## Р Е Ш И Л А:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «БЭК-XXI Век» (ИНН: 7826163837; ОГРН: 1037851040281) от 15.07.2021 № 15/07 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3442/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства Московской железной дороги в рамках реализации проекта МТУ (извещение № 32110437176) обоснованной в части доводов о том, что:

– Заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении участниками закупки банковской гарантии, выданной для обеспечения заявки для участия в Аукционе, из установленного списка банков;

– Заказчиком ненадлежащим образом составлено описание объекта закупки.

1.

1.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными юридическими лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 26.07.2021 № 223ФЗ-392/21.

4. Передать соответствующему должностному лицу  
Управления контроля размещения государственного  
оборонного заказа ФАС России материалы дела  
от 26.07.2021 № 223ФЗ-392/21 для рассмотрения вопроса о  
возбуждении дела  
об административном правонарушении.

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