

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-839/20

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Дельта Солюшнс» 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»**

23.10.2020 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «Дельта Солюшнс»: <...>,

рассмотрев посредством видеоконференц-связи жалобу ООО «Дельта Солюшнс» от 15.10.2020 б/н на действие (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 470/ОКЭ-ЦСС/20 на право заключения договора на оказание комплекса услуг по технической поддержке, техническому обслуживанию и ремонту связевого и обеспечивающего его работу оборудования ОАО «РЖД» (извещение № 32009441728), 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 «Дельта Солюшнс» (далее – Заявитель) от 15.10.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 470/ОКЭ-ЦСС/20 на право заключения договора на оказание комплекса услуг по технической поддержке, техническому обслуживанию и ремонту связевого и обеспечивающего его работу оборудования ОАО «РЖД» (извещение № 32009441728) (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 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.

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» (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 27.08.2020;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 6 060 446 400 **рублей**;
3. Дата окончания подачи заявок — 16.10.2020;
4. Дата рассмотрения заявок — 09.11.2020;
5. Дата подведения итогов Конкурса – 10.11.2020.

В целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 22.10.2020 до 23.10.2020.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком в Документации установлены неправомерные требования к участникам закупки, а также установлен неправомерный критерий оценки заявок участников Конкурса.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные пунктом 1 частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя 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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

При этом согласно пунктам 13,14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно пункту 6 технического задания Документации для оказания услуг исполнитель должен иметь авторизацию АО «Транссеть» на осуществление технической поддержки ЕСМА. В подтверждение наличия авторизации АО «Транссеть» победитель Конкурса (лицо, с которым по итогам конкурса принято решение о заключении договора в установленном настоящей документацией порядке) предоставляет Заказчику действующие сертификаты и/или свидетельства и/или иные документы, выданные АО «Транссеть» об авторизации, на этапе заключения договора не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика, в соответствии с пунктом 3.18.5 Документации.

Кроме того, согласно пункту 2.2 приложения № 1.4 Документации оценка заявок участников Конкурса осуществляется, в том числе по критерию «Наличие авторизации АО «Транссеть» на осуществление технической поддержки информационной системы ЕСМА ОАО «РЖД».

Оценка осуществляется следующим образом: «Оценивается наличие у участника авторизации АО «Транссеть» на осуществление технической поддержки информационной системы ЕСМА ОАО «РЖД» по документам, поданным каждым участником в составе заявки в соответствии с пунктом 2.2 приложения № 1.4 к конкурсной документации: 15 баллов присваивается при наличии у участника авторизации АО «Транссеть» на осуществление технической поддержки информационной системы ЕСМА ОАО «РЖД»; 0 баллов – при отсутствии у участника авторизации АО «Транссеть» на осуществление технической поддержки информационной системы ЕСМА ОАО «РЖД» баллы участнику не начисляются».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил документы и пояснил, что указанные положения Документации установлены Заказчиком неправомерно, поскольку ставят в неравное положение участников Конкурса.

Изучив имеющиеся материалы, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что участник закупки на этапе заключения договора может не обладать документами, подтверждающими наличие у участника авторизации АО «Транссеть» на осуществление технической поддержки ЕСМА, в связи с чем предоставление вышеуказанных документов с целью подтверждения соответствия указанным требованиям Документации участника закупки зависит от волеизъявления третьих лиц, ввиду отсутствия обязанности АО «Транссеть» как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении указанной авторизации, а также подтверждающих документов.

При этом Комиссией ФАС России установлено, что при оказании услуг по предмету закупки не предусматривается передача исполнителю по договору прав на использование на условиях простой (неисключительной) лицензии программы ЕСМА, что не противоречит положениям договора, заключенного между ОАО «РЖД» и АО «Транссеть», в связи с чем требование Документации о подтверждении на этапе заключения договора наличия у участника авторизации АО «Транссеть» на осуществление технической поддержки ЕСМА является избыточным.

Кроме того, указанный критерий оценки заявок участников Конкурса не субъективен, а также не направлен на выявление лучших условий исполнения обязательств по договору, поскольку возможность участников закупки получить баллы всецело зависит от волеизъявления третьих лиц, что ставит в неравное положение участников Конкурса и не соответствует требованиям Закона о закупках.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, установившего к участникам Конкурса неправомерные требования в части предоставления при заключении договора документов, подтверждающих наличие у участника авторизации АО «Транссеть», а также установившего вышеуказанный критерий оценки заявок участников Конкурса, ограничивают количество участников Конкурса, противоречат подпункту 2 пункта 33 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункты 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, 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.

1.

1. Признать жалобу ООО «Дельта Солюшнс» (ИНН: 6670329659, ОГРН: 1116670004978) от 15.10.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 470/ОКЭ-ЦСС/20 на право заключения договора на оказание комплекса услуг по технической поддержке, техническому обслуживанию и ремонту связевого и обеспечивающего его работу оборудования ОАО «РЖД» (извещение № 32009441728) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим пункты 9, 13, 14 части 10 статьи 4 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 выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 23.10.2020 № 223ФЗ-839/20.

1.

1.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 23.10.2020 № 223ФЗ-839/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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