

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-325/21

по результатам рассмотрения жалобы АО «РПМ» 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»

25.06.2021 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

АО «РПМ»: <...>,

ООО «Инжинеринг Сервис-Путьмаш» <...>,

представители ООО «РТС-Тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате и времени рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу АО «РПМ» от 08.06.2021 № 1 на действие (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 187/ОКЭ-ЦДИ/21 на право заключения договора выполнения работ по капитальному и текущим ремонтам специального подвижного состава, ремонту линейного оборудования специального подвижного состава Юго-Западной дирекции по эксплуатации путевых машин (извещение № 32110147495), 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 АО «РПМ» (далее – Заявитель) от 08.06.2021 № 1 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 187/ОКЭ-ЦДИ/21 на право заключения договора выполнения

работ по капитальному и текущим ремонтам специального подвижного состава, ремонту линейного оборудования специального подвижного состава Юго-Западной дирекции по эксплуатации путевых машин (извещение № 32110147495) (далее соответственно – Жалоба, Конкурс).

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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

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 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» (протокол от 23.09.2020 № 22) (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 (далее – ЕИС) предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

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

1) извещение о проведении Конкурса размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 31.03.2021;

2) начальная (максимальная) цена договора – 627 416 820 рублей;

3) дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 17.05.2021;

4) на участие в Конкурсе подано 2 заявки от участников Конкурса;

5) дата рассмотрения заявок на участие в Конкурсе – 02.06.2021;

6) по результатам рассмотрения заявок на участие в Конкурсе все заявки участников закупки допущены к участию в Конкурсе;

7) дата окончания срока подачи предложений для переторжки – 10.06.2021;

8) предложение для переторжки поступило от 2 участников Конкурса;

9) дата подведения итогов Конкурса – 16.06.2021;

10) победителем Конкурса признано ООО «Инжиниринг Сервис-Путьмаш»

с предложением о цене договора 417 755 032,65 рублей.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя следующими действиями (бездействием) Заказчика:

1) в нарушение требований Закона о закупках в протоколе рассмотрения и оценки Конкурсных заявок от 02.06.2021 № 187/ОКЭ-ЦДИ/21/1 (далее – Протокол) не указаны результаты оценки заявок на участие в Конкурсе;

2) принято неправомерное решение о допуске ООО «Инжинеринг Сервис-Путьмаш» (далее – Участник) к участию в Конкурсе;

3) в ЕИС размещено приглашение к участию в переторжке, проводимой в заочной электронной форме, от 02.06.2021 (далее – Приглашение), не соответствующее Положению о закупке и Документации, поскольку в Приглашении Заказчиком указана возможность для участников Конкурса повысить предпочтительность своих заявок исключительно посредством уменьшения цены договора, предложенной в заявке на участие в закупке;

4) в извещении о проведении закупки не изменен срок подведения итогов Конкурса.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, руководствовался Положением о закупке и Документацией.

В ходе рассмотрения Жалобы 16.06.2021 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы в заседании Комиссии ФАС России объявлен перерыв до 25.06.2021.

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 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.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в нарушение требований Закона о закупках в Протоколе не указаны

результаты оценки заявок на участие в Конкурсе.

При этом в Протоколе указано, что оценка заявок участников закупки не проводилась, поскольку Заказчиком принято решение о проведении переторжки.

Пунктом 4 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать результаты оценки заявок на участие

в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок

о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом конкурентной закупки предусмотрена оценка таких заявок).

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что конкретная дата наступления этапа оценки заявок в извещении о проведении закупки и Документации Заказчиком не определена.

В соответствии с подпунктом 3.9.1 пункта 3.9 части 3 Документации в ходе проведения Конкурса Заказчик вправе принять решение о проведении переторжки.

Согласно пункту 107 Положения о закупке переторжка возможна во всех конкурентных закупках по решению заказчика, за исключением закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). При этом заказчик имеет право проводить переторжку в рамках конкурентной закупки неограниченное количество раз.

Кроме того, в пункте 107 Положения о закупке установлено, что переторжка может проводиться:

1) если предложение о цене, указанное в заявке участника, признанной лучшей, выше предложений о цене, указанных в заявках других участников;

2) если в нескольких заявках содержатся одинаковые условия (присвоено равное количество баллов по итогам оценки);

3) если во всех поступивших от участников предложениях содержится предложение о снижении начальной (максимальной) цены договора (цены лота) менее чем на 0,5 процента;

4) в иных случаях.

Таким образом, Заказчик вправе принять решение о проведении переторжки на любом этапе закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика не противоречат Закону о закупках и Положению о закупке, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком принято *неправомерное решение о допуске Участника к участию в Конкурсе.*

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации должны быть указаны в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно Протоколу Заказчиком принято решение о допуске Участника к участию в закупке.

В подпункте 1.9.1 пункта 1.9 части 1 Документации установлены квалификационные требования к участникам закупки, согласно которым «Участник должен иметь опыт выполнения работ по капитальному ремонту специального подвижного состава и/или текущим ремонтам специального подвижного состава и/или ремонту линейного оборудования специального подвижного состава (дизельный двигатель, гидropередача, подбивочный блок, колесные пары, редукторы, тяговые двигатели, электродвигатели), стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в Техническом задании – приложении № 1.1 конкурсной документации.

При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки)

по капитальному ремонту специального подвижного состава и/или текущим ремонтам специального подвижного состава и/или ремонту линейного оборудования специального подвижного состава (дизельный двигатель, гидropередача, подбивочный блок, колесные пары, редукторы, тяговые двигатели, электродвигатели).

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет:

– документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, представленной в приложении № 1.3 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)

– документы, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.)».

В соответствии с формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров приложения № 1.3 к Документации (далее – Форма) участнику закупки в Formе необходимо указать наличие жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником закупки обязательств по договору.

Пунктом 3.6.11 раздела 3 части 3 Документации установлено, что Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в Конкурсных заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет.

Согласно пункту 3.6.12 раздела 3 части 3 Документации по результатам рассмотрения Конкурсных заявок заказчик принимает решение о допуске (отказе в допуске) участника Конкурса к участию в Конкурсе.

В пункте 3.6.5 раздела 3 части 3 Документации указано, что в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника Конкурса на любом этапе проведения Конкурса.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что Участником и ООО «НПО «Прогресс» подана совместная заявка на участие в Конкурсе, в состав которой приложены: договор от 08.12.2015 № КР-58/ДРПТ, заключенный между Заявителем и Участником (далее – Договор № 1), договор от 29.12.2012 № КР-73/ОРПТ, заключенный между Заявителем и ЗАО НПО «Прогресс» (далее – Договор № 2), а также Форма, согласно которой со стороны контрагентов по Договорам № 1 и № 2, приложенным в составе заявки на участие в Конкурсе, отсутствуют жалобы, претензии, исковые заявления.

В целях проверки достоверности сведений, представленных в составе заявки Участника на участие в закупке, Заказчиком в адрес Заявителя направлены запросы от 24.05.2021 № ИСХ-3640/С-3 РЦБЗ и от 31.05.2021 № ИСХ2667/МС РЦБЗ (далее – Запросы) о предоставлении информации в отношении исполнения Договоров № 1 и № 2.

В ответ на Запросы Заявителем в адрес Заказчика направлены письма от 01.06.2021 № 2516 и № 2517, согласно которым Договор № 1 исполнен Участником ненадлежащим образом, а Договор № 2 Заявитель с ООО «НПО «Прогресс» не заключал.

Учитывая изложенное, по мнению Заявителя, Участником в Форме, приложенной к заявке на участие в Конкурсе, указана недостоверная информация об отсутствии жалоб, претензий, исковых заявлений по Договору № 1, а также для подтверждения опыта выполнения работ приложен Договор № 2, исполненный иным лицом.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что Участник подавал заявку на участие в Конкурсе самостоятельно.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в письме от 01.06.2021 № 2516 Заявитель указал о ненадлежащем исполнении Участником обязательств по Договору № 1. При этом Заявителем к указанному письму не приложено жалоб,

претензий, исковых заявлений по Договору № 1. Кроме того, согласно актам, приложенным к Договору № 1, у Заявителя отсутствуют замечания к выполненным Участником работам.

При этом Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих о том, что Заказчик обладал информацией о наличии в составе заявки Участника на участие в закупке недостоверных сведений.

Комиссия ФАС России, изучив документы и сведения, представленные сторонами, приходит к выводу, что действия Заказчика не противоречат требованиям Закона о закупках и Положению о закупке.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в ЕИС размещено Приглашение, несоответствующее Положению о закупке и Документации, поскольку в Приглашении Заказчиком указана возможность для участников Конкурса повысить предпочтительность своих заявок исключительно посредством уменьшения цены договора, предложенной в заявке на участие в закупке.

В соответствии с подпунктом 3.9.5 пункта 3.9 части 3 Документации в любое время до подведения итогов Конкурса Заказчик вправе направить участникам, допущенным к участию в Конкурсе, приглашение с указанием в нем формы, порядка проведения переторжки, сроков и порядка подачи предложений с новыми условиями, а также информации о дате, времени, проведения переторжки в режиме реального времени, дате, времени открытия доступа к документам с измененными условиями в электронной форме, дате и времени рассмотрения предложений и переносе срока подведения итогов.

Согласно пункту 108 Положения о закупке при проведении переторжки допущенным к участию в конкурентной закупке участникам предоставляется возможность добровольно повысить предпочтительность их заявок путем снижения первоначальной (указанной в заявке) цены или путем уменьшения сроков поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг либо снижения размера аванса или изменения иных условий исполнения договора при условии сохранения остальных положений заявки без изменений.

В Приглашении указано, что в ходе переторжки участники вправе добровольно повысить предпочтительность своих заявок путем снижения первоначальной цены.

Вместе с тем в приложении 1.4 к Документации установлены критерий «Цена договора» и подкритерии: «Опыт участника», «Наличие фактов

неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» критерия «Квалификация участника», в соответствии с которыми оцениваются заявки участников закупки.

Учитывая изложенное, участники Конкурса при проведении переторжки могут повысить предпочтительность своих заявок путем снижения первоначальной цены, поскольку уменьшение сроков поставки товара, выполнения работ, оказания услуг либо снижение размера аванса или изменение иных условий исполнения договора не предусмотрены установленными в Документации критерием и подкритериями.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в извещении о проведении закупки не изменен срок подведения итогов Конкурса.

На основании сведений из ЕИС срок подведения итогов закупки – 03.06.2021.

В соответствии с Протоколом Заказчиком принято решение о проведении переторжки до 10.06.2021.

При этом в Приглашении, размещенном в ЕИС, указана новая дата подведения итогов закупки – 16.06.2021.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу АО «РПМ» (ИНН: 4029032450; ОГРН: 1054003521021) от 08.06.2021 № 1 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 187/ОКЭ-ЦДИ/21 на право заключения договора выполнения работ по капитальному и текущим ремонтам специального подвижного состава, ремонту линейного оборудования специального подвижного состава Юго-Западной дирекции по эксплуатации путевых машин (извещение № 32110147495) необоснованной.

1.

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