

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-372/23

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Авиафлюид Интернешнл»  
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»**

28.09.2023 Москва

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

ведущего заседания Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ООО «Авиафлюид Интернешнл»: <...>,

ОАО «РЖД»: <...>,

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 «Авиафлюид Интернешнл» от 08.09.2023 б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 11.09.2023 № НП/38522/23, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку незамерзающей контактной жидкости для ультразвуковой дефектоскопии рельсов (извещение № 1728/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте [www.rts-tender.ru](http://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 «Авиафлюид Интернешнл» от 08.09.2023 б/н, направленная письмом Московского УФАС России от 11.09.2023 № НП/38522/23, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД»

при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку незамерзающей контактной жидкости для ультразвуковой дефектоскопии рельсов (извещение № 1728/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте [www.fts-tender.ru](http://www.fts-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 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 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 заказчика 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.

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 – 24.08.2023.
2. Начальная (максимальная) цена договора – 117 734 307, 84 руб.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 11.09.2023.
4. На участие в Конкурсе подано 3 заявки.
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 20.09.2023.
6. По результатам рассмотрения заявок соответствующими требованиями Документации признаны 3 заявки участников закупки.
7. Дата подведения итогов Конкурса – 20.09.2023.
8. По результатам подведения итогов Конкурса победителем признан участник закупки с идентификационным номером заявки «2» с предложением о цене договора в размере 115 373 798, 40 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 18.09.2023 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 28.09.2023.

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.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, ненадлежащим образом установившего порядок оценки заявок участников закупки по подкритерию «Опыт участника» критерия «Квалификация участника» (далее – Критерий).

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.

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках установлены цели Закона о закупках, в том числе расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

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 принципами равноправия,

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

В силу положений пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Исходя из вышеуказанных положений следует, что деятельность заказчика по осуществлению закупки, в том числе по установлению критериев оценки для расчета баллов участников закупки, должна быть нацелена на реализацию принципов и достижения целей, установленных Законом о закупках.

Пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации установлен следующий порядок оценки заявок участников закупки по Критерию: «заявки участников закупки оцениваются путем деления стоимости выполненных каждым (j-ым) участником поставок незамерзающей контактной жидкости для ультразвуковой дефектоскопии рельсов на цену договора (лота) без учета НДС, установленную в техническом задании документации о закупке, по формуле:

, где:

$B_j$  – количество баллов j-го участника;

$C_{j\text{Зопыт}}$  – стоимость выполненных j-ым участником поставок незамерзающей контактной жидкости для ультразвуковой дефектоскопии рельсов (без учета НДС);

$C_{\text{нач.макс.}}$  – цена договора (лота) без учета НДС, установленная в техническом задании документации о закупке.

$N$  – максимально возможное количество баллов.

В случае, если стоимость поставок товара равна или больше цены договора (лота) без учета НДС, установленной в техническом задании документации о закупке, то участнику сразу присваивается  $N$  баллов».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что порядок оценки заявок участников закупки по Критерию, ограничивает количество участников закупки, поскольку не позволяет набрать баллы участникам закупки, обладающим опытом поставки иной незамерзающей жидкости.

При этом представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что порядок оценки заявок участников закупки по Критерию установлен в Документации с целью выявления поставщика, наилучшим образом способного исполнить обязательства по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

Согласно пункту 4.11 приложения № 1.2 «Проект договора» к Документации обязательства поставщика по поставке товара Заказчику в отношении каждой партии товара (дата поставки), считаются исполненными с момента сдачи товара перевозчику и предоставления Заказчику полного комплекта документов на товар. Если поставщик осуществляет доставку товара до склада Заказчика, то обязательства поставщика по поставке товара в отношении каждой партии товара (дата поставки), считаются исполненными с момента поступления товара на указанный склад Заказчика и предоставления покупателю полного комплекта документов на товар.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила,

что в соответствии с порядком оценки заявок участников закупки по Критерию оценке подлежит наличие опыта поставки исключительно незамерзающей контактной жидкости для ультразвуковой дефектоскопии рельсов, в связи с чем участник закупки, имеющий опыт поставки иной незамерзающей жидкости, получит 0 баллов по Критерию, что, в свою очередь, ограничивает количество участников закупки.

Вместе с тем согласно положениям Документации предметом Конкурса и договора, заключаемого по результатам Конкурса, является поставка товара, правовая природа которой предполагает строго ограниченный круг обязательств сторон: передачу товара Заказчику и его оплату.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что с учетом существования гражданско-правовых отношений, возникающих из договора поставки, установленный Заказчиком порядок оценки заявок участников закупки должен позволять объективно и недискриминационно оценить имеющийся опыт участников закупки исполнения договоров поставки любой незамерзающей жидкости, а не только незамерзающей

контактной жидкости для ультразвуковой дефектоскопии рельсов.

Кроме того, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России

не представил сведений и доказательств, подтверждающих, что условия поставки незамерзающей контактной жидкости для ультразвуковой дефектоскопии рельсов существенным образом отличаются от условий поставки иной другой незамерзающей жидкости, в связи с чем Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о целесообразности установления обжалуемого порядка оценки заявок участников закупки по Критерию.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего порядок оценки заявок участников закупки по Критерию, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3

Закона о закупках, нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат 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 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 «Авиафлюид Интернешнл» (ИНН: 7725172747; ОГРН: 1027739667174) от 08.09.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку незамерзающей контактной жидкости для ультразвуковой дефектоскопии рельсов (извещение № 1728/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте [www.rts-tender.ru](http://www.rts-tender.ru)) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим пункты 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 выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 28.09.2023 по делу № 223ФЗ-372/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.09.2023 № 223ФЗ-372/ 2 3 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: <...>