

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2,

Москва, 107174

ООО «РТС-тендер»

Тараса Шевченко наб.,

д. 23А, пом. 1,

Москва, 121151

ООО «ППК»

Кости Стрелюка ул., д. 11/13, оф. 26,

г. Воронеж, Воронежская обл., 394018

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-368/21

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «ППК» 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»**

19.07.2021 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего заседание комиссии – заместителя начальника Управления –
начальника отдела нормотворчества и методологии Управления контроля
размещения государственного оборонного заказа Борушкова Д.А.,

членов комиссии:

начальника правового отдела № 2 Управления контроля размещения государственного оборонного заказа Таланиной И.С.,

заместителя начальника отдела контроля торгов отдельных видов юридических лиц № 1 Управления контроля размещения государственного оборонного заказа Дементьевой Г.С.,

главного государственного эксперта отдела рассмотрения жалоб № 3 Управления контроля размещения государственного оборонного заказа Мерета А.В.,

главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения торгов отдельных видов юридических лиц № 2 Управления контроля размещения государственного оборонного заказа Бабоян К.М. (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <.....> (доверенность от 10.08.2020 № ДКРС-527/Д), <.....> . (доверенность от 05.02.2021 № ЦДЗС-4/Д),

ООО «ППК»: <.....> (доверенность от 11.03.2021 б/н),

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 «ППК» от 08.07.2021 № 259 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 370/ОКЭДКРС/21 на право заключения договоров поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 32110338802), 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 «ППК» (далее – Заявитель) от 08.07.2021 № 259 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 370/ОКЭДКРС/21 на право заключения договоров поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 32110338802) (далее соответственно – 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.

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» от 14.05.2021 (протокол № 10) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 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 в сфере закупок 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 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, документацией о

закупке (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 – Извещение) – 31.05.2021;
2. начальная (максимальная) цена договора – 1 985 941 680,11 рублей;
3. дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 28.07.2021;
4. дата рассмотрения заявок на участие в Конкурсе – 16.08.2021;
5. дата подведения итогов Конкурса – 17.08.2021.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 15.07.2021 до 19.07.2021.

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 Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком исполнено предписание ФАС России от 22.06.2021 по делу № 223ФЗ-316/21 (далее – Предписание) не в полном объеме, поскольку 14.07.2021 Заказчиком размещена новая редакция Документации, при этом нарушения, зафиксированные решением ФАС России от 22.06.2021 по делу № 223ФЗ-316/21 (далее – Решения), Заказчиком не устранены.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документации.

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, 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.

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в том числе, сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

При этом согласно статье 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации

(их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

Комиссией ФАС России установлено, что 10.06.2021 в ФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса, по итогам рассмотрения которой Комиссией ФАС России принято Решение, согласно которому в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения:

– части 1 статьи 2, выразившееся в неправомерном установлении в Документации требования о предоставлении участником закупки банковской гарантии, выданной для обеспечения заявки участника закупки, из установленного списка банков, а также права Заказчика осуществлять дополнительный запрос информации и документов у участников закупки;

– пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4, выразившееся в неправомерном объединении в один лот технологически и функционально невзаимосвязанных между собой товаров;

– пункта 2 части 10 статьи 4, выразившееся в установлении в Документации ненадлежащего требования об указании предустановленной операционной системы отечественного производства, находящейся в едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных, с указанием номера регистрации, а также об указании участниками закупки в составе своих заявок организационно-правовой формы, наименования и ИНН производителя оборудования;

– пунктов 13, 14 части 10 статьи 4, выразившееся в установлении ненадлежащего порядка оценки заявок участников закупки по критериям «Цена договора», «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» подкритерия «Наличие на оборудование по позициям 554 пункта 1.20, 147 пункта 1.21, 103, 104 пункта 1.23, 47 пункта 1.31, 27 пункта 1.48 приложения № 1.1.1 к Документации допуска к применению и/или технических условий», «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

В соответствии с Решением Заказчику выдано обязательное для исполнения Предписание, согласно которому Заказчику необходимо:

– отменить протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса, уведомить участников об отмене протоколов (при наличии);

– вернуть заявки участников, поданные на участие в Конкурсе (при наличии);

– внести изменения в Документацию в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке и с учетом принятого Комиссией ФАС России Решения со сроком предоставления подтверждения исполнения Предписания до 06.07.2021;

– продлить срок окончания подачи заявок на участие в Конкурсе, назначить новую дату и время рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе, дату и время подведения итогов Конкурса, а также разместить в ЕИС указанную информацию;

– продолжить проведение Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, принятого Решения.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком не исполнено Предписание в полном объеме, поскольку Заказчиком не внесены изменения в Документацию, а именно объединены в один лот поставка товаров технологически и функционально невзаимосвязанных между собой, например: подъемные платформы для инвалидов, комплексные очистные сооружения поверхностных сточных вод, пульт дистанционного управления, инфракрасный обогреватель, принтер лазерный HP, турникет.

Комиссия ФАС России, изучив положения Документации, приходит к выводу о том, что товары, подлежащие к поставке, функционально и технически не связаны между собой, поскольку в рамках одной закупки поставляются товары, представленные на рынке разными поставщиками и производителями, что влечет за собой ограничение конкуренции ввиду сокращения числа хозяйствующих субъектов, которые могут принять участие в указанной закупке.

Кроме того, изучив представленные материалы, а также информацию, размещенную в ЕИС, Комиссией ФАС России установлено, что Заказчиком не осуществлены действия, направленные на исполнение ранее выданного Предписания, поскольку Заказчиком не внесены изменения в Документацию в соответствии с Решением и Предписанием.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении Предписания, и, как следствие, ненадлежащим образом сформировавшего объект закупки, что приводит к необоснованному ограничению количества участников закупки, нарушают часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3, частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение от 21.06.2021 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

РЕШИЛА:

1.
 1. Признать жалобу ООО «ППК» (ИНН: 3666186360; ОГРН: 1133668034280) от 08.07.2021 № 259 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 370/ОКЭДКРС/21 на право заключения договоров поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 32110338802) обоснованной.
 2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 19.07.2021 № 223ФЗ-368/21.
 4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 19.07.2021 № 223ФЗ-368/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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