

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-311/23

по результатам рассмотрения жалобы
ООО «Завод Орелкомпрессормаш» 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»

11.08.2023 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>, <...>, <...>,

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 «Завод Орелкомпрессормаш» от 31.07.2023 № 05/06-3324 на
действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении
открытого конкурса
в электронной форме на право заключения договора на поставку
компрессорного оборудования (извещение № 1376/ОКЭ-ЦДЗС/23,
размещенное на сайте
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 «Завод Орелкомпрессормаш»
(далее – Заявитель) от 31.07.2023 № 05/06-3324 на действия
(бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении
открытого конкурса
в электронной форме на право заключения договора на поставку
компрессорного оборудования (извещение № 1376/ОКЭ-ЦДЗС/23,

размещенное на сайте www.rts-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 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.

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 – 29.06.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 270 983 322 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 17.07.2023;
4. На участие в Конкурсе подано 4 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 24.07.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок к участию в Конкурсе допущены 4 участника закупки;
7. Дата подведения итогов Конкурса – 25.07.2023;
8. По результатам подведения итогов победителем Конкурса признан участник закупки с идентификационным номером заявки «3» с предложением о цене договора в размере 235 755 489,60 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 07.08.2023 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 11.08.2023.

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, неправомерно применившего порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» (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.

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.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

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.

Пунктом 3 приложения № 1.4 к Документации установлен порядок оценки заявок участников закупки по Критерию, согласно которому сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем критериям, уменьшается на 5 баллов

при наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами. При оценке по Критерию учитывается опыт работ контрагента за период три календарных года, предшествующих дате проведения Конкурса в случае:

– расторжения договора Заказчиком или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору;

– наличия у Заказчика или третьих лиц претензий к участнику, в том числе урегулированных как в судебном, так и досудебном порядке, направленных Заказчиком, третьим лицом в адрес участника, за исключением претензий, признанных необоснованными в досудебном/судебном порядке при предоставлении документов, подтверждающих отказ от претензий к участнику/судебного акта, вступившего в законную силу;

– уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок.

В соответствии с пунктом 3.6.9 Документации Заказчик вправе до подведения итогов 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, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям Документации.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок участников Конкурса от 24.07.2023 № 1376/ОКЭ-ЦДЗС/23/1 (далее – Протокол) Заказчиком при расчете баллов заявке Заявителя по Критерию присвоено «-5 баллов».

Представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что Заказчиком неправомерно присвоено заявке Заявителя «-5 баллов» по Критерию ввиду отсутствия фактов неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по договорам, заключенным с Заказчиком или третьими лицами.

При этом на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил сведения и пояснил, что по результатам соответствующих запросов Заказчиком получены ответы АО «Транснефть-Подводсервис» от 23.06.2023 № ТПС-18-05/4200 (запрос от 21.06.2023 № ИСХ-2507/МСК РЦБЗ), ООО «Мосгард» от 28.06.2023 б/н (запрос от 22.06.2023 № ИСХ-2530/МСК РЦБЗ), свидетельствующие о наличии ненадлежащего исполнения обязательств по заключенным договорам, в связи с чем Заказчиком принято решение присвоить заявке Заявителя «-5 баллов» по Критерию.

Изучив представленные материалы, Комиссией ФАС России установлено, что Заказчиком в Документации не установлен порядок проверки и установления наличия фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами для присвоения баллов участникам закупки по Критерию.

Кроме того, вышеуказанные факты могут быть оспорены в судебном порядке. При этом на момент проведения оценки заявок участников закупки судебный процесс по вопросу правомерности применения штрафных санкций либо наличия фактов неисполнения может быть не окончен.

Вместе с тем Комиссия ФАС России также отмечает, что наличие претензий и судебных решений, не вступивших в законную силу, не позволяет сделать вывод о наличии отрицательного опыта, представленного участником закупки.

Таким образом, наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами

может подтверждаться исключительно судебным актом, вступившим в законную силу.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по Критерию и, как следствие, неправомерно присвоившего заявке Заявителя «-5 баллов» по Критерию, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают часть 6 статьи 3, 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.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что согласно Протоколу при расчете заявки Победителя по Критерию Заказчиком присвоено «-5 баллов», в связи с чем Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанное нарушение Закона о закупках не повлияло на результаты Конкурса.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Завод Орелкомпрессормаш» (ИНН: 5753062037; ОГРН: 1155749003420) от 31.07.2023 № 05/06-3324 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку компрессорного оборудования (извещение № 1376/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) обоснованной.
2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 6 статьи 3, пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Обязательное к исполнению предписание не выдавать, поскольку

выявленное нарушение на итоги Конкурса не повлияло.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы от 11.08.2023 по делу № 223ФЗ-311/23 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:

<...>