

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-115/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СПК Стройгород» 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»

04.03.2021 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>

ООО «СПК Стройгород»: <...>,

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 «СПК Стройгород» от 20.02.2021 № 20/02 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 786/ОКЭ-ЦДИ ЦП/20 на право заключения договоров на выполнение комплекса работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений железнодорожных мостов (извещение № 32009849979, лоты №№ 10, 11), 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 «СПК Стройгород» (далее - Заявитель) от 20.02.2021 № 20/02 на действия (бездействие)

заказчика

ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 786/ОКЭ-ЦДИ ЦП/20 на право заключения договоров на выполнение комплекса работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений железнодорожных мостов (извещение № 32009849979, лоты №№ 10, 11) (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.

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.

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 случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех

выявленных нарушений.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» (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 (далее - ЕИС) 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 об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении закупочной процедуры (далее - Извещение, Документация) размещены в ЕИС - 25.12.2020;
2. Начальная (максимальная) цена договора по сумме 12 лотов - 108 052 373 рубля;
3. Дата окончания подачи заявок - 20.01.2021;
4. Дата рассмотрения заявок первых частей заявок - 26.01.2021;
5. На участие в Конкурсе подано: по лоту № 10 - 5 заявок; по лоту № 11 - 5 заявок;
6. Признаны соответствующими требованиям документации по первым частям заявок все поданные заявки;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок - 11.02.2021;

8. Соответствующими требованиями документации по вторым частям заявок признано: по лоту № 10 - 3 заявки; по лоту № 11 - 3 заявки;
9. Дата подведения итогов Конкурса - 11.02.2021;
10. Победителем Конкурса по лотам №№ 10, 11 признано ООО «СК ПАРИТЕТ» с предложениями о цене договора 10 688 162 рубля, 11 090 997 рублей соответственно.

В ходе рассмотрения Жалобы 03.03.2021 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 04.03.2021.

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.

1. Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку по лотам № 10, 11 Заказчиком неправомерно отклонены заявки Заявителя.

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

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 Заявителя, Заказчика Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 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.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Пунктом 1.7.3 Документации к участникам закупки установлено следующее квалификационное требование:

«Участник должен иметь опыт выполнения работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений, стоимость которых составляет не менее 20 % (двадцать процентов) начальной (максимальной) цены договора (лота) без учета НДС, установленной в Техническом задании - приложении № 1.1 к Документации. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки) по противокоррозионной защите металлических пролетных строений.

В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 Документации о наличии требуемого опыта;
- акты о выполнении работ;
- договоры на выполнение работ (представляются 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 пунктом 3.11.4.1 Документации участник Конкурса не

допускается к участию в Конкурсе в случаях, установленных Документацией, в том числе в случае непредставление определенных Документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике Конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

Согласно протоколу о рассмотрении вторых частей заявок от 11.02.2021 (далее - Протокол) Заказчиком отклонены заявки Заявителя (участник № 5) по лотам №№ 10, 11 на основании пункта 3.11.4.1 Документации о в связи с представлением документов, предусмотренных пунктом 1.7.3.1 Документации, содержащих информацию об опыте выполнения работ несоответствующую действительности, а именно: в представленном в составе заявки договоре указана информация, не соответствующая действительности в части наличия фактического опыта выполнения работ.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что Заявителем в целях подтверждения наличия опыта по предмету закупки представлен, в том числе договор от 31.05.2019 № 31/05-19 на выполнение работ по антикоррозийной защите железнодорожного моста на участке Улак-Эльга, 235 км, Якутия, заключенный с ООО «ПТБО ЧИСТОГРАД».

При этом, в целях проверки достоверности представленных Заявителем сведений в адрес ООО «Эльга-Дорога» (балансодержатель) направлено письмо от 29.01.2021 № ИСХ-245/ДВОСТ РЦБЗ о подтверждении выполнения работ Заявителем. Согласно ответу ООО «Эльга-Дорога» от 02.02.2021 № ИСХ-03-02/02-21 договоры между ООО «Эльга-Дорога» и Заявителем не заключались, ООО «ПТБО ЧИСТОГРАД», в связи с чем отклонены заявки Заявителя.

Вместе с тем Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, приходит к выводу, что *отсутствие у участника закупки опыта выполнения работ по предмету закупки, а также подтверждающих документов в соответствии с пунктом 1.7.3 Документации, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, что ограничивает количество участников закупки.*

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, установившего к участникам Конкурса неправомерное квалификационное требование и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя по указанному основанию, ограничивают количество участников закупки и нарушают

часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1.

1. Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решением от 04.03.2021 № 223ФЗ-114/21 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены нарушения:

- части 1 статьи 2 Закона о закупках, выразившиеся в установлении в Документации неправомерных требований к перечню банков, гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора, неправомерного требования о предоставлении сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника Конкурса; неправомерного права Заказчика осуществлять запросы дополнительной информации у участников закупки, в не установлении в Документации приоритета товаров, работ, услуг, в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами»;
- части 6 статьи 3 Закона о закупках, выразившиеся в неправомерном отклонении заявок участников закупки;
- части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, выразившиеся в установлении в Документации неправомерного права Заказчика не заключать договор в случае признания Конкурса несостоявшимся (при наличии хотя бы одной заявки);
- пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации неправомерного требования о предоставлении сведений об опыте выполнения работ в том числе о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента, в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору;
- пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации ненадлежащего квалификационного требования к участникам закупки в части наличия опыта;

- пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации ненадлежащего порядка оценки по критериям «Опыт участника», «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «СПК Стройгород» (ИНН: 5406974934, ОГРН: 1175476048054) от 20.02.2021 № 20/02 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 786/ОКЭ-ЦДИ ЦП/20 на право заключения договоров на выполнение комплекса работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений железнодорожных мостов (извещение № 32009849979, лоты №№ 10, 11) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, часть 15 статьи 3.2, пункты 2, 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. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 04.03.2021 по делу № 223ФЗ-115/21 не выдавать, поскольку предписание ранее выдано по делу от 04.03.2021 № 223ФЗ-114/21.
4. Материалы дела от 04.03.2021 № 223ФЗ-115/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях не передавать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России, поскольку

соответствующие материалы ранее переданы по делу от
04.03.2021 № 223ФЗ-114/21.

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