

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2,  
Москва, 107174

ООО «РТС-тендер»

Тараса Шевченко наб., д. 23а,  
Москва, 121151

АО «СТ-Авто»

Ленинградское ш., д. 300 А,  
Москва, 141411

### **РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-390/20**

**по результатам рассмотрения жалобы АО «СТ-Авто» 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»**

26.05.2020

Москва

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

при участии представителей:

рассмотрев посредством видео-конференцсвязи жалобу АО «СТ-Авто» от 20.05.2020 № 390 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 1652/ОАЭ-ЦДЗС/20 на право заключения договора на поставку путеремонтных летучек (извещение № 32009051290), 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 «СТ-Авто» (далее – Заявитель) от 20.05.2020 № 390 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 1652/ОАЭ-ЦДЗС/20 на право заключения договора на поставку путеремонтных летучек (извещение № 32009051290) (далее — Аукцион, 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 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.

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» (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 предусмотрено указанным Федеральным законом 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 Аукциона, аукционная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 31.03.2020;

2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 – 142 708 000, 80 рублей; по лоту № 2 – 37 311 261 рубль;

3. Дата окончания подачи заявок — 27.04.2020;

4. Дата подведения итогов Аукционов — 19.05.2020.

5. На участие в Аукционе по лоту № 1 подано 5 заявок, из них 3 заявки признаны соответствующими требованиям Документации, по лоту № 2 подано 8 заявок, из них 5 заявок признаны соответствующими требованиям Документации.

Согласно доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно отказано в допуске заявкам Заявителя ввиду несоответствия представленным банковским гарантиям на обеспечение заявок для целей участия в Аукционе по лоту № 1 и лоту № 2 форме банковской гарантии, указанной в Документации.

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

Часть 6 статьи 3 Закона о закупках устанавливает, что 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.

Согласно части 25 статьи 3.2 Закона о закупках, заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке требование обеспечения заявок на участие в конкурентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого обеспечения. При этом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен положением о закупке заказчика в соответствии с настоящим Федеральным законом). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, за исключением проведения закупки в соответствии со [статьей 3.4](#) указанного Федерального закона. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

Согласно протоколу от 15.05.20 №1652/ОАЭ-ЦДЗС/20/1 заявки Заявителя лоту №1 и лоту №2 признаны несоответствующими по следующим основаниям:

«Отказано в допуске по Лоту № 1 участнику № 2 – на основании пункта 3.13.15 аукционной документации в связи с несоответствием требованиям подпункта 6 пункта 3.13.11 аукционной документации и пункта 4 формы банковской гарантии аукционной документации (в банковской гарантии не указано основное обязательство, исполнение по котором обеспечивается банковской гарантией);

Отказано в допуске по Лоту № участнику №3 – на основании пункта 3.13.15 аукционной документации в связи с несоответствием требованиям подпункта 6 пункта 3.13.11 аукционной документации и пункта 4 формы банковской гарантии аукционной документации (в банковской гарантии не указано основное обязательство, исполнению по которому обеспечивается банковской гарантией)».

Согласно пункту 3.13.15 Документации, обеспечение аукционной заявки может быть представлено в форме внесения денежных средств или в форме

банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в аукционе осуществляется участником аукциона. Предоставление обеспечения иным способом не допускается.

Аналогичное требование указано в пункте 260 Положения о закупке.

В пункте 3.13.7 Документации установлено, что при выборе способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии участник должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, размер собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет не менее двадцати миллиардов рублей в соответствии с информацией, размещенной Центральным банком Российской Федерации на сайте [www.cbr.ru](http://www.cbr.ru), или одним из банков, согласно перечню, приведенному на сайте ОАО «РЖД» в разделе «Тендеры» (подраздел «Нормативные документы»). Срок действия банковской гарантии должен составлять 120 (сто двадцать) дней со дня вскрытия заявок. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям аукционной документации, изложенным в пункте 3.13 аукционной документации. Рекомендуемая форма банковской гарантии представлена в приложении № 3.1 аукционной документации.

В пункте 3.13.11 Документации перечислены требования, предъявляемые к банковской гарантии участников закупки.

На заседании Комиссии, представитель Заказчика сообщил, что заявки Заявителя не соответствовали требованиям пункта 4 формы банковской гарантии Документации.

В пункте 4 приложения № 3.1 Документации «Рекомендуемая форма банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки» установлено следующее:

«Основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается банковской гарантией:

- в случае если БЕНЕФИЦИАРОМ будет принято решение о заключении договора с ПРИНЦИПАЛОМ в порядке, предусмотренном документацией конкурентной закупки, ПРИНЦИПАЛ обязуется представить БЕНЕФИЦИАРУ подписанный со своей стороны договор, иные документы, если требование их предоставления предусмотрено условиями аукционной документации в течение 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от БЕНЕФИЦИАРА;

- ПРИНЦИПАЛ обязуется не совершать действий, направленных на отзыв или изменение своей аукционной заявки после окончания срока подачи заявок».

Согласно банковской гарантии №1635880 от 24.04.2020 и банковской гарантии №1635591 от 24.04.2020, выданных ПАО «Совкомбанк» (г.Кострома) и представленных в заявках Заявителя, основные обязательства изложены следующим образом:

«в случае если ПРИНЦИПАЛ будет признан победителем (либо представит предпоследнее предложение, при условии, что победитель уклонился от подписания договора и принято решение о его заключении с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене, либо будет признан единственным участником, допущенным к участию в аукционе, при условии, что будет принято решение о заключении договора с таким участником), представить БЕНЕФИЦИАРУ подписанный со своей стороны договор, иные документы, если требование их предоставления предусмотрено условиями конкурсной документации по Закупке в течение 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от БЕНЕФИЦИАРА;

обязательство ПРИНЦИПАЛА не совершать действий, направленных на отзыв своей заявки после окончания срока подачи заявок, изменение или отзыв ПРИНЦИПАЛОМ поданной заявки на участие в Закупке, если такой отзыв (изменение) проведены после окончания срока подачи заявок на участие в Закупке».

Кроме того, форма банковской гарантии, установленная в приложении № 3.1 Документации является рекомендуемой.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что банковские гарантии, находящиеся в составе заявок Заявителя по двум лотам Аукциона, содержат основные обязательства, исполнение по которым обеспечивается банковскими гарантиями, не противоречат требованиям законодательства в сфере закупок товаров, работ и услуг и Документации.

На основании изложенного, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя для целей участия в Аукционе, нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

#### **Р Е Ш И Л А:**

1. Признать жалобу АО «СТ-Авто» (ИНН: 2263020184, ОГРН: 1020400765660) исх. № 390 от 19.05.2020 на действия заказчика ОАО «РЖД» (ИНН 7708503727, ОГРН 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 1652/ОАЭ-ЦДЗС/20 на право заключения договоров поставки путеремонтных летучек (извещение № 32009051290) обоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 26.05.2020 № 223ФЗ-390/20.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 26.05.2020 № 223ФЗ-390/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.