

Дата: 26.04.2021
Исх.:№2604

**В Управление Федеральной антимонопольной
службы по городу Москве**

**Заказчик: Акционерное общество
«РЖДСТРОЙ»**

ИНН: 7708587205, ОГРН: 1067746082546

Место нахождения: 105005, г. Москва, переулок
Елизаветинский, дом 12, корпус строение 1

Почтовый адрес: 105005, г. Москва, пер
Елизаветинский, дом 12, корпус 1

Контактное лицо: ;

Электронная почта: ;

**Заявитель: Общество с ограниченной
ответственностью Строительная компания
«УРАЛ ГАЗНЕФТЕСТРОЙ ИНЖИНИРИНГ»**

ОГРН: 1175658016577, ИНН: 5638072083

Извещение: 32110209820

Наименование закупки: на право заключения
договора на выполнение работ по капитальному
ремонту: Капитальный ремонт здания (цех ТО-3,
ТР-1) Оренбургская обл., Сакмарский р-он, п.
Красный Коммунар, ул. Локомотивная, 5.

Жалоба на действия заказчика

Заказчик Акционерное общество «РЖДСТРОЙ» 20.04.2021 года в ЕИС разместил извещение №32110209820 о проведении закупки в виде конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. Наименование закупки: № 4483/ОКЭ-АО«РЖДстрой»/2021 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту: Капитальный ремонт здания (цех ТО-3, ТР-1) Оренбургская обл., Сакмарский р-он, п. Красный Коммунар, ул. Локомотивная, 5.

Заявитель жалобы считает, что документация была составлена с нарушением действующего законодательства, что препятствует участию в конкурсе в электронной форме на основании нижеследующего.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7).

Признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17).

Предоставленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом № 223-ФЗ, в ущерб конкуренции является недопустимой.

Подпунктом 9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ заказчику предоставлено право устанавливать в документации о закупке, в соответствии с положением о закупке, требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона 223-ФЗ, целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона 223-ФЗ, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуется, в т.ч., следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона 223-ФЗ, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом

положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ "О защите конкуренции", при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений *запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.*

В соответствии с ч. 5 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ "О защите конкуренции", положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

1. Неправомерное требование к опыту.

В п. 1.7.3.2. Квалификационные требования к участниках закупки, указано, что участник должен иметь опыт выполнения строительно-монтажных работ и/или работ по капитальному ремонту на объектах железнодорожной инфраструктуры, стоимость которых составляет не менее 20% (Двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в приложении № 1.1 к конкурсной документации. При этом учитывается стоимость всех работ на объектах железнодорожной инфраструктуры.

В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет:

- документ по форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров приложения № 1.3. к конкурсной документации о наличии требуемого опыта;

и

- договоры с контрагентами, подтверждающие наличие у участника указанного в сведениях опыта, включая все изменения и приложения к представленным договорам;

и

- акты к представленным договорам с контрагентами, содержащие все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете», например: акты приемки законченного строительством объекта приемочной комиссией по форме № КС-14 или, в случае подтверждения опыта выполнения работ по объектам не введенным в эксплуатацию на момент проведения настоящего конкурса, копии справок о стоимости выполненных работ и затрат по форме № КС-3 с реестром актов выполненных работ и затрат выполненного по форме приложения к справке формы № КС-3 (при отсутствии реестров актов выполненных работ допускается предоставление копий актов о приемке выполненных работ по форме КС-2);

- копии документов, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками конкурса (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

В п.21 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО РЖДстрой указано, что в качестве требований к участникам может устанавливаться требование о наличии опыта осуществления поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг по предмету закупки, стоимость которых составляет не менее чем 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении, документации о конкурентной закупке. При этом учитывается стоимость всех поставленных,

выполненных, оказанных участником (с учетом правопреемственности) товаров, работ, услуг (по выбору участника) по предмету закупки;

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки опыта выполнения по аналогичным работам именно на объектах железнодорожной инфраструктуры, а также подтверждающих документов, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки (РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-97/2)

Данный вывод подтверждается также Решением ФАС России от 24.12.2019 N 223ФЗ-1169/19 (закупка N 31908659796), правовая оценка ЦА ФАС России: вышеуказанное требование неправомерно ограничивает участников закупок, не обладающих опытом выполнения строительно-монтажных работ на объектах железнодорожной инфраструктуры, при этом обладающих положительным опытом выполнения таких работ на иных особо опасных объектах строительства, например в аэропортах.

Заказчик не представил доказательств, свидетельствующих о невозможности выполнения работ без наличия опыта аналогичных работ.

На основании изложенного, руководствуясь положениями Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» и Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

ПРОШУ:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Провести проверку действий Заказчика на соответствие требований норм Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» и Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и в случае выявления нарушений привлечь виновных лиц к административной ответственности;
3. Выдать предписание в случае выявления нарушения действий.

Приложение:

1. Доверенность представителя;
2. Файл отсоединенной электронной цифровой подписи.

Представитель по доверенности