

10.06.2021
Исх.: 10/06

**В Управление федеральной антимонопольной
службы по городу Москва**

Заказчик: АО «РЖДСТРОЙ»

ИНН: 7708587205, ОГРН: 1067746082546

Место нахождения: 105005, ГОРОД МОСКВА,
ПЕРЕУЛОК ЕЛИЗАВЕТИНСКИЙ, дом ДОМ 12,
корпус СТРОЕНИЕ 1

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

Заявитель: ООО «РЕГИОН-ПАРТНЕР»

ОГРН: 1157746284200, ИНН: 7721290179

Адрес: 119297, РОССИЯ, МОСКВА Г.,
МУНИЦИПАЛЬНЫЙ ОКРУГ СОЛНЦЕВО
ВН.ТЕР.Г., РОДНИКОВАЯ УЛ., Д. 7, СТР. 56,
ПОМЕЩЕНИЕ 8

Извещение: № 32110287381

Наименование закупки: № 6440/ОКЭ-
АО«РЖДстрой»/2021 на право заключения
договора на выполнение комплекса строительного-
монтажных работ на объекте: «IV главный путь
Москва-пассажирская-Курская –
Железнодорожная»

**Жалоба
на действия заказчика**

Заказчиком 18.05.2021 г. в единой информационной системе «Zakupki.gov» расположенный в сети Интернет, по адресу zakupki.gov.ru, размещено извещение о проведении закупки №32110287381 на право заключения договора на выполнение комплекса строительного-монтажных работ на объекте: «IV главный путь Москва-пассажирская-Курская – Железнодорожная».

АО «РЖДСТРОЙ» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) и в соответствии

с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЖДстрой» (далее - Положение о закупке), утвержденным Решением Совета директоров АО «РЖДстрой» (Протокол № 356 от 11.10.2019г.).

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".

Заказчиком в конкурсной документации допущены следующие нарушения:

1. Неправомерное требование к банковской гарантии.

Согласно п. 3.20.6. Документации, 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, 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 окончания срока подачи конкурсных заявок. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям конкурсной документации, изложенным в пункте 3.20 конкурсной документации. Рекомендуемая форма банковской гарантии представлена в приложении № 3.1 конкурсной документации.

Также в п. 3.22.1. Документации указано, что победитель или участник, конкурсной заявке которого присвоен второй номер (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, заявке которого присвоен второй порядковый номер, единственный участник, допущенный к участию в конкурсе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником)), согласовывает банковскую гарантию с заказчиком, направив проект банковской гарантии либо банковскую гарантию заказчику. Победитель, участник конкурса, с которым принято решение заключить договор, вправе инициировать процедуру согласования банковской гарантии с даты размещения итогового протокола на сайтах.

Вместе с тем, возможность участия в конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников конкурса. Кроме того, несоответствие указанным требованиям, не подтверждает невозможность участника Запроса предложений исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Неправомерное требование о предоставлении информации о владельцах и конечных бенефициаров.

Согласно п. 3.24.1. Документации, до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам конкурса, представляет через ЭТП сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов в электронной форме. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем, в случае если участником Запроса предложений, с которым принято решение заключить договора или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Такое требование, нарушает Закон N 223-ФЗ. Представление информации о цепочке собственников участника не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки (Решение ФАС России от 04.07.2017 N 223ФЗ-617/17).

Считаем, что действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Неправомерное требование к СРО.

Согласно п. 1.7.3. Документации, участник закупки должен подтвердить выпиской из СРО, что имеет право выполнять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).

Согласно документации и техническому заданию данные работы не являются капитальными: выполнение работ по текущему ремонту.

Объект, на котором будут выполняться работы, не является особо опасным и технически сложным объектом. Заказчик в составе документации не предоставил документов, подтверждающих, что объект является особо опасным.

Предмет конкурса – работы по текущему ремонту, свидетельство о допуске к данным работам не требуется, потому как в [Перечень](#), утвержденный Приказом Минрегиона № 624, данные работы не включены (из решения ФАС РФ от 02.11.2010 года по делу N К-1065/10).

В письме Минрегиона № N 31330-ИП/08 от 31.08.2010 года также указывалось, что при осуществлении текущего ремонта зданий и сооружений, находящихся в эксплуатации, не требуется вступление в члены СРО и получение [свидетельства СРО](#) о допуске к работам.

Таким образом, градостроительное законодательство не устанавливает необходимости членства в СРО для выполнения работ по текущему ремонту, так как ГрК РФ регулирует отношения, связанные со строительством реконструкцией, капитальным ремонтом объектов капитального строительства, при этом, Заказчик не вправе устанавливать требование к участникам закупки о наличии членства в саморегулируемой организации, если объектом такой закупки является выполнение работ по текущему ремонту.

1. Заказчик неправомерно отклонил заявку Участника №2 (Заявителя).

Согласно протоколу № 6440/1 рассмотрения и оценки первых частей заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе в электронной форме от 03.06.2021г. к установленному документацией о закупке сроку подачи заявок подано 2 заявки; соответствует требованиям технического задания документации о закупке только 1 заявка – заявка участника № 1; заявка участника № 2 отклонена.

Заявитель считает, что при проведении открытого конкурса в электронной форме нарушены его права и законные интересы, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки ООО «Регион-Партнер» на участие в открытом конкурсе.

Общее положение о поддержке конкуренции отражено в п. 2 ч. 1 ст. 3 закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011

№ 223-ФЗ (далее — закон № 223-ФЗ) в виде принципа **равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции.**

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен в п. 33 Положения о закупке.

Согласно п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с ч. 6 ст. 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.

Основания для не допуска заявки участника конкурса предусмотрены п. 3.11.4. Документации о закупке.

Так, согласно пп. 3.11.4.4. Документации о закупке участник конкурса не допускается к участию в конкурсе, в случае если конкурсная заявка не соответствует форме, установленной конкурсной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям конкурсной документации, документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями конкурсной документации); **техническое предложение не соответствует требованиям конкурсной документации.**

Более того, в Приложении № 1.4. к конкурсной документации Заказчик указал, что оценка заявок осуществляется (для каждого лота отдельно) на основании ценовых и неценовых критериев. Непредставление сведений и документов по неценовым критериям (Таблица 2) не является причиной отклонения заявки участника, неценовые критерии используются исключительно при начислении баллов при оценке заявок.

Таким образом, Заказчик прямо указал критерии, которые он оценивает при сопоставлении заявок участников закупки:

- **цена;**
- **наличие документов по контролю качества.**

Никаких иных критериев для оценки заявок, имеющих значение для заказчика, в документации не установлено.

В соответствии с п. 3.11.24. Документации о закупке техническое предложение участника, представляемое в составе заявки, должно соответствовать требованиям конкурсной документации, условия технического предложения должны соответствовать требованиям технического задания, являющегося приложением № 1.1 конкурсной документации, и должно предоставляться по Форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации.

Термин «техническое предложение» раскрыто в п. 3.21.2. Документации о закупке: *«Техническое предложение должно содержать все показатели и характеристики товаров, работ, услуг, условия исполнения договора, предусмотренные конкурсной документацией и необходимые для рассмотрения и оценки конкурсной заявки участника».*

Таким образом, «Техническое предложение» подразумевает указание показателей и характеристик работ/услуги, имеющих значение для заказчика, а также оцениваемых при сопоставлении заявок участников, а не количество заполненных строк, дополнительно установленных Заказчиком для других закупок.

В соответствии с п. 3.11.25. Документации о закупке при несоответствии технического предложения требованиям, указанным в конкурсной документации, заявка такого участника отклоняется.

Согласно Протоколу № 6440/1 рассмотрения и оценки первых частей заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе, заявке участника № 2 (ООО «Регион-Партнер») было отказано в допуске к участию в открытом конкурсе *«на основании пункта 3.11.4.4. документации о закупке в связи с несоответствием технического предложения требованию документации, установленному в пункте 3.11.25, а именно участник в пункте 7 технического предложения указал следующую информацию: «Размер аванса составляет 15 % (пятнадцать) от цены договора». Данный пункт технического предложения заполняется при условии, что размер аванса является подкритерием оценки при проведении конкурса».*

Техническое предложение ООО «Регион-Партнер» полностью соответствует требованиям, указанным в конкурсной документации.

Заказчик действовал недобросовестно, включив в Приложении № 1.3. к конкурсной документации «Форма технического предложения участника» пункт 7 «Авансирование». Заказчиком указано, что данный пункт технического предложения заполняется при условии, что размер аванса является подкритерием оценки при проведении конкурса, то есть **не является обязательным для заполнения и не оценивается при сопоставлении заявок участников данной закупки.**

Более того, условия выплаты Генподрядчиком аванса Подрядчику уже подробно описано в п. 3.2. проекта договора, приложенного к конкурсной документации, что подтверждает факультативность строки «авансирование» в форме заявки, установленной Заказчиком в документации.

Таким образом, можно предположить, что «Форма технического предложения участника», представленная в Приложении № 1.3. является общей формой для всех закупок АО «РЖДстрой», пункт «авансирование» имеет значение для заказчика только в определенных закупках, подпадающих под условие, указанное в 3.11.25. Документации о закупке. Таким образом, дополнительные строчки, включенные Заказчиком в форму заявки, не имеющие значения для конкретной закупки, не должно оцениваться Заказчиком в качестве критерия доступа заявки к участию в закупке.

Правила заполнения заявок не должны вводить участников закупки в заблуждение. Включение в документацию дополнительных строк, которые впоследствии могут рассматриваться комиссией Заказчика по осуществлению закупок, как обязательные/необязательные к заполнению и которые могут повлечь отказ в допуске заявки к участию в закупке, может расцениваться только как намеренное ограничение количества участников закупки.

Заявителем была допущена техническая ошибка при заполнении заявки на участие, а именно, ошибочно заполнена строка «авансирование» словами: «Размер аванса составляет 15% (пятнадцать) о цены договора». Данная погрешность не может являться весомой причиной для отклонения заявки, так как не влияет на оценку заявки участника закупки по критериям «цена» и «неценовые критерии».

Таким образом, Заказчик намеренно ограничил конкуренцию, включив в форму заявки НЕОБЯЗАТЕЛЬНЫЕ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ СТРОКИ.

Такие действия заказчика нарушают части 1 и 6 статьи 3, пунктов 2, 3 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Принцип недопустимости ограничения конкуренции (ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ) согласуется с предусмотренным ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции запретом при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Кроме того, на участие в закупке было подано только 2 заявки, одна из которых заявка ООО «Регион-Партнер». Таким образом, можно сделать вывод, что

заказчику было необходимо отклонить заявку участника № 2 по формальному признаку в целях победы дружественного участника.

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 требованиям законодательства РФ и в случае выявления нарушений привлечь виновных лиц к административной ответственности;
3. Признать недействительным и отменить протокол № 6440/1 рассмотрения и оценки первых частей заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе от 03.06.2021г., в части отклонения заявки Заявителя;
4. Обязать комиссию Заказчика повторно провести рассмотрение и оценку заявок на участие в открытом конкурсе и определить нового победителя с учетом устранения допущенных нарушений;
5. Выдать Заказчику, Закупочной комиссии, Оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений;
6. Направить материалы дела соответствующему должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Приложение:

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

Представитель по доверенности