

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-275/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПервыйГладильныйСервис» на действия (бездействие) заказчика, оператора электронной площадки 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»

16.04.2020 Москва

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

«...»

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу ООО «ПервыйГладильныйСервис» от 08.04.2020 № 696318 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД», оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 834/ОАЭ-ОКТ/20 на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений, территорий и иных дополнительных клининговых услуг (извещение № 32008933059), 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 «ПервыйГладильныйСервис» (далее – Заявитель) от 08.04.2020 № 696318 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик), оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» (далее – Оператор) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 834/ОАЭ-ОКТ/20 на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений, территорий и иных дополнительных клининговых услуг (извещение № 32008933059) (далее — Аукцион, Жалоба).

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, Оператора, выраженными в следующем.

1. Оператором неправомерно возвращена заявка Заявителя, а также проведен Аукцион в не установленное в извещении время;
2. Заказчиком принято неправомерное решение об отказе от

проведения Аукциона.

На заседании Комиссии ФАС России представители Оператора, Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона Оператор, Заказчик действовали в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации о закупках, Документацией, Регламентом.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Оператора, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

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 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.

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 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупке).

Согласно документации о проведении Аукциона (далее – Документация), заявки подаются через автоматизированную систему Оператора ЭТП по адресу в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <https://www.rts-tender.ru>. Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором закупок товаров, работ, услуг и торгов с использованием электронной площадки, имеющей адрес в сети «Интернет» <http://www.rts-tender.ru>, регулируются Регламентом работы электронной площадки ООО «РТС-тендер» для корпоративных закупок, утвержденным <...> ООО «РТС-тендер» <...> (далее — Регламент).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, Документацией, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение об осуществлении закупки размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – Извещение, ЕИС) – 28.02.2020;
2. Начальная (максимальная) цена договора — 252 584 388,42 рублей;
3. Дата окончания подачи заявок — 30.03.2020;
4. Дата рассмотрения первых частей заявок – 26.03.2020;
5. На участие в Аукционе подано – 11 заявок;
6. К участию в Аукционе допущено – 9 заявок;
7. Дата проведения Аукциона – 06.04.2020;
8. Во время проведения Аукциона ценовые предложения подавали 5 участников.
9. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 14.04.2020;
- 10. Дата подведения итогов — 14.04.2020;**
- 11. Заказчиком отменена закупка – 14.04.2020.**

1. Согласно доводу Жалобы Заявителя, Оператором неправомерно возвращена заявка Заявителя, а также проведен Аукцион в не установленное в извещении время.

Частью 12 статьи 3.3 Закона о закупках установлено, что оператор электронной площадки обязан обеспечить непрерывность осуществления конкурентной закупки в электронной форме, неизменность подписанных электронной подписью электронных

документов, надежность функционирования программных и технических средств, используемых для осуществления конкурентной закупки в электронной форме, равный доступ участников конкурентной закупки в электронной форме к участию в ней. За нарушение указанных требований оператор электронной площадки несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Как следует из жалобы Заявителя, 13.03.2020 Заказчиком внесены изменения в Документацию в связи с чем Оператором возвращена заявка Заявителя, поданная на участие в Аукционе 11.03.2020.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора предоставил сведения и пояснил, поскольку Заказчиком 13.03.2020 внесены изменения в Документацию в части начальной (максимальной) цены договора, Оператор, действуя в соответствии с Регламентом, обязан вернуть поданные заявки участников закупки.

Учитывая указанное, по мнению Оператора, возврат заявки Заявителя осуществлен на основании положений Регламента, а, следовательно, как пояснил представитель Оператора, законен и обоснован.

Между тем, как следует из материалов по жалобе, 13.03.2020 Заказчиком изменены сроки окончания подачи заявок – 23.03.2020, рассмотрение первых частей заявок – 26.03.2020, проведение Аукциона – 30.03.2020, рассмотрение вторых частей заявок и подведения итогов – 06.04.2020. Однако, вопреки утверждению представителя Оператора, изменения в Документацию в части начальной (максимальной) цены договора не вносились.

Данные обстоятельства, также подтверждены в пояснениях представителя Заказчика.

Обратного, в ходе рассмотрения жалобы Оператором не доказано, Заказчиком не представлено.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о неправомерности возврата заявки Заявителя на участие в Аукционе, что нарушает часть 12 статьи 3.3 Закона о закупках.

Относительно проведения Аукциона 06.04.2020, в то время, как согласно данным, опубликованным в единой информационной системе, Аукцион перенесен 03.04.2020 на 13.04.2020, Комиссия ФАС России пришла к следующему.

Как пояснил представитель Оператора, Аукцион проведен 06.04.2020 в связи с тем, что 03.04.2020 на сайте Оператора по техническим причинам не выполнен перенос срока проведения Аукциона на 13.04.2020.

Следовательно, проведение Оператором 06.04.2020 Аукциона осуществлено в нарушение требований Положения о закупках, Регламента.

Таким образом, учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода Заявителя и наличия в действиях Оператора нарушения части 12 статьи 3.3 Закона о закупках.

2. Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе от проведения Аукциона.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Согласно части 5 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе принять решение об отказе от проведения закупки только до окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

При этом в соответствии с частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Аналогичное положение предусмотрено Положением о закупке.

Пунктом 3.5.8 Документации установлено, что Заказчик вправе отменить аукцион по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в аукционе. По истечении срока подачи заявок и до заключения договора заказчик вправе отменить аукцион только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством. При этом установлено, что решение об отмене аукциона размещается на сайтах в день принятия этого решения.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, уведомлением от 14.04.2020 б/н Заказчик отказался от дальнейшего проведения Аукциона.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 26.03.2020 №

834/ОАЭ-ОКТ/20 на участие в Аукционе подано 11 заявок, из которых 9 заявок признаны соответствующими требованиям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что указанное решение об отказе Заказчика от дальнейшего проведения Аукциона обусловлено обстоятельствами непреодолимой силы, в связи с чем на основании пункта 3.5.8 Документации Заказчиком принято решение об отказе от проведения Аукциона.

Между тем, согласно правовой позиции, содержащейся в пункте 8 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств», в силу пункта 3 статьи 401 Гражданского Кодекса Российской Федерации для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

При этом требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Таким образом, если иное не установлено законами, для освобождения от ответственности за неисполнение своих обязательств сторона должна доказать:

- а) наличие и продолжительность обстоятельств непреодолимой силы;
- б) наличие причинно-следственной связи между возникшими обстоятельствами непреодолимой силы и невозможностью либо задержкой исполнения обязательств;
- в) непричастность стороны к созданию обстоятельств непреодолимой силы;
- г) добросовестное принятие стороной разумно ожидаемых мер для предотвращения (минимизации) возможных рисков.

Вместе с тем, Заказчиком на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств о невозможности дальнейшего проведения Аукциона, в связи с чем Комиссии ФАС России не представляется

возможным прийти к выводу о правомерности принятия Заказчиком решения об отмене Аукциона.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают требования части 5 статьи 3.2 Закона о закупках и не соответствуют требованиям Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПервыйГладильныйСервис» (ИНН: 7726709939; ОГРН: 1127747206575) от 08.04.2020 № 696318 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295), оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» (ИНН: 7710357167; ОГРН: 1027739521666) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 834/ОАЭ-ОКТ/20 на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений, территорий и иных дополнительных клининговых услуг (извещение № 32008933059) обоснованной.
2. Признать в действиях ООО «РТС-тендер» нарушение части 12 статьи 3.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение части 5 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
4. Выдать ОАО «РЖД», ООО «РТС-тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения в соответствии с принятым решением от 16.04.2020 № 223ФЗ-275/20.

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