

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Про-ФМ»

Резолютивная часть оглашена:

28.12.2021г.

г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: заместителя руководителя Самарского УФАС России ..., начальника отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов ..., специалиста – эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов ... (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Про-ФМ» (далее - Заявитель) на действия ОАО «РЖД» в лице Куйбышевской дирекция пассажирских обустройств - структурного подразделения Центральной дирекции пассажирских обустройств - филиала ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении Открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 942/ОКЭ-ЦДПО/21 на право заключения договора оказания услуг по санитарно - техническому обслуживанию автономных туалетных модулей (извещение № 32110778943, <https://zakupki.gov.ru/>) (далее – Конкурс),

в присутствии представителей Заказчика – ... (доверенность № ЦДЗС – 3/д от 05.02.2021г.), ... (доверенность №КБШ – 2/д от 27.01.2021г.), Заявителя – ... (доверенность от 27.12.2021г.),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

21.12.2021г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ООО «Про-ФМ» на действия ОАО «РЖД» в лице Куйбышевской дирекция пассажирских обустройств - структурного подразделения Центральной дирекции пассажирских обустройств - филиала ОАО «РЖД» при проведении Конкурса.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, Заказчик необоснованно отклонил заявку ООО «Про-ФМ».

Заказчик просил отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на правомерность своих действий при проведении Конкурса, представил документы и сведения согласно уведомлению Самарского УФАС России от 23.12.2021г. № 12392/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) 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 силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что действующая на момент размещения извещения редакция Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», размещена в ЕИС 02.07.2021г.

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением о закупке.

29.10.2021г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) размещено извещение № 32110778943 о проведении Конкурса. Текущая редакция извещения

размещена в ЕИС: 15.11.2021г. Актуальная документация по Конкурсу (далее – Документация о закупке) размещена в ЕИС: 15.11.2021г.

Как следует из Протокола №63 НЗЭФ-1-КК/48/пр от 14.12.2021г. заочного заседания конкурсной комиссии Куйбышевской железной дороги-филиала ОАО «РЖД», на участие в Конкурсе была подана 1 заявка (участник №1 ООО «Про-ФМ»). По итогам рассмотрения заявки, ООО «Про-ФМ» было отказано в допуске на основании пункта 3.9.4.2 Документации в связи с несоответствием участника конкурса требованию, установленному пунктами 3.1.1, 3.1.2 Документации о закупке, а именно: юридическое лицо и индивидуальный предприниматель, выступающие на стороне одного участника конкурса, не признается участником конкурса.

Согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Положения указанной нормы дублируются в пункте 3.1.1. Документации о закупке.

Пунктом 3.1.2. Документации о закупке установлено, что к участию в конкурсе допускаются участники, соответствующие требованиям пункта 3.1.1. конкурсной документации, предъявляемым обязательным и иным требованиям, требованиям законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, конкурсные заявки которых соответствуют требованиям технического задания, конкурсной документации, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные конкурсной документацией.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что Заявителем на участие в закупке была подана коллективная заявка, в соответствии с которой на стороне участника закупки выступили: ООО «Про-ФМ» и Индивидуальный предприниматель ..ю В подтверждение коллективного участия в составе заявки представлен Договор о совместной деятельности №1 от 03.11.2021г.

По мнению Заказчика, возможность участия в закупке на одной стороне в качестве коллективного участника нескольких перечисленных в части 5 статьи 3 Закона о закупках лиц, а именно: юридических лиц и индивидуальных предпринимателей – отсутствует.

Вместе с тем, частью 5 статьи 3 Закона о закупках форма такого участия

законодателем не определена, как и не установлены ограничения совместного участия индивидуальных предпринимателей и юридических лиц при участии в закупке.

Буквальное толкование части 5 статьи 3 Закона о закупках указывает на возможность участия в закупке на одной стороне несколькими поименованным в данной норме лицам.

При этом, Закон о закупках не содержит прямого ограничения на совместное участие в закупках юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на одной стороне.

Иное толкование не соответствует принципам Закона о закупках и направлено на ограничение конкуренции.

Толкование закона, приводящее к ограничению и ухудшению прав хозяйствующих субъектов, может быть основано лишь на положениях закона, прямо указывающих на невозможность такого участия.

Указанная позиция подтверждается Определением Верховного суда Российской Федерации от 23.09.2021г. по делу №308-ЭС21-16894.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Самарского УФАС России приходит к выводу о том, действующим законодательством возможность совместного участия юридического лица и индивидуального предпринимателя на одной стороне не ограничена, коллективная заявка ООО «Про-ФМ» соответствует положениям части 5 статьи 3 Закона о закупках.

Перечень оснований для отклонений заявок участников приведен в пункте 3.9.4 Документации о закупке.

Поскольку коллективная заявка участника ООО «Про-ФМ» соответствовала части 5 статьи 3 Закона о закупках, а также установленным Заказчиком требованиям к участнику закупки, ОАО «РЖД» в лице Куйбышевской дирекция пассажирских обустройств - структурного подразделения Центральной дирекции пассажирских обустройств - филиала ОАО «РЖД» неправоммерно принято решение об отклонении заявки Заявителя.

Заказчиком нарушены требования, установленные частью 1 статьи 2, частью 5 статьи 3 Закона о закупках, при организации и проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 942/ОКЭ-ЦДПО/21 на право заключения договора оказания услуг по санитарно - техническому обслуживанию автономных туалетных модулей.

Доводы, указанные в жалобе ООО «Про-ФМ», признаются Комиссией Самарского УФАС России обоснованными.

Учитывая установленные нарушения порядка проведения Конкурса, Комиссией Самарского УФАС России принято решение о выдаче предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Про-ФМ» обоснованной.
2. Признать в действиях ОАО «РЖД» в лице Куйбышевской дирекция пассажирских обустройств - структурного подразделения Центральной дирекции пассажирских обустройств - филиала ОАО «РЖД» нарушение требований, установленных частью 1 статьи 2, частью 5 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное для исполнения предписание на совершение действий, направленных на устранение допущенных нарушений.