

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-476/23

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Топкарт» 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»

27.12.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> (доверенность от 13.11.2022 № 121/Д),

ООО «Топкарт»: <...> (доверенность от 19.12.2023 б/н),

представители ООО «РТС-Тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Топкарт» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора

на поставку топлива моторного по смарт-картам (извещение № 2233/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>), 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 «Топкарт» (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку топлива моторного по смарт-картам (извещение № 2233/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) (далее – Конкурс, 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 по правилам 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.

В соответствии с пунктом 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа в случае признания жалобы обоснованной может принять решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение нарушений.

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» от 28.06.2018 (протокол № 26) (в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров ОАО «РЖД» от 22.06.2023 (протокол № 13)) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено на сайте Оператора www.fts-tender.ru – 19.10.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 786 715 028,17 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 10.11.2023;
4. На участие в закупке поданы заявки 4 участников закупки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 27.11.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок к участию в Конкурсе допущены 2 заявки;
7. Дата подведения итогов – 28.11.2023;
8. По результатам подведения итогов победителем закупки признан участник № 2 с предложением о цене договора 786 333 127,67 руб.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 20.12.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона

о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 27.12.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона

о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными

в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Часть 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, 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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования

к участникам такой закупки.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение

об отклонении заявки Заявителя, ввиду того, что Заявителем не представлены документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов.

В соответствии с подпунктом 1.9.2 Документации «участник должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для поставки топлива моторного по смарт-картам, а именно участнику необходимо предоставить документы, подтверждающие наличие договорных отношений с автозаправочными станциями (АЗС), либо аренды АЗС, либо наличие в собственности на территории следующих населенных пунктов, указанных в Документации».

Пунктом 3.6.5.2 Документации установлено, что участник закупки не допускается к участию в конкурсе в случаях, установленных документацией о закупке, в том числе: несоответствие участника закупки предусмотренным документацией о закупке требованиям и условиям участия в закупке.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 27.11.2023 № 2233/ОКЭ-ЦДЗС/23/1 заявка Заявителя отклонена Заказчиком ввиду следующего:

«По итогам рассмотрения экспертной группой заявок участников, представленных для участия в конкурсе № 2233/ОКЭ-ЦДЗС/23 на соответствие участников квалификационным требованиям, соответствие заявки участника требованиям технического задания документации о закупке, наличие и соответствие представленных в составе заявки документов квалификационным требованиям, требованиям технического задания документации о закупке, установлено, что участнику на основании пункта 3.6.5.2. конкурсной документации в связи с несоответствием квалификационному требованию, установленному пунктом 1.9.2 конкурсной документации, а именно: Участником представлен документ по форме сведений о наличии производственных мощностей (по приложению № 1.3 конкурсной документации), и представлен договор с процессинговым центром. Договоры, подтверждающие отношения процессингового центра с собственниками АЗС, указанных в форме сведений о наличии производственных мощностей, не представлены. Кроме того, согласно договору, участника с процессинговым центром, полный перечень АЗС указан

на официальном сайте процессингового центра. Фактическая проверка сведений

об указанных производственных мощностях выявила несоответствие количества АЗС указанных на официальном сайте процессингового центра и АЗС указанных участником в форме сведений о наличии производственных мощностей, а именно отсутствие договорных отношений с автозаправочными станциями (АЗС), либо аренды АЗС, либо наличие в собственности на территории следующих населенных пунктов, указанных в Документации».

Изучив положения пункта 1.9.2 Документации, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующих материально-технических ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такие материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки.

Установление в Конкурсной документации требований к участникам закупки о наличии на этапе подачи заявки материально-технических ресурсов налагает на участника дополнительные финансовые обязательства для целей принятия участия в Конкурсе и приводит к ограничению количества участников закупки.

Требование о наличии материально-технических ресурсов, являющееся основанием для допуска на участие в Конкурсе, не может быть установлено без соблюдения баланса частных интересов заказчика и публичных интересов, которые включают в себя следующее: расширение количества участников торгов, предотвращение различных злоупотреблений и недопущение ограничения конкуренции на торгах, что установлено Законом о защите конкуренции, а также Законом о закупках. При этом, рассматривая установленное в Документации требование, признать его соответствующим указанным принципам закупочной деятельности не представляется возможным, поскольку соответствие участника вышеуказанному требованию не является гарантией надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование к участникам закупки, и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают

требования части 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 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 выявленного нарушения.

Таким образом, Комиссия ФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Топкарт» (ИНН: 5611084839; ОГРН: 1195658014200) от 12.12.2023 б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку топлива моторного по смарт-картам (извещение № 2233/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 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 27.12.2023 по делу № 223ФЗ-476/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 27.12.2023 № 223ФЗ-476/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>