

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-103/22

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СК Смарт» 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»

16.03.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «СК Смарт»: <...>,

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 «СК Смарт» от 28.02.2022 № 1/02 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 5807/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора на поставку бытовой техники для оснащения кабинетов, рабочих мест, пунктов обогрева и комнат отдыха (извещение № 32110771007), 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 «СК Смарт» (далее – Заявитель) от 28.02.2022 № 1/02 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов

малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 5807/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора на поставку бытовой техники для оснащения кабинетов, рабочих мест, пунктов обогрева и комнат отдыха (извещение № 32110771007) (далее – Аукцион, 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.

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, 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 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» (в ред. от 02.07.2021 № 31) (далее – Положение о закупке).

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

1. Извещение о проведении Аукциона, аукционная документация (далее – Извещение, Документация) размещены в единой информационной системе (далее – ЕИС) – 27.10.2021;

2. Начальная (максимальная) цена договора – 256 545 074,20 руб.;

3. Дата окончания подачи заявок – 24.01.2022;
4. На участие в Аукционе подано 5 заявок;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок – 08.02.2022;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок участников закупки к участию в Аукционе допущено 2 заявки;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 15.02.2022;
8. Аукцион признан несостоявшимся, в связи с тем, что по результатам его проведения все заявки на участие в закупке отклонены.

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 05.03.2022 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения продлен до 16.03.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, 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.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение о признании заявки Заявителя не соответствующей требованиям Документации.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

При этом согласно статье 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

В соответствии с пунктами 2 и 3 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, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Аналогичные принципы закупочной деятельности Заказчика установлены в подпунктах 2, 3 пункта 32 Положения о закупке.

Частью 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.

Согласно пункту 3.6.4 раздела 3 Документации аукционные заявки участников закупки рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в Документации, на основании представленных в составе аукционных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных Документацией, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Пунктом 3.6.6.4 раздела 3 Документации установлено, что участник закупки не допускается к участию в Аукционе в случае несоответствия аукционной заявки требованиям Документации.

В соответствии с пунктом 3.14.6.5 раздела 3 Документации во второй части аукционной заявки должны быть представлены документы, подтверждающие внесение обеспечения аукционной заявки (если в извещении и части 1 аукционной документации содержится данное требование и участником выбран способ обеспечения – предоставление банковской гарантии) – банковская гарантия или ее

копия. Документ должен быть сканирован с оригинала.

В силу пункта 3.16.6 раздела 3 Документации при выборе способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии участник закупки 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» www.company.rzd.ru/ru в разделе «Закупки и торги» (подраздел «Нормативные документы»). Срок действия банковской гарантии должен составлять не менее 120 (ста двадцати) дней со дня окончания срока подачи аукционных заявок. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям аукционной документации, изложенным в пункте 3.16 Документации.

При этом в соответствии с пунктом 3.16.14 раздела 3 Документации основанием для отказа в допуске к участию в Аукционе является несоответствие банковской гарантии условиям, изложенным в Документации.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 15.02.2022 № 5807/ОАЭ-ЦДЗС/21 (далее – Протокол) Заявителю (участник № 2) отказано в допуске к участию в Аукционе на основании пункта 3.16.14 раздела 3 Документации, поскольку срок действия представленной Заявителем банковской гарантии составляет менее 120 (ста двадцати) дней со дня окончания срока подачи аукционных заявок, что не соответствует требованиям пункта 3.16.6. раздела 3 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем в составе заявки на участие в закупке представлена банковская гарантия от 01.12.2021 № 634-2021, выданная банком АО «Интерпрогрессбанк», со сроком действия до 01.04.2022 включительно (55 дней со дня окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе), что не соответствует требованию пункта 3.16.6 раздела 3 Документации, в связи с чем Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупочной процедуре.

Комиссией ФАС России установлено, что в ФАС России поступила жалоба

ООО «Авис-Быт» на действия (бездействие) Заказчика при проведении Аукциона,
по итогам рассмотрения которой Комиссией ФАС России принято решение от 21.12.2021
по делу № 223ФЗ-663/21 (далее – Решение), согласно которому в действиях Заказчика выявлено нарушение части 6 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации неправомерного требования об указании участниками закупки наименования и ИНН производителя предлагаемого к поставке товара, и, как следствие, отклонившего заявку ООО «Авис-Быт».

На основании Решения Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание от 21.12.2021 по делу № 223ФЗ-663/21 (далее – Предписание) о возврате заявок участников, поданных на участие в Аукционе, и внесении изменений в Документацию.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заказчиком исполнено Предписание в полном объеме, в том числе возвращены заявки участников, поданные на участие в Аукционе, а также назначена новая дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе.

Вместе с тем пунктом 3.14.8 раздела 3 Документации предусмотрено следующее: «Окончательная дата подачи аукционных заявок может быть перенесена на более поздний срок. Соответствующие изменения даты подачи аукционных заявок размещаются на сайтах. В этом случае продление сроков действия обеспечения аукционных заявок не требуется».

При этом Комиссией ФАС России установлено, что конкретные случаи продления Заказчиком срока подачи заявок на участие в Аукционе, в соответствии с которыми продление сроков действия обеспечения аукционных заявок не требуется, в Положении о закупке и Документации не установлены. Положением о закупке также не установлены какие-либо требования к сроку действия банковской гарантии.

Обеспечение заявки представляет собой способ обеспечения обязательства участника закупки заключить договор по результатам Аукциона в случае признания его победителем.

Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней

с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Аналогичное положение установлено в пункте 467 Положения о закупке, пункте 3.20.3 раздела 3 Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что в случае признания заявки Заявителя на участие в закупке соответствующей требованиям Документации, договор с учетом требований Закона о закупках, Положения и Документации заключается с победителем закупки не позднее 09.03.2022.

Таким образом, срок представленной Заявителем банковской гарантии обеспечивал обязательство по заключению договора и превышал регламентированный срок на 22 дня.

Вместе с тем представителем Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представлено обоснование необходимости установления срока действия банковской гарантии в 120 дней.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, неправомерно отклонившего заявку Заявителя на участие в закупке, не соответствуют подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

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 «СК Смарт» (ИНН: 7719469098, ОГРН:

1177746474201)

от 28.02.2022 № 1/02 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 5807/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора на поставку бытовой техники для оснащения кабинетов, рабочих мест, пунктов обогрева и комнат отдыха (извещение № 32110771007) обоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3 Федерального закона

от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «РЖД», ООО «РТС-тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии

с принятым решением от 16.03.2022 № 223ФЗ-103/22.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа

ФАС России материалы дела от 16.03.2022 № 223ФЗ-103/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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