

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-232/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПромЭксперт» 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»

06.04.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «ПромЭксперт» от 29.03.2018 № 108 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 13/ОКЭ-ЦДИ/18 на право заключения договоров поставки, монтажу и вводу в эксплуатацию модульных пунктов обогрева (9 метров) (3 Лота) (извещение № 31806081213), 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 «ПромЭксперт» (далее — Заявитель) от 29.03.2018 № 108 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 13/ОКЭ-ЦДИ/18 на право заключения договоров поставки, монтажу и вводу в эксплуатацию модульных пунктов обогрева (9 метров) (извещение № 31806081213) (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 настоящей статьи 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.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные

нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных 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» 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

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

- - - Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 31.01.2018;
 - Дата окончания заявок — 26.02.2018;
 - Дата рассмотрения заявок — 26.03.2018;
 - Дата подведения итогов Конкурса — 26.03.2018.

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 настоящего Федерального закона 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 при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком принято неправомерное решение о допуске заявки ООО «Артстрой-21век» к участию в Конкурсе по Лотам №№ 1, 2;
 - Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 05.03.2018 № 223ФЗ-136/18.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положения о закупке, Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя 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 Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение о допуске заявки ООО «Артстрой-21век» к участию в Конкурсе Лотам №№ 1, 2, поскольку заявка указанного участника содержит арифметические ошибки и недостоверные сведения.

В соответствии с частью 6 статьи 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.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки от 26.03.2018 № 13/ОКЭ-ЦДИ/18/2 заявка ООО «Артстрой-21век» (далее — Участник) допущена к участию в Конкурсе по Лотам №№ 1, 2.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявки участников Конкурса и сообщил, что заявка Участника содержит разночтения в итоговой стоимости предложения с учетом НДС и без учета НДС в размере менее 1 рубля, при этом указанное разночтение не является арифметической ошибкой, поскольку вызвано особенностями умножения и округления при расчете итоговой суммы за 2018-2020 года.

Также представитель Заказчика пояснил, что Участником представлено обеспечение в виде перечисления денежных средств в соответствии с Документацией, при этом в заявке ошибочно указана форма представления обеспечения заявки на участие в закупке в виде банковской гарантии. Вместе с тем, указанная ошибка не является значительной для Заказчика, поскольку Участник соответствует требованиям Документации, в том числе требованию о предоставлении обеспечения заявки на участие в закупке.

Пунктом 7.8.20 Документации установлено: «При наличии арифметических ошибок (кроме случаев, описанных в пункте 7.8.19 конкурсной документации) в заявке заказчик может принять решение об отклонении заявки».

Вместе с тем, представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих о несоответствии заявки Участника требованиям Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, допустившего заявку Участника к участию в Конкурсе по Лотам №№ 1, 2, не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 05.03.2018 № 223ФЗ-136/18.

22.02.2018 в ФАС России поступила жалоба ООО «Стройдепо» от 20.02.2018 № 20/1-02 на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса (далее — Жалоба 1). По итогам рассмотрения Жалобы 1 Комиссией ФАС России принято решение от 05.03.2018 № 223ФЗ-136/18 обоснованной в части неправомерного установления в Документации требования о наличии у участника Конкурса опыта по фактическим поставкам модульных пунктов обогрева и выполненным работам по монтажу и вводу в эксплуатацию модульных пунктов обогрева. В действия Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2 Закона о закупках. При этом Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание от 05.03.2018 № 223ФЗ-136/18 (далее - Предписание), на устранение выявленных нарушений.

В соответствии с пунктами 1-3 Предписания Заказчику надлежало:

- - - ОАО «РЖД» при рассмотрении заявок, поданных на участие в Конкурсе, не учитывать пункты 2.1, 6.3.3.1, 7.8.8 Документации, пункт 7.8.10 Документации в части выездных проверок, при подписании договора по результатам Конкурса не учитывать пункт 9.1.8 в части требования приложения № 6 Документации, пункт 9.1.9 в части согласования банковской гарантии с заказчиком, пункт 9.2.1 Документации в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, принятого Комиссией ФАС России решения от 05.03.2018 № 223ФЗ-136/18.

- ОАО «РЖД» осуществить дальнейшее проведение процедуры Конкурса в порядке, установленном Законом о закупках, Положением о закупке, Документацией, с учетом принятого Комиссией ФАС России решения от 05.03.2018 № 223ФЗ-136/18.
- ОАО «РЖД» в срок до 26.03.2018 представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде и по электронной почте: dstelmakh@fas.gov.ru.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Предписание исполнено, соответствующее подтверждение исполнения Предписания направлено в ФАС России надлежащим образом.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представили доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 05.03.2018 № 223ФЗ-136/18 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлены нарушения части 1 статьи 2 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации неправомерных требованиях о наличии у участника Конкурса опыта по фактическим поставкам модульных пунктов обогрева и выполненным работам по монтажу и вводу в эксплуатацию модульных пунктов обогрева, к перечню банков, гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора, неправомерного требования о предоставлении сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника Конкурса, неправомерных положений Документации о праве Заказчика осуществлять выездные проверки и дозапрос информации в отношении участников Конкурса, неправомерного требования Документации об отсутствии у участника Конкурса налоговой задолженности.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

- -
 - Признать жалобу ООО «ПромЭксперт» (ИНН: 4401125780, ОГРН: 1114401002759) от 29.03.2018 № 108 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 13/ОКЭ-ЦДИ/18 на право заключения договоров поставки, монтажу и вводу в эксплуатацию модульных пунктов обогрева (9 метров) (извещение № 31806081213) необоснованной.
 - Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение части 1 статьи 2

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

- В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание от 05.03.2018 № 223ФЗ-136/18, по данному делу предписание не выдавать.

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