

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-1006/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Мой город» 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»

24.12.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> (далее - Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «РЖД»: <...> ,

ООО «Мой город»: <...> ,

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 «Мой город» от 15.12.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 3139/ОАЭ-ОКТ/20 на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке помещений и территорий и дезинфекции контактных поверхностей на объектах (извещение № 32009283999, лот № 2), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Мой город» (далее - Заявитель)

от 15.12.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Победитель) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 3139/ОАЭ-ОКТ/20 на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке помещений и территорий и дезинфекции контактных поверхностей на объектах (извещение № 32009283999, лот № 2) (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 заказчика 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.

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 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.

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

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 (далее - ЕИС) 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.

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

1.

1.

1. извещение о проведении Конкурса, документация (далее - Извещение, Документация) размещены в ЕИС - 30.06.2020;
2. начальная (максимальная) цена договора по лоту № 2 - 300 953 164, 65 рубля;
3. дата окончания подачи заявок - 17.07.2020;
4. на участие в Аукционе подано по лоту № 2 - 9 заявок;
5. дата рассмотрения первых частей заявок - 20.08.2020;
6. к участию допущено по первым частям по лоту № 2 - 9 заявок;
7. дата проведения Аукциона - 24.08.2020;
8. в Аукционе приняли участие по лоту № 2 - 6 участников;
9. дата рассмотрения вторых частей - 28.09.2020;

10. признано соответствующими Документации - 8 заявок;
11. дата подведения итогов Аукциона - 28.09.2020;
12. по результатам подведения итогов Аукциона победителем по лоту № 2 признано ООО «Мой город» с минимальным предложением о цене договора 204 738 437, 66 рублей.

В ходе заседания Комиссии ФАС России от 23.12.2020 в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 24.12.2020.

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.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерно решение об отказе Заявителю в принятии банковской гарантии, представленной в качестве обеспечения исполнения договора по лоту № 2.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупке и Документацией.

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.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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 установлен в пункте 32.2 статьи 5 Положения о закупке.

Согласно пункту 3.18.1 Документации обеспечение исполнения договора может обеспечиваться как предоставлением банковской гарантии, так и внесением денежных средств на указанный заказчиком в части 1 аукционной документации счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Заказчику.

В соответствии с протоколом отказа от заключения договора № 3139/ОАЭ-ОКТ/20/4 Заявитель признан уклонившимся на основании пункта 3.20.4 Документации, в связи с непредставлением обеспечения исполнения договора в установленные сроки.

Пунктом 3.20.4 Документации установлено, что участник Аукциона, с которым заключается договор, должен представить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в аукционной документации), иные документы, если аукционной документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны на ЭТП договор не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика. В случае непредставления подписанного договора, перечисленных документов в установленный срок, участник признается уклонившимся от заключения договора, если иное не установлено аукционной документацией.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что Заявителем представлена банковская гарантия от 30.10.2020 № 308371 (далее - Банковская гарантия), не соответствующая Документации, поскольку не содержит следующие положения: условие, согласно которому гарант отказывает бенефициару в удовлетворении его требования только в случае, предусмотренном статьей 376 Гражданского кодекса Российской Федерации; а также указание на то, что гарантом соблюдаются нормативы достаточности капитала банка (Н1) и максимального размера риска на одного заемщика или группу связанных заемщиков (Н6) в размерах, предусмотренных действующей Инструкцией Банка России «Об обязательных нормативах банков» на последнюю отчетную дату и на дату выдачи гарантии.

Согласно пояснениям и представленным материалам Заявителя, 30.10.2020 Заявителем подписан договор, а также прикреплена Банковская гарантия, при этом 05.11.2020 Заказчиком в адрес Заявителя направлено письмо об отказе в приеме Банковской гарантии. Вместе с тем Заказчиком 10.12.2020 размещен в ЕИС протокол отказа от

заключения договора № 3139/ОАЭ-ОКТ/20/4.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Банковская гарантия Заявителя не противоречит требованиям Закона о закупках и Положению.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Мой город» (ИНН: 7743925496; ОГРН: 1147746481992) от 15.12.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 3139/ОАЭ-ОКТ/20 на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке помещений и территорий и дезинфекции контактных поверхностей на объектах (извещение № 32009283999, лот № 2) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2 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 24.12.2020 № 223ФЗ-1006/20.

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

