

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-417/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Четыре капли» 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»

11.04.2019 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

рассмотрев жалобу ООО «Четыре капли» от 08.04.2019 № 553278 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 8146/ОАЭ-ДОСС/18, на право заключения договора на поставку бутилированной питьевой воды (извещение № 31807201395) 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 «Четыре капли» (далее – Заявитель) от 08.04.2019 № 553278 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 8146/ОАЭ-ДОСС/18, на право заключения договора на поставку бутилированной питьевой воды (извещение № 31807201395) (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.

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.

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.

В соответствии с частью 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 закупках).

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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

1.

1.

1. Извещение, документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 26.11.2018;
2. дата окончания подачи заявок — 04.12.2018;
3. дата рассмотрения заявок — 04.12.2019;
4. дата подведения итогов – 24.12.2019;
5. начальная (максимальная) цена договора – 1 257 9605 рублей.
6. на участие в Аукционе подано 4 заявки, из них одна признана соответствующей требованиям Документации.

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 при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 13.03.2019 № 223ФЗ-275/19 (далее — Предписание).

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

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

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 13.03.2019 № 223Ф3-275/19.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках 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 закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 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.

По итогам рассмотрения жалобы Заявителя б/д б/н на действия Заказчика при проведении Аукциона (далее – Жалоба 1) Комиссией ФАС России принято Решение от 13.03.2019 № 223Ф3-275/19 (далее — Решение), согласно которому Жалоба 1 признана обоснованной.

Решением Комиссии ФАС России в действиях Заказчика выявлены

нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также выдано обязательное для исполнения Предписание, направленное на **устранение выявленных нарушений**, а именно:

1.

1.

1. Заказчику отменить протокол рассмотрения вторых частей заявок, протокол подведения итогов, составленные в ходе проведения Аукциона (далее – Протоколы).
2. Заказчику назначить новые даты рассмотрения заявок на участие в Аукционе, новую дату подведения итогов Аукциона, уведомить участников Аукциона о новых датах рассмотрения заявок и проведения Аукциона.
3. ОАО «РЖД» при рассмотрении заявок, поданных на участие в Аукционе, не учитывать пункт 3.8.8 аукционной документации (далее — Документация) в части возможности до даты проведения Аукциона в письменной форме запросить у участников Аукциона информацию и документы о проведении Аукциона, пункты 3.15.9.1, 3.15.9.2 Документации; при заключении договора по результатам проведения Аукциона не учитывать пункт 3.21.1 Документации, пункт 3.20.9 Документации в части требования приложения № 4 к Документации, пункт 3.20.11 Документации в части согласования банковской гарантии с заказчиком в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного решением Совета директоров ОАО «РЖД» 30.06.2014 (далее – Положение о закупке), с учетом принятого Комиссией ФАС России решения от 13.03.2019 № 223ФЗ-275/19.
4. ОАО «РЖД» произвести рассмотрение заявок, поданных участниками закупки на участие в Аукционе, в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, Документации с учетом принятого решения от 13.03.2019 № 223ФЗ-275/19.
5. ОАО «РЖД» не позднее трех дней со дня совершения действий, указанных в пунктах 1-5 настоящего предписания, разместить в единой информационной системе в сфере

закупок (www.zakupki.gov.ru) информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-5 настоящего предписания.

6. ОАО «РЖД» продолжить проведение Аукциона в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупках, Документации.
7. ОАО «РЖД», Оператору в срок не позднее 08.04.2019 представить в ФАС России, подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде и по электронной почте polunicheva@fas.gov.ru

В соответствии с Предписанием Заказчику необходимо в срок до 08.04.2019 представить в ФАС России подтверждение исполнения указанного предписания.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, документы и пояснил, что 04.04.2019 во исполнение вышеуказанного предписания на официальном сайте ЕИС опубликовано уведомление об отмене указанных в Предписании протоколов, а также назначены новые даты рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов Аукциона.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих факт неисполнения выданного Заказчику Предписания, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 13.03.2019 № 223ФЗ-275/19 Комиссией ФАС России установлены нарушения части 6 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в неправомерном отказе в допуске Заявителю, в установлении в Документации неправомерных требований к перечню банков, гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора, неправомерного требования о предоставлении сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника Аукциона, неправомерных положений Документации о праве Заказчика осуществлять дозапрос информации в отношении участников Аукциона, неправомерных требований о необходимости заверения печатью и подписью документов, представляемых участником в составе заявки.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Четыре капли» (ИНН: 7751015557, ОГРН: 1167746070249) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 8146/ОАЭ-ДОСС/18 на право заключения договора поставки бутилированной питьевой воды (извещение № 31807201395) необоснованной.
2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 11.04.2019 № 223ФЗ-417/19 не выдавать, поскольку ранее выдано по делу от 13.03.2019 № 223ФЗ-275/19.
4. Не передавать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 11.04.2019 № 223ФЗ-417/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, поскольку ранее передано по делу от 13.03.2019 № 223ФЗ-275/19.

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