

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-273/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Дельта Солюшнс» 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»

15.04.2020 Москва

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

«...»

рассмотрев посредством видеоконференц-связи жалобу ООО «Дельта Солюшнс» от 08.04.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 8395/ОАЭ-ТИ/19 на право заключения договора на поставку вычислительной техники (извещение № 31908732665), 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 «Дельта Солюшнс» (далее — Заявитель) от 08.04.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 8395/ОАЭ-ТИ/19 на право заключения договора на поставку вычислительной техники (извещение № 31908732665) (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 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.

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» 28.06.2018 (далее – Положение о закупке).

Согласно части 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 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.

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

1.

1.

1. Извещение о проведении Аукциона, аукционная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 27.12.2019;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 259 298 576 рублей;
3. Дата окончания подачи заявок — 23.01.2020;
4. Дата проведения и подведения итогов Аукциона — 06.04.2020;
5. На участие в Аукционе подано и допущено к участию в закупке 5 заявок.
6. Заказчиком 03.04.2020 в ЕИС размещено уведомление от 03.04.2020 б/н, согласно которому Заказчиком принято решение об отказе от проведения Аукциона.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе от проведения Аукциона.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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

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.

Согласно части 5 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе принять решение об отказе от проведения закупки только до окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

При этом в соответствии с частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Аналогичное положение предусмотрено Положением о закупке.

В соответствии с пунктом 1 письма Министерства финансов Российской Федерации от 19.04.2020 № 24-06-06/21324 распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-NCOV, носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, в связи с чем является обстоятельством непреодолимо силы.

При этом согласно подпункту 3 пункта 5 письма Министерства финансов Российской Федерации от 27.03.2020 № 24-06-08/24649 заказчик вправе отменить конкурентную закупку на основании части 7 статьи 3.2 Закона о закупках при возникновении необходимости, обусловленной обстоятельствами непреодолимой силы, поскольку распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-NCOV, является обстоятельством непреодолимой силы.

Пунктом 3.5.9 Документации установлено, что Заказчик вправе отменить аукцион по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в аукционе. По истечении срока подачи заявок и до заключения договора заказчик вправе отменить аукцион только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством. При этом установлено, что решение об отмене аукциона размещается на сайтах в день принятия этого решения.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, уведомлением от 03.04.2020 б/н Заказчик отказался от дальнейшего проведения Аукциона.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 27.03.2020 № 8395/ОАЭ-ТИ/19/1 на участие в Аукционе подано 5 заявок, признанные соответствующими требованиям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что указанное решение об отказе

Заказчика от дальнейшего проведения Аукциона обусловлено обстоятельствами непреодолимой силы, поскольку распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-NCOV, является обстоятельством непреодолимой силы, в связи с чем на основании пункта 3.5.9 Документации Заказчиком принято решение об отказе от проведения Аукциона.

Вместе с тем, Заказчиком на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих причинно-следственную связь между распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-NCOV, с невозможностью дальнейшего проведения Аукциона, в связи с чем Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о том, что указанные обстоятельства непреодолимой силы являются основанием для принятия Заказчиком решения об отмене Аукциона.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают требования части 5 статьи 3.2 Закона о закупках и не соответствуют требованиям Закона о закупках.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, решением ФАС России от 22.01.2020 № 223ФЗ-51/20, решением ФАС России от 12.02.2020 № 223ФЗ-120/20, решением ФАС России от 12.02.2020 № 223ФЗ-121/20, решением ФАС России от 10.03.2020 № 223ФЗ-178/20, решением ФАС России от 10.03.2020 № 223ФЗ-179/20 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, пункта 1 части 8 статьи 3, части 6 статьи 3, пункта 3 части 6.1 статьи 3, части 15 статьи 3.2, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в:

- неправомерных требованиях Документации к перечню банков, гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора;
- неправомерных требованиях Документации о предоставлении сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника Аукциона;
- неправомерных положений Документации о праве Заказчика осуществлять дозапрос информации в отношении участников Аукциона;
- неправомерного права Заказчика не заключать договор в случае признания Аукциона несостоявшимся (при наличии хотя бы одной заявки);

- неправомерного требования к заявке участника об обязательном указании в составе заявки модели поставляемой продукции;
- ненадлежащем описании предмета закупки в части указания на конкретный товарный знак, без использования слов «(или эквивалент)»;
- неправомерном отказе в допуске к участию в Аукциона участникам закупки;
- о непредоставлении приоритета участнику закупки согласно требованиям Постановления № 925.

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 выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1.
 1. Признать жалобу ООО «Дельта Солюшнс» (ИНН: 7716550505, ОГРН: 1067746667878) от 08.04.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 8395/ОАЭ-ТИ/19 на право заключения договора на поставку вычислительной техники (извещение № 31908732665) обоснованной.
 2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, пункта 1 части 8 статьи 3, части 6 статьи 3, пункта 3 части 6.1 статьи 3, части 5 статьи 3.2, части 15 статьи 3.2, пункта 2 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 выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 15.04.2020 № 223ФЗ-273/20.
4. Материалы дела от 15.04.2020 № 223ФЗ-273/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России не передавать, поскольку переданы ранее по делу 10.03.2020 № 223ФЗ-179/20.

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