

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-228/22

**по результатам рассмотрения жалобы 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»**

02.06.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «АВП»: <...>,

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 «АВП» от 24.05.2022 № 7/22 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по текущему содержанию пути для нужд Красноярской дирекции инфраструктуры (извещение № 975/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21, размещенное на сайте www.rts-tender.ru), 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 «АВП» (далее – Заявитель) от

24.05.2022 № 7/22 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по текущему содержанию пути для нужд Красноярской дирекции инфраструктуры (извещение № 975/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) (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 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 частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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» (ред. от 02.07.2021 № 31)
(далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), документацией о Конкурсе (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте www.rts-tender.ru – 29.10.2021;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 355 813 200 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 23.11.2021;
4. На участие в Конкурсе подано 3 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок участников закупки – 08.12.2021;
6. Дата подведения итогов Конкурса – 09.12.2021;
7. По результатам рассмотрения и оценки заявок участников закупки все заявки отклонены;
8. Конкурс признан несостоявшимся.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 01.06.2022 до 02.06.2022.

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 несоответствующей требованиям Документации.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса 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.

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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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 3.6.2 Документации конкурсные заявки участников закупки рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в Документации, на основании представленных в составе конкурсных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных конкурсной документацией, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Пунктом 3.6.4.4 Документации установлено, что участник закупки не допускается к участию в конкурсе в случае несоответствия конкурсной заявки требованиям Документации.

В силу положений пункта 3.13.1 Документации конкурсная заявка должна содержать всю требуемую в конкурсной документации информацию и документы, должна быть оформлена в соответствии с требованиями конкурсной документации и действовать не менее 120 (ста двадцати) дней с даты окончания срока подачи заявок.

При этом согласно пункту 3.13.2 Документации конкурсная заявка участника, не соответствующая требованиям Документации, отклоняется.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 12.05.2022 № 975/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21 (далее – Протокол) Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании пункта 3.6.6.4 Документации в связи с несоответствием заявок участника закупки требованиям пункта 3.13.1 Документации, а именно срок действия заявок для участия в Конкурсе истёк.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3.1 Протокола Конкурс признан несостоявшимся в связи с тем, что ни один из участников закупочной процедуры не допущен к участию в закупке на основании пункта 3.13.1 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил сведения и пояснил, что Заказчиком неправомерно принято решение о признании заявки Заявителя несоответствующей требованиям Документации, и, как следствие признание Конкурса несостоявшимся.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что 21.12.2021 в ФАС России поступила жалоба Заявителя от 21.12.2021 № 4/30 на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса, по итогам рассмотрения которой Комиссией ФАС России принято решение от 12.01.2022 по делу № 223ФЗ-12/22 (далее – Решение), согласно которому в действиях Заказчика выявлено нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках, выразившееся в неправомерном отклонении заявки Заявителя на участие в Конкурсе.

На основании Решения Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание от 12.01.2021 по делу № 223ФЗ-12/22 (далее – Предписание), согласно которому Заказчику необходимо:

– отменить протокол рассмотрения и оценки заявок от 08.12.2021

№ 975/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21/1;

– итоговый протокол от 09.12.2021 № 607;

– назначить новую дату и время подведения итогов Конкурса, а также разместить в единой информационной системе соответствующую информацию;

– рассмотреть заявки участников закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, Документации и с учетом принятого Комиссией ФАС России Решения;

– продолжить проведение Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, принятого Решения и предоставить подтверждение исполнения Предписания до 01.02.2022.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заказчиком не исполнено Предписание в регламентированный срок в связи тем, что Заказчиком 31.01.2022 подано исковое заявление в Арбитражный суд города Москвы о признании Решения и Предписания недействительными.

Вместе с тем в соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. При этом в статье 18.1 Закона о защите конкуренции отсутствует указание на приостановление исполнения предписания в случае его обжалования в судебном порядке.

Таким образом, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен особый самостоятельный порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, который не входит в процедуру рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства, и, соответственно, положения части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции не распространяются на случаи выдачи антимонопольным органом предписаний при нарушении заказчиками положений Закона о закупках.

Учитывая изложенное, предписание антимонопольного органа, выданное в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, не подлежит исполнению только в случае принятия судом обеспечительных мер в виде приостановления действия Предписания, при этом указанные обеспечительные меры Арбитражным судом города Москвы не приняты.

Кроме того, 26.04.2022 Арбитражным судом города Москвы в удовлетворении требований Заказчику отказано.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении Предписания, и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, не соответствуют подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3, частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частями 17, 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.

1. Признать жалобу ООО «АВП» (ИНН: 7724403783; ОГРН: 1177746231673) от 27.12.2021 № 77 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по текущему содержанию пути для нужд Красноярской дирекции инфраструктуры (извещение № 975/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, 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 выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 02.06.2022 № 223ФЗ-228/22.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 02.06.2022 № 223ФЗ-228/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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