

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2602/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.02.2021

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии представителей от ООО «СПС», ОАО «РЖД»,

рассмотрев жалобу ООО «СПС» (далее - Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6920/ОАЭ-ТЭ/20 на право заключения договора выполнения комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение ВЛ-0,4 кВ ст. Кунгур от ТП-6, ТП-25, КТП-9, КТП16», расположенному в границах Свердловской железной дороги (реестровый № 32009860263) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В своей жалобе Заявитель указывает на неисполнение предписание Заказчиком, обжалует отклонение своей заявки, итоговый протокол.

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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки,

конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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 их 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Из доводов жалобы следует, что Организатором торгов не исполнено выданное антимонопольным органом обязательное к исполнению предписание по делу № 077/07/00-1111/2021.

В силу абзаца «а» подпункта 3.1 пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

На заседании Комиссии установлено, что по результатам рассмотрения 29.01.2021 жалобы на действия Заказчика при проведении Закупки комиссией антимонопольного органа было вынесено решение по делу № 077/07/00-1111/2021 о признании такой жалобы обоснованной с фиксацией факта нарушения в действиях Заказчика требований пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

В связи с чем Заказчику было выдано обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений от 29.01.2021 по делу № 077/07/00-1111/2021, а именно путем совершения следующих действий:

1. Заказчику при рассмотрении и оценке заявок участников Закупки, а также при заключении договора не учитывать требования Документации, признанные в соответствии с решением от 29.01.2021 по делу № 077/07/00-1111/2021, неправомерными.

2. Заказчику не позднее трех дней со дня совершения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания, разместить в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) информацию о совершении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания.

3. Заказчику завершить проведение Закупки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Закупочной документации.

6. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок до **12.03.2021**.

7. Заказчику надлежит сообщить в адрес Московского УФАС России об исполнении настоящего предписания в срок до **16.03.2021** с приложением подтверждающих документов.

На заседании Комиссии установлено, что Заказчик рассматривал заявки, не учитывая решение по делу № 077/07/00-1111/2021. По этой причине заявка Заявителя была отклонена.

Таким образом, в связи с тем, что Заказчик, рассматривая заявки, не принимал во внимание решение антимонопольного органа, отклонил заявку Заявителя, а также опубликовал итоговый протокол, Заказчик не намерен исполнять выданное ему ранее предписание по делу 077/07/00-1111/2021, о чем также подтверждается факт обращения заказчика в суд с заявлением о признании незаконными решения и предписания антимонопольного органа по делу № 077/07/00-1111/2021.

Комиссия поясняет, что в соответствии со статьей 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.

Согласно письму ФАС России от 12.09.2019 № ИА/79982/19 положения части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции, предусматривающие приостановление действия предписания антимонопольного органа до вступления в законную силу решение арбитражного суда, распространяются только на дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассматриваемые в рамках главы 9 Закона о защите конкуренции (статьи 39-52 названного закона).

Таким образом, Московское УФАС России отмечает, что положение части 2 статьи 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ Закона о защите конкуренции, в соответствии с которым в случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу, не распространяется на рассматриваемые правоотношения.

При этом предписания по результатам рассмотрения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, выдаются антимонопольным органом на основании пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции. В свою очередь, в статье 18.1 Закона о защите конкуренции отсутствуют указания на приостановление действия предписания антимонопольного органа в случае судебного обжалования.

Также из позиции ФАС России, отраженной в письме от 12.09.2019 № ИА/79982/19, следует, что приостановление исполнения предписания производится по аналогии с практикой рассмотрения споров в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», то есть при принятии судом соответствующих обеспечительных мер. В настоящем случае, Арбитражным судом г. Москвы не приняты обеспечительные меры.

Принятие решение об оспаривании предписания Московского УФАС России в судебном порядке является правом АО «РЖД», за которое Учреждение самостоятельно несет ответственность и все последующие правовые риски привлечения заявителя к административной ответственности за несвоевременное исполнение обязательного предписания антимонопольного органа.

Также Комиссия отмечает, что опубликованные Заказчиком протоколы приняты с нарушением требований предписания по делу № 077/07/00-1111/2021.

На основании того, что срок исполнения предписания не истек, Комиссия считает правомерным выдать предписание об отмене протоколов. При этом исполнить данное предписание надлежит в сроки, указанные в предписании по делу № 077/07/00-1111/2021, а именно до 12.03.2021.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СПС» (ИНН: 1901128350; ОГРН: 1151901005695) на действия ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении Закупки обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение требований пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, статьи 23, статьи 36 Закона о защите конкуренции.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

