

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-357/22

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»

06.09.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>,

представители <...> 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 <...> от 25.08.2022 б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ

по текущему ремонту объектов Дирекции скоростного сообщения – филиала

<...> (извещение № 531/ОКЭ-ДОСС/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>, лоты №№ 1, 2, 4), 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 <...> (далее – Заявитель) от 25.08.2022 б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками

которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту объектов Дирекции скоростного сообщения – филиала <...> (извещение № 531/ОКЭ-ДОСС/22/1, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>, лоты №№ 1, 2, 4) (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 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 силу положений 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, 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 <...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 28.06.2018 (в редакции от 06.04.2022 протокол № 14) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса

(далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте оператора электронной площадки <https://www.rfs-tender.ru> – 31.03.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора по сумме лотов №№ 1-4 – 374 696 716,80 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 18.04.2022;
4. На участие в Конкурсе подано: по лотам №№ 1, 2 – 4 заявки, по лоту № 3 – 2 заявки, по лоту № 4 – 5 заявок;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок на участие в Конкурсе – 25.04.2022;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в закупке к участию в Конкурсе допущены все поданные заявки участников закупки;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок на участие в Конкурсе – 16.08.2022;
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в закупке соответствующими требованиям Документации признано:
по лоту
№ 1 – 3 заявки, по лоту № 2 – 4 заявки, по лоту № 3 – 1 заявка, по лоту № 4 – 4 заявки;
9. Дата подведения итогов Конкурса – 16.08.2022;
10. Победителем Конкурса по лотам №№ 1-4 признан участник № 1 с предложениями о цене договора в размере 96 939 021,25 руб. без учета НДС, 101 345 850,85 руб. без учета НДС, 89 097 844,75 руб. без учета НДС, 9 252 183,95 руб. без учета НДС соответственно.

В ходе заседания 02.09.2022 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 06.09.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 Конкурса права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, поскольку Заказчиком не исполнено ранее выданное комиссией ФАС России предписание от 14.07.2022 по делу № 223ФЗ-288/22.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба 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 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 установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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 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 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.

Комиссией ФАС России установлено, что 24.06.2022 в ФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса, по итогам рассмотрения которой комиссией ФАС России принято решение от 14.07.2022 по делу № 223ФЗ-288/22 (далее – Решение), согласно которому в действиях Заказчика выявлено нарушение части 6 статьи 3 Закона о

закупках, выразившееся в ненадлежащей оценке заявки Заявителя.

На основании Решения Заказчику выдано обязательное для исполнения Предписание, согласно которому Заказчику необходимо:

- отменить протокол рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе, от 07.06.2022 № 531/ОКЭ-ДОСС/2 в части лотов №№ 1, 2, 4;
- отменить итоговый протокол от 07.06.2022 № 631/1 в части лотов №№ 1, 2, 4;
- назначить новую дату рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе, дату подведения итогов Конкурса;
- 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 03.08.2022.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчиком не исполнено Предписание, поскольку оценка заявки Заявителя по подкритериям «Персонал, имеющий допуск к работам на высоте без применения инвентарных лесов и подмостей с применением систем канатного доступа с 1-ой группой безопасности при работе на высоте», «Персонал, имеющий допуск к работам на высоте без применения инвентарных лесов и подмостей с применением систем канатного доступа с 2-ой группой безопасности при работе на высоте» критерия «Квалификация персонала» осуществлена Заказчиком без учета ранее принятого комиссией ФАС России Решения.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что выданное комиссией ФАС России Предписание не исполнено, поскольку Заказчиком подано исковое заявление в Арбитражном 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.

Так, 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.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено, что 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 соответствующего предписания, при этом Заказчиком на заседании Комиссии ФАС России не представлены сведения подтверждающие, что указанные обеспечительные меры приняты Арбитражным судом города Москвы.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся ненадлежащей оценкой заявки Заявителя в связи с неисполнением ранее выданного Предписания, не соответствуют пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках и 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 частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> от 25.08.2022 б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту объектов Дирекции скоростного сообщения – филиала <...> (извещение № 531/ОКЭ-ДОСС/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>, лоты №№ 1, 2, 4) обоснованной.
2. Признать <...> 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 <...>, <...> обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 06.09.2022 по делу № 223ФЗ-357/22.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 06.09.2022 № 223ФЗ-357/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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