

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-313/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СТО» 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»

21.06.2021 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «СТО»: <...>

представили 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 «СТО» от 07.06.2021 № 07/06/2021-1 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 1350/ОАЭ-ДКРС/21 на право заключения договоров на поставку оборудования электрификации и электроснабжения на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 32110129283) 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 «СТО» (далее – Заявитель) от 07.06.2021 № 07/06/2021-1 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 1350/ОАЭ-ДКРС/21 на право заключения договоров на поставку оборудования электрификации и

электроснабжения на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 32110129283) (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.

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» (далее – Положение о закупке).

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

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

1.

1.

1. Извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 26.03.2021;
2. Начальная (максимальная) цена договора – **156 469 803,55 рубля;**
3. Дата окончания срока подачи заявок – 20.05.2021;
4. Дата рассмотрения первых частей заявок – 02.06.2021;
5. На участие в Аукционе подано 2 заявки;
6. К участию в Аукционе не допущено ни одной заявки;
7. Дата проведения Аукциона – 03.06.2021;
8. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 16.06.2021;
9. Дата подведения итогов Аукциона – 16.06.2021.

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 ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Согласно доводу жалобы Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, не исполнившего надлежащим образом предписание ФАС России от 20.04.2021 по делу № 223ФЗ-201/21 в полном объеме, в связи с чем заявка Заявителя отклонена.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил,

что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупках и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя 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 представителей Заявителя, Заказчика 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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

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 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.

Ранее в ФАС России поступила жалоба Заявителя от 10.03.2021 № 01/12/03-21 на действия (бездействие) Заказчика при проведении Аукциона (далее - Жалоба № 1).

По итогам рассмотрения Жалобы № 1 Комиссией ФАС России принято решение от 20.04.2021 по делу № 223ФЗ-201/21 (далее - Решение № 1), согласно которому в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся в установлении в Документации:

- неправомерного квалификационного требования к участнику закупки о наличии у участника закупки опыта поставки оборудования по предмету Аукциона;
- неправомерного квалификационного требования о том, что участник закупки должен являться производителем либо обладать правом поставки оборудования по предмету закупки;
- неправомерного требования к составу заявки участника закупки в части необходимости указания производителя предлагаемого к поставке товара;
- неправомерного права Заказчика осуществлять запросы информации и материалов у участников закупки.

В соответствии с Решением № 1 Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание от 20.04.2021 по делу № 223ФЗ-201/21 (далее - Предписание № 1), согласно которому Заказчику необходимо внести изменения в закупочную документацию в соответствии с требованиями

Закона о закупках, Положения о закупке и с учетом Решения № 1. Сроком предоставления исполнения Предписания № 1 до 10.05.2021.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что Заказчиком не

исполнено Предписание № 1 в полном объеме, а именно Заказчиком не внесены изменения в Документацию в части установления неправомерного требования к составу заявки участника закупки о необходимости указания производителя предлагаемого к поставке товара, а также неправомерного права Заказчика осуществлять запросы информации и материалов у участников закупки.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 02.06.2021 № 1350/ОАЭ-ДКРС/21/1 заявка Заявителя отклонена, в связи с непредставлением в составе заявки информации о производителе оборудования.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заказчиком не исполнено Предписание № 1, поскольку Заказчиком подано заявление в Арбитражный суд города Москвы о признании Решения № 1 и Предписания № 1 недействительными.

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.

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 не приняты.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении Предписания № 1 в полном объеме, и, как следствие, неправомерном отклонении заявки Заявителя, противоречат статье 36 Закона о защите конкуренции, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2,

части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит 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.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение от 21.06.2021 о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «СТО» (ИНН: 7728379700; ОГРН: 1177746969355) от 07.06.2021 № 07/06/2021-1 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 1350/ОАЭ-ДКРС/21 на право заключения договоров на поставку оборудования электрификации и электроснабжения на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 32110129283) 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 обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятыми решениями от 20.04.2021 № 223ФЗ-201/21, от 21.06.2021 № 223ФЗ-313/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 21.06.2021 № 223ФЗ-313/21 для рассмотрения вопроса о

возбуждении дела об административном правонарушении.

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