

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-224/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Компания «СТОК» 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»

04.04.2018 Москва

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

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев ООО «Компания «СТОК» от 28.03.2018 № 81 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 27/ОКЭ-РЖДС/18 на право заключения договоров на поставку гербицидов для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31806125751) 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 «Компания «СТОК» (далее — Заявитель) от 28.03.2018 № 81 (вх. 45991/18 от 28.03.2018) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 27/ОКЭ-РЖДС/18 на право заключения договоров на поставку гербицидов для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31806125751) (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 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 Законом о закупках.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 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» 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, 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):

- - - Извещение о проведении Конкурса, Конкурсная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) – 12.02.2018;

- Начальная (максимальная) цена договора — 197 973 325 рублей;
- Дата окончания подачи заявок — 12.03.2018;
- Дата рассмотрения заявок — 14.03.2018;
- Дата подведения итогов Конкурса — 15.03.2018;
- На участие в закупке: по лоту № 1 подана 1 заявка; по лоту № 2 подана 1 заявка; по лоту № 3 подано 2 заявки; по лоту № 4 подана 1 заявка;

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.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение о допуске заявки ООО «ТехноРесурс» к участию в Конкурсе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения 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 представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение о допуске заявки ООО «ТехноРесурс» к участию в Конкурсе, поскольку представленный договор совместной деятельности между ООО «ТехноРесурс» и АО Фирма «Август» составлен ненадлежащим образом. Также АО Фирма «Август» не является субъектом малого и среднего предпринимательства (далее - СМП), что, по мнению Заявителя, нарушает требования Документации.

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.

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.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 14.03.2018 № 27/ОКЭ-РЖДС/18/2 (далее - Протокол) участник ООО «ТехноРесурс» является участником на стороне которого выступают несколько юридических лиц, а именно: ООО «ТехноРесурс», АО Фирма «Август». При этом согласно Протоколу заявка ООО «ТехноРесурс» допущена к участию в Конкурсе.

Пунктом 8.1.8.8 Документации установлено, что в конкурсной заявке должен быть представлен, в том числе договор простого товарищества (договор о совместной деятельности) (если в конкурсе принимает участие участник, на стороне которого выступает несколько лиц).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, в том числе заявку ООО «ТехноРесурс» (далее - Участник) сообщил, что представленный Участником договор простого товарищества соответствует требованиям гражданского законодательства и Документации, при этом законодательством не предусмотрено обязательство по согласованию таких договоров в антимонопольном органе. Также представитель Заказчика сообщил, что Документацией не установлены особенности участия в Конкурсе для субъектов малого и среднего предпринимательства, в связи с чем заявка ООО «ТехноРесурс» соответствует требованиям Документации.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 15.03.2018 № 223Ф3-165/18 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлены нарушения части 1 статьи 2 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации неправомерных требованиях о наличии у участника Конкурса опыта по фактически поставленным гербицидам, о том, что участник закупки должен являться производителем, либо обладать правом поставки гербицидов, к перечню банков, гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора, неправомерного требования о предоставлении сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника Конкурса, сертификатов государственной регистрации препарата, неправомерных положений Документации о праве Заказчика осуществлять выездные проверки и дозапросы информации в отношении

участников Конкурса, неправомерного требования Документации об отсутствии у участника Конкурса налоговой задолженности, неправомерного требования в проекте договора согласования третьих лиц с Заказчиком.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Компания «СТОК» (ИНН: 6164312063, ОГРН: 1136164001192) от 28.03.2018 № 81 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 27/ОКЭ-РЖДС/18 на право заключения договоров на поставку гербицидов для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31806125751) необоснованной.
    - Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
    - В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание от 15.03.2018 № 223ФЗ-165/18, по данному делу предписание не выдавать.

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