

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-829/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Компания ГРАФФ» 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»

12.08.2019 Москва

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

«...»

рассмотрев жалобу ООО «Компания ГРАФФ» б/д б/н (вх. 137888/19 от 06.08.2019) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку грузового автотранспорта (извещение № 31907590130) 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 ГРАФФ» (далее — Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку грузового автотранспорта (извещение № 31907590130) (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.

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.

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 (далее - ЕИС) 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.

1.

1.

1. Извещение о проведении Аукциона, аукционная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 28.02.2019;

2. Начальная (максимальная) цена договора – 252 000 000 рублей;

1.

1.

4. Дата подведения итогов Аукциона — 26.04.2019;

5. На участие в Аукционе подана 1 заявка, признанная соответствующей требованиям Документации.

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 Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение о внесении изменений в проект договора в части изменения цены договора, подлежащего подписанию сторонами по результатам проведения Аукциона.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положения о закупке и Документации.

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.

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, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок от 24.04.2019 № 1123/ОАЭ-РЖДС/19/1 (далее - Протокол) Заявитель признан победителем Аукциона.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы и сообщил, что 14.05.2019 Заявителем получено электронное письмо, согласно которому Заказчиком направляется спецификация к договору на поставку оборудования по предмету Аукциона на сумму 252 000 000 рублей. Также 30.05.2019 Заявителем получено письмо Заказчика о согласовании ранее направленного проекта банковской гарантии на сумму 14 700 000 рублей, что соответствует требованию пункта 1.6 Документации.

При этом 11.07.2019 ФАС России рассмотрена жалоба Заявителя б/д б/н (вх. 116843 — ДСП/19 от 05.07.2019) на действия (бездействие) Заказчика при проведении Аукциона (Жалоба 1).

Согласно Жалобе 1 Заказчиком принято неправомерное решение об отказе от заключения договора с Заявителем.

По результатам рассмотрения Жалобы 1, Комиссией ФАС России принято решение от 11.07.2019 № 223ФЗ-741/19, в соответствии с которым, Жалоба 1 признана обоснованной, а также выдано предписание от 11.07.2019 № 223ФЗ-741/19 (далее — Предписание 1) следующего содержания:

1.

1.

1. «Заказчику направить проект договора для подписания Заявителю.
2. Заказчику продолжить проведение Аукциона в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупках, документации о проведении Аукциона, с учетом принятого Комиссией ФАС России

решения от 11.07.2019 № 223ФЗ-741/19».

3. Заказчику в срок не позднее 25.07.2019 представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде и по электронной почте 223predpisanie@fas.gov.ru.

В соответствии с письмом Заказчика от 25.07.2019 б/н (вх. 130738/19 от 25.07.2019) Предписание 1 исполнено, в адрес Заявителя направлен проект договора для подписания.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя сообщил, что 30.07.2019 Заявителем получен проект договора с ценой договора 218 638 969 рублей, что свидетельствует о неправомерном снижении цены договора на 14 %.

Пунктом 3.25.1 Документации установлено, что положения договора (условия и цена) не могут быть изменены по сравнению с Документацией и аукционной заявкой победителя аукциона, за исключением случаев, предусмотренных Документацией.

При этом согласно пункту 3.25.8 Документации участник Аукциона, с которым заключается договор, обязан заключить договор на условиях Документации и своей аукционной заявки.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что снижение цены договора обусловлено невозможностью заключения договора по начальной (максимальной) цене договора, а именно по цене установленной в пункте 1 приложения № 1 к Документации (далее - НМЦ).

Вместе с тем, согласно пункту 1.3.4 Протокола Заказчиком принято решение о заключении договора по цене, согласованной с единственным участником Аукциона, а именно с Заявителем, не превышающей НМЦ.

Таким образом, а также учитывая, тот факт что в Документации отсутствует порядок согласования цены договора с единственным участником, действия Заказчика, выразившиеся в одностороннем снижении цены договора, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17 статьи

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Компания ГРАФФ» (ИНН: 7715438317, ОГРН: 1147746795349) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку грузового автотранспорта (извещение № 31907590130) обоснованной.
2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение части 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 12.08.2019 № 223ФЗ-829/19.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 12.08.2019 № 223ФЗ-829/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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