

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-160/23

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»

27.04.2023 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 18.04.2023 № 181/2023 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту комплекса цехов депо БМЗ вагонного хозяйства Северо-Кавказской дирекции инфраструктуры (извещение № 30/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/23, размещенное на сайте www.rts-tender.ru), 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 <...> (далее – Заявитель) от 18.04.2023 № 181/2023 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту

комплекса цехов депо БМЗ вагонного хозяйства Северо-Кавказской дирекции инфраструктуры (извещение № 30/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/23, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) (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 (протокол № 26) (в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров <...> от 29 ноября 2022 (протокол № 5) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено на сайте оператора электронной площадки <https://www.rts-tender.ru> – 31.01.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 354 538 218 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 20.03.2023;
4. На участие в Конкурсе подана 1 заявка;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 23.03.2023;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок до участия в Конкурсе допущен один участник закупки;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 13.04.2023;
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок заявка единственного участника закупки признана не соответствующей требованиям Документации, в связи с чем Конкурс признан несостоявшимся.

В ходе заседания 24.03.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 27.03.2023.

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.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно принято решение о признании заявки Заявителя не соответствующей требованиям Документации.

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, а также выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

Согласно части 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.

В соответствии с пунктами 2 и 3 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, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

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.

Комиссией ФАС России установлено, что в ФАС России 14.02.2023 поступила жалоба <...> на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса, по итогам рассмотрения которой Комиссией ФАС России принято решение от 22.02.2023 по делу № 223ФЗ-76/23 (далее – Решение). Согласно Решению в действиях Заказчика выявлены нарушения пунктов 2, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся в ненадлежащем установлении требования к составу заявки участников закупки, а также в установлении ненадлежащего порядка оценки заявок участников закупки по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

На основании Решения Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание от 22.02.2023 по делу № 223ФЗ-76/23 (далее – Предписание), согласно которому Заказчику необходимо:

1. Отменить протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса, уведомить участников об отмене протоколов (при наличии);
2. Вернуть заявки участников, поданные на участие в Конкурсе (при наличии);
3. Внести изменения в Документацию в соответствии с требованиями Закона о закупках и с учетом принятого Комиссией ФАС России Решения;
4. Назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе, новую дату рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе, новую дату рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе, новую дату подведения итогов Конкурса, а также разместить на сайте Оператора указанную информацию в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке, Решением;

5. Продолжить проведение Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, принятого Решения и предоставить подтверждение исполнения Предписания до 16.03.2023.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Предписание исполнено Заказчиком в полном объеме, в том числе возвращены заявки участников, поданные на участие в Конкурсе, а также назначена новая дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе.

Учитывая изложенное, Заявителем повторно подана возвращенная в соответствии с Предписанием заявка на участие в Конкурсе.

В соответствии с пунктом 3.9.1 Документации заявки на участие в Конкурсе рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным

в Документации, на основании представленных в составе конкурсных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных конкурсной документацией, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Пунктом 3.19.1 Документации установлено, что обеспечение конкурсной заявки может быть представлено как в форме внесения денежных средств,

так и в форме независимой гарантии. Выбор способа обеспечения заявки

на участие в Конкурсе осуществляется участником Конкурса.

Предоставление обеспечения иным способом не допускается.

Обеспечение заявки предоставляется в порядке, предусмотренном пунктом 3.17.7 Документации до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 3.17.7.4 Документации во второй части заявки должны быть представлены, в том числе документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки (если в Извещении и Документации содержится данное требование и участником выбран способ обеспечения в виде независимой гарантии) – независимая гарантия или ее копия. Документ должен быть сканирован с оригинала.

Подпунктом «в» пункта 3.19.6.3 Документации установлено, что независимая гарантия должна содержать, в том числе указание на срок действия независимой гарантии, который не может составлять менее 1

(одного) месяца с даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

При этом с учетом положений пункта 3.9.4.1 Документации участник Конкурса не допускается к участию в Конкурсе, в том числе в случае непредставления определенных Документацией документов либо наличия

в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок, поступивших на участие в Конкурсе, от 14.04.2023 № 30/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/23 Заказчиком принято решение о признании заявки Заявителя не соответствующей требованиям пункта 3.9.4.1 Документации в связи с непредставлением документа, предусмотренного пунктом 3.17.7.4 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем в составе заявки на участие в закупке представлена независимая гарантия от 15.02.2023 № 0ВТВ5Х, выданная банком <...>, со сроком действия по 16.03.2023 включительно

(далее – Независимая гарантия), что, по мнению Заказчика, не соответствует требованиям Документации, в связи с чем Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупочной процедуре.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что в соответствии с пунктом 3.17.9 Документации окончательная дата подачи конкурсных заявок может быть перенесена на более поздний срок.

Соответствующие изменения даты подачи конкурсных заявок размещаются на сайте. Продление сроков действия обеспечения конкурсных заявок не требуется.

При этом Комиссией ФАС России также установлено, что конкретные случаи продления Заказчиком срока подачи заявок на участие в Конкурсе, в соответствии с которыми продление сроков действия обеспечения конкурсных заявок не требуется, в Положении о закупке и Документации не установлены.

Таким образом, учитывая положения пункта 3.17.9 Документации, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что продление срока действия Независимой гарантии, представленной Заявителем в составе

заявки в качестве обеспечения конкурсной заявки, не требуется.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, неправомерно отклонившего заявку Заявителя

от участия в Конкурсе, не соответствуют пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 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.

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 18.04.2023 № 181/2023 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту комплекса цехов депо БМЗ вагонного хозяйства Северо-Кавказской дирекции инфраструктуры (извещение № 30/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/23, размещенное на сайте www.rft-tender.ru) обоснованной.
2. Признать <...> нарушившим 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 выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 27.04.2023 по делу № 223ФЗ-160/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа материалы дела от 27.04.2023 по делу № 223ФЗ-160/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела

об административном правонарушении.

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