

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-732/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Магистраль телеком» 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»

06.12.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> ,

при участии представителей: <...>;

рассмотрев жалобу ООО «Магистраль телеком» от 28.11.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона № 10359/ОАЭ-ДКРС/16 на право заключения договора поставки оборудования электрификации и электроснабжения на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 31604064972), 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 «Магистраль телеком» (далее — Заявитель) от 28.11.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона № 10359/ОАЭ-ДКРС/16 на право заключения договора поставки оборудования электрификации и электроснабжения на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 31604064972) (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.

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.

05.09.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что Заказчиком при проведении Аукциона нарушены положения Закона о закупках, а именно не устранены нарушения, установленные решением Комиссии ФАС России от 31.10.2016 № 223ФЗ-609/16 (далее — Решение) по результатам рассмотрения жалобы ООО «Магистраль телеком» от 20.10.2016 № б/н (далее — Жалоба 1) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении Аукциона, устранение которых Заказчик должен был осуществить на основании выданного предписания от 31.10.2016 № 223ФЗ-609/16 (далее — Предписание).

21.10.2015 в ФАС России поступила Жалоба 1, согласно которой Заявитель обжаловал необоснованный отказ в допуске Заказчиком в связи с несоответствием заявки требованиям установленных пунктом 2.4 Документации, а также в связи с установлением факта предоставления Заявителем в составе заявки недостоверной информации, содержащейся в документах, представленных в соответствии с пунктом 2.3 Документации.

По итогам рассмотрения Жалобы 1 Комиссией ФАС России принято Решение от 31.10.2016 № 223ФЗ-609/16 (далее — Решение № 223ФЗ-609/16), согласно которому Жалоба 1 признана обоснованной, в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках, а также выдано обязательное для исполнения предписание от 31.10.2016 № 223ФЗ-609/16 (далее — Предписание № 223ФЗ-609/16), направленное на устранение выявленных нарушений.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений комиссия антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания. Исходя из требований пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, комиссия антимонопольного органа выдает обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов.

В соответствии с пунктами 1-4 Предписания от 31.10.2016 № 223ФЗ-609/16 Заказчику надлежало:

- - ОАО «РЖД» отменить протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона.
 - ОАО «РЖД» пересмотреть заявки, поданные на участие в Аукционе, с учетом решения от 31.10.2016 № 223ФЗ-609/16.
 - ОАО «РЖД» продолжить проведение Аукциона в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 30.06.2014, а также с учетом решения от 31.10.2016 № 223ФЗ-609/16.
 - ОАО «РЖД» в срок до 21.11.2016 представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде, по электронной почте: dstelmakh@fas.gov.ru.

Согласно пояснениям представителя Заказчика Предписание от 31.10.2016 № 223ФЗ-609/16 по состоянию на 06.12.2016 не исполнено, поскольку Заказчик не согласен с отдельными положениями Решения и Предписания, в связи с чем указанное Решение и Предписание обжалованы в Арбитражный суд города Москвы.

Вместе с тем в соответствии с частью 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции в случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

В соответствии с частями 2, 3 статьи 127 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд обязан принять к производству исковое заявление, поданное с соблюдением требований, предъявляемых Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации к его форме и содержанию, о чем арбитражный суд выносит определение, которым возбуждается производство по делу.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщили об обжаловании в Арбитражный суд г. Москвы Решения и Предписания, представив копию заявления о признании незаконными Решения и Предписания с отметкой канцелярии суда о принятии от 17.11.2016.

Вместе с тем определение о принятии заявления к производству и возбуждении производства по делу отсутствует на официальном сайте Арбитражного суда г. Москвы в сети «Интернет» (www.msk.arbitr.ru).

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что правовые основания для неисполнения Предписания Заказчиком в срок, установленный в пункте 4 Предписания, отсутствуют.

Таким образом, действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона

о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении Предписания, содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Магистраль телеком» от 28.11.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона № 10359/ОАЭ-ДКРС/16 на право заключения договора поставки оборудования электрификации и электроснабжения на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 31604064972) обоснованной.
- - - Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказ ФАС России материалы дела от 06.12.2016 № 223ФЗ-732/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении.
 - Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 06.12.2016 № 223ФЗ-732/16 не выдавать, поскольку по результатам закупки заключен договор.

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