

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-600/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Альфа»

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»

22.11.2021 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «Альфа»: <...>,

представители 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 «Альфа» от 11.11.2021 № 126 на действия (бездействие) заказчика
ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме
№ 3807/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора на поставку и
монтаж оборудования электротехнического для хозяйства
электрификации
и электроснабжения ОАО «РЖД» (извещение № 32110511914), в
соответствии
со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите
конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Альфа» (далее – Заявитель)
от 11.11.2021 № 126 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД»

(далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме № 3807/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора на поставку и монтаж оборудования электротехнического для хозяйства электрификации и электроснабжения ОАО «РЖД» (извещение № 32110511914) (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» (редакция от 02.07.2021 № 31) (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 и положением о закупке, 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):

1.
 1. Извещение о проведении Аукциона, закупочная документация (далее – Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 29.07.2021;
 2. Начальная (максимальная) цена договора – 283 800 000 рублей;
 3. Дата окончания подачи заявок – 17.08.2021;
 4. На участие в Аукционе подано 3 заявки от участников Аукциона;
 5. На участие в Аукционе допущена 1 заявка;
 6. Дата рассмотрения заявок – 31.08.2021;
 7. Дата подведения итогов Аукциона – 02.09.2021.
 8. Закупка признана несостоявшейся, поскольку одна заявка признана 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 Конкурса права и законные интересы Заявителя нарушены действиями (бездействием) Заказчика, не исполнившего предписание, выданное Комиссией ФАС России от 15.10.2021 по делу № 223ФЗ-553/21 (далее – Предписание).

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, выслушав пояснения представителя Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что 08.10.2021 в ФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса, по итогам рассмотрения которой Комиссией ФАС России принято решение от 15.10.2021 по делу № 223ФЗ-553/21 (далее – Решение), согласно которому в действиях Заказчика выявлено нарушение части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, выразившееся в ненаправлении Заявителю проекта договора в срок, установленный Законом о закупках.

В соответствии с Решением Заказчику, ООО «РТС-тендер» (далее – Оператор) выдано обязательное для исполнения Предписание, согласно которому Заказчику, Оператору необходимо продолжить проведение Аукциона в соответствии с требованиями Закона о закупках, а также представить в ФАС России подтверждение исполнения Предписания в письменном виде и по электронной почте в срок не позднее 03.11.2021.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии сообщил, что Заказчик не согласен с Решением, в связи с чем направил соответствующее заявление в Арбитражный суд г. Москвы (далее – Суд) о признании незаконными Решения и Предписания.

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.

Таким образом, 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,

Изучив представленные материалы, а также сведения, размещенные в ЕИС, Комиссией ФАС России установлено, что Заказчиком не исполнено Предписание.

Кроме того, определением Суда от 03.11.2021 по делу № А40-237073/21-139-1836 Заказчику отказано в удовлетворении ходатайства о принятии обеспечительных мер в виде приостановления действия Предписания от 15.10.2021.

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.

Таким образом, 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.

Таким образом, действия Заказчика, не исполнившего Предписание, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, согласно Документации поставка товаров, выполнение работ должны быть осуществлены:

- по комплекту № 1: с момента заключения договора и не позднее 15 декабря 2021 года;
- по комплектам № 2, 3: не ранее 01 января 2022 года и не позднее 30 ноября 2022 года.

При этом Комиссией ФАС России установлено, что указанный для поставки товара по комплекту № 1 срок является не исполнимым, поскольку Заказчиком по результатам проведения Аукциона в установленный Законом о закупках для подписания договора срок (до 18.10.2021), соответствующий договор не заключен, а также не исполнено предписание ФАС России от 15.10.2021 № 223ФЗ-553/21, выданное по результатам рассмотрения жалобы Заявителя от 08.10.2021 № 125.

Учитывая изложенное, Заказчику при заключении договора необходимо предусмотреть срок поставки товара по комплекту № 1 с учетом срока, в течение которого Заказчиком не исполнено соответствующее предписание, а также не заключен договор в установленные Законом о закупках сроки.

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 частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Альфа» от 11.11.2021 № 126 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3807/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора на поставку и монтаж оборудования электротехнического для хозяйства электрификации и электроснабжения ОАО «РЖД» (извещение № 32110511914) обоснованной.
2. 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».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 22.11.2021 № 223ФЗ-600/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 22.11.2021 № 223ФЗ-600/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

1.

1.