

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-475/23

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Топкарт» 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»

27.12.2023 Москва

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

<...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> (доверенность от 30.11.2022 № 120/Д),

<...> (доверенность от 31.05.2023 № МОСК ДМС-24/Д),

ООО «Топкарт»: <...> (доверенность от 19.12.2023 б/н),

<...>(приказ от 09.09.2019 № 1)

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 «Топкарт» от 12.12.2023 № 20, направленную письмами Московского УФАС России от 15.12.2023 № НП/53703/23, от 18.12.2023 № НП/53958/23, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки топлива моторного по смарт-картам для обеспечения предприятий полигона Московской ж.д.

и АО «ФПК» (извещение № 2363/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте <https://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 ООО «Топкарт» (далее – Заявитель) от 12.12.2023 № 20, направленная письмами Московского УФАС России от 15.12.2023 № НП/53703/23, от 18.12.2023 № НП/53958/23, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки топлива моторного по смарт-картам для обеспечения предприятий полигона Московской ж.д. и АО «ФПК» (извещение № 2363/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте <https://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 соответствии с пунктом 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа в случае признания жалобы

обоснованной может принять решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение 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» от 28.06.2018 (протокол № 26) (в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров ОАО «РЖД» от 22.06.2023 (протокол № 13)) (далее – Положение о закупке).

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

1. Извещение размещено на сайте Оператора www.rts-tender.ru – 27.10.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 683 244 541 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 30.11.2023;
4. На участие в закупке поданы заявки 3 участников закупки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 06.12.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок к участию в Конкурсе допущены
2 заявки;
7. Дата подведения итогов – 07.12.2023;
8. По результатам подведения итогов победителем закупки признан участник № 2 с предложением о цене договора 683 045 537,74 руб.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 21.12.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 27.12.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя.

В соответствии с пунктом 2 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.

Часть 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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя, ввиду того, что Заявителем не представлены документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов.

В соответствии с подпунктом 1.9.2 Документации «участник должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для поставки топлива моторного по смарт-картам, на территории населенных пунктов, указанных в Приложении № 1 к техническому заданию.

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника. В подтверждение наличия производственных мощностей (ресурсов) участник в составе заявки должен представить:

- документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов на любом законном основании (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды АЗС, либо наличие в собственности, иные договоры, иные документы).

Также в составе заявки участник должен подтвердить возможность обеспечения поставки топлива моторного с помощью виртуальных топливных карт посредством мобильного приложения, без использования пластикового носителя. Данная возможность должна отображаться в договорных отношениях с АЗС, либо арендованными АЗС, либо имеющимся в собственности.

В качестве подтверждения наличия виртуальных топливных карт участнику необходимо предоставить образец единой топливной карты (оттиск/виртуальное отображение из мобильного приложения).

Подтверждающие документы должны действовать на весь период

исполнения договора по предмету закупки: документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений о наличии производственных мощностей, ресурсов, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации».

Пунктом 3.6.5.1 Документации установлено, что участник закупки не допускается к участию в конкурсе в случаях, установленных документацией о закупке, в том числе: непредставление определенных документацией о закупке документов и/или предоставления информации об участнике закупки или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности.

В соответствии с пунктом 3.6.5.4 Документации установлено, что участник закупки не допускается к участию в конкурсе в случаях, установленных документацией о закупке, в том числе в случае несоответствия заявки требованиям документации о закупке, а именно:

- заявка не соответствует форме, установленной документацией о закупке, не содержит документов, иной информации согласно требованиям документации о закупке;
- документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями документации о закупке);
- техническое предложение не соответствует требованиям документации о закупке.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 06.12.2023 № 2363/ОКЭ-ЦДЗС/23/1 заявка Заявителя отклонена Заказчиком на основании пунктов 3.6.5.1 и 3.6.5.4 Документации в связи с непредставлением определенных документацией о закупке документов, а именно: участником не представлены документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов на любом законном основании, в том числе отсутствие подтверждения договорных отношений с АЗС, либо арендованными АЗС, либо имеющимися в собственности, что не соответствует квалификационным требованиям, установленным в пункте 1.9.2 Документации.

Изучив положения пункта 1.9.2 Документации, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующих материально-технических ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего

исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такие материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки.

Установление в Конкурсной документации требований к участникам закупки о наличии на этапе подачи заявки материально-технических ресурсов налагает на участника дополнительные финансовые обязательства для целей принятия участия в Конкурсе и приводит к ограничению количества участников закупки.

Требование о наличии материально-технических ресурсов, являющееся основанием для допуска на участие в Конкурсе, не может быть установлено

без соблюдения баланса частных интересов заказчика и публичных интересов, которые включают в себя следующее: расширение количества участников торгов, предотвращение различных злоупотреблений и недопущение ограничения конкуренции на торгах, что установлено Законом о защите конкуренции, а также Законом о закупках. При этом, рассматривая установленное в Документации требование, признать его соответствующим указанным принципам закупочной деятельности не представляется возможным, поскольку соответствие участника вышеуказанному требованию не является гарантией надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика установившего указанное требование

к участникам закупки, и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность

за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, 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.

Таким образом, Комиссия ФАС России, руководствуясь положениями

статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Топкарт» (ИНН: 5611084839; ОРГН: 1195658014200) от 12.12.2023 № 20, направленную письмами Московского УФАС России от 15.12.2023 № НП/53703/23, от 18.12.2023 № НП/53958/23, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОРГН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки топлива моторного по смарт-картам для обеспечения предприятий полигона Московской ж.д. и АО «ФПК» (извещение № 2363/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 27.12.2023 по делу № 223ФЗ-475/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 27.12.2023 № 223ФЗ-475/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>