

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-179/21

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «БЭК-XXI Век» 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»**

13.04.2021 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «БЭК-XXI Век»: <...>,

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 «БЭК-XXI Век» от 05.04.2021 № 05/04 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 107/ОКЭ-ДКРС/21 на право заключения договоров на поставку инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 32110036835), 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 «БЭК-XXI Век» (далее - Заявитель) от 05.04.2021 № 05/04 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 107/ОКЭ-ДКРС/21 на право заключения договоров на поставку инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 32110036835)

(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.

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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

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 в сфере закупок (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.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. извещение о проведении Конкурса, документация о проведении закупочной процедуры (далее - Извещение, Документация) размещены в ЕИС - 15.04.2021;
2. начальная (максимальная) цена договора – 568 220 862, 18 рубля;
3. дата окончания подачи заявок – 05.05.2021;
4. дата рассмотрения заявок – 26.05.2021;
5. дата подведения итогов – 27.05.2021.

В ходе рассмотрения Жалобы 12.04.2021 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы в заседании Комиссии ФАС России объявлен перерыв до 13.04.2021.

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 Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком не в полном объеме исполнено предписание ФАС России № 223ФЗ-134/21 (далее – Предписание № 1).

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупках и Документацией.

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 заказчика руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 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.

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.

Ранее в ФАС России поступила жалоба Заявителя от 10.03.2021 № 10/03 на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса (далее - Жалоба № 2)

По итогам рассмотрения Жалобы № 2 Комиссией ФАС России принято решение от 17.03.2021 по делу № 223ФЗ-134/21 (далее - Решение № 1), согласно которому в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, пунктов 2, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся в том числе в:

- установлении ненадлежащим образом порядка оценки по критериям «Цена договора», «Наличие на оборудование по позициям 1-2 пункта 1.2 приложения 1.1.1 к конкурсной документации 1) допуска к применению и/или технических условий 2) технических решений по увязке с вводными панелями устройств железнодорожной автоматики и телемеханики», «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами»;
- установлении неправомерных требований в Документации о предоставлении информации участником о предустановленной операционной системе отечественного производства и/или пакете офисных приложений, находящихся в реестре российских программ для электронно вычислительных машин и баз данных, с указанием номера регистрации, об указании участником организационно-правовой формы, наименования и ИНН производителя оборудования, а также о предоставлении участником гарантийного письма производителя и иных документов, подтверждающих наличие товара у участника при предложении демпинговой цены, о предоставлении участником закупки банковской гарантии из установленного списка банков;
- установления неправомерного права Заказчика осуществлять дозапрос информации и документов в отношении участников закупки.

В соответствии с Решением № 1 Заказчику выдано обязательное для исполнения Предписание № 1, направленное на устранение выявленных нарушений, а именно Заказчику внести изменения в Документацию в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке и с учетом принятого Комиссией ФАС России Решения № 1.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заказчиком Предписание № 1 исполнено не в полном объеме, а именно в Документацию внесены изменения в части установления неправомерных требований в Документации о предоставлении информации участником о предустановленной операционной системе отечественного производства и/или пакете офисных приложений, находящихся в реестре российских программ для электронно вычислительных машин и баз данных, с указанием номера регистрации, а также о предоставлении участником гарантийного письма производителя и иных документов, подтверждающих наличие товара у участника при предложении демпинговой цены.

Согласно пояснениям представителей Заказчика в связи с несогласием

с Предписанием № 1 Заказчиком подано заявление в Арбитражный суд города Москвы о признании Решения № 1 и Предписания № 1 недействительными, при этом Заказчиком совершены все действия, указанные в Предписании № 1.

Вместе с тем Комиссия ФАС России, изучив материалы, размещенные в ЕИС, установила, что Заказчиком не исполнено Предписание № 1 в полном объеме.

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.

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, при этом указанные обеспечительные меры *Арбитражным судом города Москвы* не приняты.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении Предписания № 1 противоречат статье 36 Закона о защите конкуренции, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2, а также содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дополнительно Комиссия ФАС России обращает внимание, что письмом от 02.02.2021 № У/1-25-2021 Московская межрегиональная транспортная прокуратура сообщила, что Заказчиком предприняты меры по недопущению нарушений Закона о закупках, выражающихся в неисполнении предписаний ФАС России.

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 «БЭК-XXI Век» (ИНН: 7826163837; ОГРН: 1037851040281) от 05.04.2021 № 05/04 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 107/ОКЭ-ДКРС/21 на право заключения договоров на поставку инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 32110036835) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим пункт пункта 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 13.04.2021 № 223ФЗ-179/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 13.04.2021 № 223ФЗ-179/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

