

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-397/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СпецСтройПроект» 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»

27.05.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

при участии представителей:

рассмотрев жалобу ООО «СпецСтройПроект» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 887/ОАЭ-В-СИБ/20 на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту объектов Дирекции по эксплуатации зданий и сооружений (извещение № 32008936188), 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 «СпецСтройПроект» (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 887/ОАЭ-В-СИБ/20 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту объектов Дирекции по эксплуатации зданий и сооружений (извещение № 32008936188) (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.

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.

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» (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 соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1. извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 28.02.2020;
2. начальная (максимальная) цена договора – 184 337 216, 40 **рублей**;
3. дата окончания подачи заявок — 16.03.2020;
4. дата рассмотрения заявок – 13.04.2020;
5. дата проведения торгов и подведения итогов закупки — 14.04.2020.

В целях изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 25.05.2020 до 27.05.2020.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1.

1.

1. Заказчиком принято неправомерное решение об отказе от дальнейшего проведения закупки;
2. Заказчиком принято неправомерное решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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, Комиссия ФАС России установила следующее.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе от дальнейшего

проведения закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Согласно части 5 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе принять решение об отказе от проведения закупки только до окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

При этом в соответствии с частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Пунктом 3.5.9 Документации установлено, что Заказчик вправе отменить аукцион по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в аукционе. По истечении срока подачи заявок и до заключения договора заказчик вправе отменить аукцион только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством. При этом установлено, что решение об отмене аукциона размещается на сайтах в день принятия этого решения.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, уведомлением от 06.05.2020 б/н Заказчик отказался от дальнейшего проведения Аукциона.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что указанное решение об отказе Заказчика от дальнейшего проведения Аукциона обусловлено обстоятельствами непреодолимой силы, в том числе сложившейся эпидемиологической ситуацией, в связи с чем Заказчиком принято решение об отказе от проведения Аукциона.

При этом, согласно представленным на заседании Комиссии материалам, вышеуказанное решение Заказчика об отмене закупки принято на этапе подписания договора победителем закупки, то есть по истечении срока для отмена закупки, предусмотренного Положением о

закупках, Документацией и Законом о закупках.

Вместе с тем, Заказчиком на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих невозможность дальнейшего проведения Аукциона, а также подтверждающих взаимосвязь между распространением новой коронавирусной инфекцией COVID-19 и решением Заказчика об отмене закупки на стадии подписания договора с победителем Аукциона, в связи с чем Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о том, что указанные обстоятельства являются основанием для принятия Заказчиком решения об отмене Аукциона в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают требования части 5 статьи 3.2 Закона о закупках и не соответствуют требованиям Закона о закупках.

1.

1.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 3.17.1 Документации положения договора (условия и цена) не могут быть изменены по сравнению с аукционной документацией и аукционной заявкой победителя аукциона, за исключением случаев, предусмотренных аукционной документацией. Договор должен быть подписан участником аукциона в срок, установленный аукционной документацией. Победитель, участник с которым по итогам закупки заключается договор (в случаях, установленных аукционной документацией) признаются уклонившимися от заключения договора в случае отказа от заключения договора, либо изменения условий договора, установленных аукционной документацией и аукционной заявкой участника. . Договор в таком случае может быть заключен с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене, с учетом требований данного пункта.

Согласно протоколу подведения итогов закупки от 14.04.2020 № 887/ОАЭ-В-СИБ/20/2 Заявитель признан победителем закупки с предложенной ценой договора в размере 134 412 553, 50 руб., без учета НДС.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил документы и пояснил, что договор по результатам проведения Аукциона не заключен в установленные Законом о закупках, Документацией сроки, поскольку при заключении договора Заявителем

в одностороннем порядке изменены существенные условия исполнения договора, а именно изменен график выполнения работ (приложение № 3 проекта договора Документации) по объектам технического задания Документации, согласно которому работы по части объектов будут выполняться с июня месяца, что не соответствует требованиям Документации, согласно которым работы выполняются с даты заключения договора.

В соответствии с пунктом 1.3 проекта договора Документации сроки выполнения работ по каждому объекту определяются в календарном плане, являющемся (приложением № 3) к договору.

При этом приложением № 3 к проекту договора Документации не установлен календарный график выполнения работ, поскольку указанное приложение не заполнено Заказчиком.

Таким образом, указанное приложение № 3 к проекту договора Документации (график выполнения работ) заполняется победителем закупки самостоятельно и направляется в адрес Заказчика вместе с подписанным договором.

Вместе с тем, согласно представленным материалам, Заявителем получена банковская гарантия для обеспечения исполнения договора, а также в регламентированные сроки исполнена обязанность по направлению в адрес Заказчика подписанного договора, содержащего в том числе заполненный календарный график выполнения работ.

Вместе с тем, на заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что со стороны Заказчика договор не подписан, поскольку календарный план, направленный Заявителем вместе с подписанным договором, не соответствует срокам, установленным в календарном графике Документации (представлен в Документации в незаполненном виде).

Кроме того, согласно сведениям, размещенным в ЕИС, 07.05.2020 Заказчиком размещено уведомление об отказе от дальнейшего проведения Аукциона, при этом 18.05.2020 Заказчиком на сайте оператора электронной площадки размещен протокол о признании Заявителя признан уклонившимся от заключения договора.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что действия Заказчика, признавшего Заявителя уклонившимся от заключения договора по результатам проведения Аукциона противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 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.

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 выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «СпецСтройПроект» (ИНН: 6670357399, ОГРН: 1156658088267) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 887/ОАЭ-В-СИБ/20 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту объектов Дирекции по эксплуатации зданий и сооружений (извещение № 32008936188) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 5 статьи 3.2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ОАО «РЖД», ООО «РТС-тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 27.05.2020 № 223ФЗ-397/20.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 27.05.2020 № 223ФЗ-397/20

для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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