

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-420/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «К.У.Б.» 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»

05.08.2021 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «К.У.Б.»: <...>,

представители ООО «РТС-тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «К.У.Б.» на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 201/ОКЭ-ЦДИ/21 на право заключения договора поставки, монтажа и ввода в эксплуатацию модульных зданий «Табельных», предназначенных для размещения работников ОАО «РЖД» (извещение № 32110148218), 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 «К.У.Б.» (далее – Заявитель) от 29.07.2021 № 47 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 201/ОКЭ-ЦДИ/21 на право заключения договора поставки, монтажа и

ввода в эксплуатацию модульных зданий «Табельных», предназначенных для размещения работников ОАО «РЖД» (извещение № 32110148218) (далее соответственно – 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» от 28.06.2021 (протокол № 10) (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 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 о проведении Конкурса, документацией о закупке (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Конкурса размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru – 31.03.2021.
2. Начальная (максимальная) цена договора – 109 973 207,52 рублей.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 20.04.2021.
4. Дата рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе – 19.07.2021.
5. На участие в Конкурсе подано 6 заявок.
6. По результатам рассмотрения заявок к участию в конкурсе допущен 1 участник закупки.
7. Дата подведения итогов Конкурса – 20.07.2021.
8. По результатам подведения итогов Конкурс признан несостоявшимся, поскольку на участие в Конкурсе допущен 1 участник закупки.

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, поскольку при рассмотрении и оценки заявок участников закупки Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил,

что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупках 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, выслушав пояснения представителя Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

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.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 3.3.1 Документации установлено, что заявка участника закупки должна соответствовать требованиям технического задания Документации. Вместе с тем для подтверждения соответствия требованиям Документации в составе конкурсной заявки должны быть представлены все необходимые документы и информация в соответствии с требованиями

Документации.

Согласно пункту 3.6.4.1 Документации участник закупки не допускается к участию в Конкурсе в случае непредставления определенных Документацией документов и/или предоставления информации об участнике закупки или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок участников закупки от 19.07.2021 № 201/ОКЭ-ЦДИ/21 (далее – Протокол) Заказчиком в силу пункта 3.6.4.1 Документации принято решение отказать Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, в том числе в связи с тем, что в составе заявки Заявителя представлены сертификаты соответствия на модульные здания, информация о которых отсутствует на сайте Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии (Росстандарт).

Вместе с тем на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил сведения и пояснил, что при рассмотрении и оценки заявок участников, поданных на участие в Конкурсе, Заказчиком установлены новые обстоятельства в силу которых Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя, а именно при проведении соответствующей проверки Заказчиком не представляется возможным подтвердить подлинность добровольного сертификата соответствия № РОСС RU.НА36.Н00022 выданного ООО «ТНК».

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, поскольку Документацией не установлено требование о предоставлении сертификатов соответствия на закупаемое оборудование, при этом приложенные Заявителем в состав заявки сертификаты соответствия относятся к добровольным системам сертификации и не применяются при обязательной сертификации, то есть вышеуказанные действия заказчика нарушают положения части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, согласно Протоколу Заказчиком принято решение отказать Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, в том числе, ввиду

представления недостоверной информации в составе заявки Заявителя об отсутствии жалоб, претензий по договору, указанному в «Сведениях об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров».

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 ранее в ФАС России поступила жалоба Заявителя от 10.06.2021 б/н на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса, по итогам рассмотрения которой Комиссией ФАС России принято решение от 23.06.2021 по делу № 223ФЗ-315/21 (далее – Решение), согласно которому в действиях Заказчика выявлены нарушения части 6 статьи 3 Закона о закупках, выразившееся в неправомерном отклонении заявки Заявителя в связи с предоставлением недостоверной информации об отсутствии жалоб, претензий по договору, указанному в «Сведениях об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров».

В соответствии с Решением Заказчику, ООО «РТС-тендер» (далее – Оператор) выдано обязательное для исполнения предписание от 23.06.2021 по делу № 223ФЗ-315/21, согласно которому Заказчику, Оператору необходимо отменить протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса, назначить новую дату и время рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе, пересмотреть заявку Заявителя с учетом требования Закона о закупка, Положения о закупках, Документации, принятого Комиссией ФАС России решения от 23.06.2021 № 223ФЗ-315/21, назначить новую дату подведения итогов Конкурса, разместить указанную информацию в ЕИС.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что Заказчик при повторном рассмотрении и оценке заявок участников закупки принял решение об отказе в допуске Заявителю к участию в Конкурсе без учета ранее принятого Комиссией ФАС России Решения.

Таким образом, действия Заказчика, отказавшему в допуске Заявителю к участию в Конкурсе по вышеуказанному основанию и, как следствие, не исполнившего ранее выданное Предписание, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 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.

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 «К.У.Б.» (ИНН: 9721092540; ОГРН: 1197746757581) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 201/ОКЭ-ЦДИ/21 на право заключения договора поставки,

монтажа и ввода в эксплуатацию модульных зданий «Табельных», предназначенных для размещения работников ОАО «РЖД» (извещение № 32110148218) обоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 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 05.08.2021 № 223ФЗ-420/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 05.08.2021 № 223ФЗ-420/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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