

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-168/22

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Сатурн»
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»**

27.04.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «Сатурн»: <...>,

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 «Сатурн» от 18.04.2022 № 73 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении конкурса в электронной форме № 323/ОКЭ-ЦДПО/22 на право заключения договора на оказание услуг по сервисному обслуживанию экологически чистых туалетных комплексов (ЭЧТК) пассажирских вагонов в пути следования поездов на транзитных железнодорожных станциях (извещение № 323/ОКЭ-ЦДПО/22, размещенное на сайте 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),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Сатурн» (далее – Заявитель) от 18.04.2022 № 73 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме

№ 323/ОКЭ-ЦДПО/22 на право заключения договора на оказание услуг по сервисному обслуживанию экологически чистых туалетных комплексов (ЭЧТК) пассажирских вагонов в пути следования поездов на транзитных железнодорожных станциях (извещение № 323/ОКЭ-ЦДПО/22, размещенное на сайте www.rts-fender.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 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» (протокол от 16.02.2022 № 33) (далее – Положение о закупке).

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

1. Извещение размещено на сайте www.rfs-tender.ru – 28.02.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦД) – 1 512 558 179, 40 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 20.04.2022;
4. На участие в закупке подано 2 заявки от участников закупки;
5. Дата рассмотрения заявок – 12.05.2022;
6. Дата подведения итогов Конкурса – 13.05.2022.

В ходе заседания 25.04.2022 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 27.04.2022.

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 права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен размер обеспечения заявки на участие в Конкурсе;
2. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору, в случае его заключения по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил,

что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

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 представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен размер обеспечения заявки на участие в Конкурсе.

В соответствии с пунктами 2 и 3 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, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Аналогичные принципы закупочной деятельности Заказчика установлены в подпунктах 2, 3 пункта 32 Положения о закупке.

Согласно части 27 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик, в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает пять миллионов рублей, вправе установить в документации о закупке требование к обеспечению заявок на участие в закупке в размере не более пяти процентов начальной (максимальной) цены договора.

Аналогичное положение предусмотрено в пункте 261 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 1.5 изменений к Извещению (в ред. от 11.04.2022) размер обеспечения заявки составляет 5 % от начальной (максимальной) цены договора – 63 023 257,48 руб.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что размер обеспечения заявки на участие в Конкурсе, а также условия его предоставления указаны в пункте 3.15 Документации с учетом положений Закона о закупках.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что размер обеспечения заявки на участие в Конкурсе, установленный

Заказчиком
в Документации, не противоречит требованиям Закона о закупках,
Положению
о закупке и Документации.

Вместе с тем на заседании Комиссии ФАС России представитель
Заявителя
не представил доказательств, подтверждающих, что установленное в
размере 5 % обеспечение заявки от начальной (максимальной) цены
договора противоречит требованиям Закона и закупках и Положения
закупке, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации ненадлежащим
образом установлен срок оплаты поставленных товаров (выполненных
работ, оказанных услуг) по договору, в случае его заключения по
результатам закупки
с субъектом малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено,
что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны форма,
сроки
и порядок оплаты товара, работы, услуги.

В соответствии с пунктом 5 «Форма, сроки и порядок оплаты»
технического задания приложения № 1.1 к Документации и пунктом 2.2
проекта договора установлено, что «Срок оплаты поставленных товаров
(выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу
договора), заключенному
по результатам закупки с субъектом малого и среднего
предпринимательства, должен составлять не более 15 рабочих дней со
дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении
работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора)».

Комиссией ФАС России установлено, что согласно пункту 14 (3)
Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего
предпринимательства
в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц
годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема,
утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации
от 11.12.2014 № 1352
«Об особенностях участия субъектов малого и среднего
предпринимательства
в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»
(далее – постановление № 1352) при осуществлении закупки
участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3

Закона о закупках, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства, срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 7 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

При этом вышеуказанное положение постановления № 1352 вступило в законную силу с 23.03.2022.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору, в случае его заключения по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2, пункт 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частями 17, 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 частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сатурн» (ИНН: 5259116795; ОГРН: 1155259001270) от 18.03.2022 № 73 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении конкурса в электронной форме № 323/ОКЭ-ЦДПО/22 на право заключения договора на оказание услуг по сервисному обслуживанию экологически чистых туалетных комплексов (ЭЧТК) пассажирских вагонов в пути следования поездов на транзитных железнодорожных станциях (извещение № 323/ОКЭ-ЦДПО/22) обоснованной в части ненадлежащего установления в

Документации и проекте договора срока оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору, в случае его заключения по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 6 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», ООО «РТС-тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 27.04.2022 № 223ФЗ-168/22.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа

ФАС России материалы дела от 27.04.2022 № 223ФЗ-168/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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