

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-320/23

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Ремтранссистем»
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»

21.08.2023 Москва

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

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «Ремтранссистем»: <...>, <...>,

представители ООО «РТС-тендер» (далее – Оператор) 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 «Ремтранссистем» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту систем

и установок пожарной автоматики на объектах защиты Центральной дирекции моторвагонного подвижного состава – филиала ОАО «РЖД» в 2023-2025 годах (извещение № 355/ОКЭ-ЦДМВ/23, 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 «Ремтрансисистем» (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту систем и установок пожарной автоматики на объектах защиты Центральной дирекции моторвагонного подвижного состава – филиала ОАО «РЖД» в 2023-2025 годах (извещение № 355/ОКЭ-ЦДМВ/23, размещенное на сайте www.fts-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 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 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.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, 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

принимает решение о необходимости выдачи предписания.

В силу положений 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.

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 01.02.2023 (протокол № 8) (далее – Положение о закупке).

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

в ходе определения поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 28.02.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 – 91 038 204 руб., по лоту № 2 – 178 680 312 руб., по лоту № 3 – 153 202 608 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 22.05.2023;
4. На участие в Конкурсе по лотам №№ 1, 2 подано 5 заявок участников закупки, по лоту № 3 подано 4 заявки участников закупки;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 26.05.2023;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок к участию в Конкурсе допущены все поданные заявки участников закупки;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 02.08.2023;
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок соответствующими условиям Документации по лотам №№ 1-2

признаны заявки 5 участников закупки, по лоту № 3 – 4 участников закупки;

9. Дата подведения итогов – 02.08.2023;

10. По результатам подведения итогов Конкурса победителем по лотам № 1-2 признан участник с идентификационным номером заявки «4» с предложением о цене договора по лоту № 1 в размере 44 912 180,64 руб., по лоту № 2 в размере 84 128 646,90 руб., по лоту № 3 победителем признан участник с идентификационным номером заявки «2» с предложением о цене договора в размере 80 814 375,80 руб.

В ходе заседания 17.08.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 21.08.2023.

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 права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправоммерно принявшего решение об отмене закупочной процедуры после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, 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 Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

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.

Согласно части 5 статьи 3.2 Закона о закупках заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

Частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрено, что 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 481.7 Положения о закупке установлено, что Заказчик вправе отменить неконкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) в любое время до заключения договора.

Согласно протоколу подведения итогов Конкурса от 02.08.2023 № 686 Заказчиком принято решение о признании Заявителя победителем Конкурса по лотам №№ 1, 2.

При этом 09.08.2023 Заказчиком на сайте Оператора размещено уведомление об отмене Конкурса на основании пункта 481.7 Положения о закупке.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что Конкурс соответствует всем признакам конкурентной закупки, в связи с чем Заказчиком в нарушение части 5 статьи 3.2 Закона о закупках неправомерно принято решение об отказе от проведения закупочной процедуры после окончания срока подачи заявок, что, по мнению Заявителя, свидетельствует о намеренном уходе Заказчика от заключения договоров с Заявителем по результатам Конкурса.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки)

и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Вместе с тем пунктом 481.1 Положения о закупке установлено, что Заказчик проводит неконкурентные закупки, сведения о которых не размещаются в единой информационной системе, во исполнение постановления Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения

в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» (далее – Постановление № 301).

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе (далее – ЕИС) извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Закона о закупках, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом положений пункта 1 Постановления № 301 заказчика, в отношении которых иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, обязаны не размещать в ЕИС сведения о закупках.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что в связи с тем, что в отношении Заказчика со стороны недружественных государств введены политические или экономические санкции и меры ограничительного характера, у Заказчика в силу Постановления № 301 возникла обязанность по неразмещению сведений о закупках, в том числе сведений в отношении Конкурса, в ЕИС.

Таким образом, по мнению Заказчика, Конкурс в силу пункта 481.1 Положения о закупке является неконкурентной процедурой, в связи с чем положения частей 5 статьи 3.2. Закона о закупках в настоящем случае неприменимы.

Комиссия ФАС России отмечает, что Закон о закупках, а также Положение о закупке не являются единственными документами, регламентирующими деятельность заказчиков, в частности, при проведении закупочных процедур также применяются положения Гражданского законодательства Российской Федерации.

Учитывая изложенное, утвержденное Заказчиком Положение о закупке не может и не должно противоречить действующему законодательству, а право заказчиков устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает Заказчика от необходимости соблюдения действующего законодательства, а также прав и законных интересов участников закупки.

При этом согласно пункту 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Комиссией ФАС России установлено, что в данном случае Заказчиком проводится открытый конкурс в электронной форме, то есть закупка, отвечающая критериям конкурентности, установленным в части 3 статьи 3, пункте 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках.

Также Комиссией ФАС России установлено, что Постановление № 301 лишь закрепляет основание для неразмещения сведений о закупке товаров, работ, услуг, информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в ЕИС.

Кроме того, Постановление № 301 не указывает на то, что все закупки, проводимые заказчиками, в отношении которых введены санкции, являются неконкурентными.

При этом факт введения в отношении Заказчика санкций и мер ограничительного характера со стороны недружественных государств не подразумевает, что конкурентные по своему содержанию способы закупок становятся неконкурентными.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что сведения о Конкурсе размещены на сайте Оператора, что соответствует принципу информационной открытости закупки, установленному в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, в соответствии с подпунктом 14 пунктом 12 Положения о закупке конкурс – форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой конкурентной закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Таким образом, факт неразмещения Конкурса в ЕИС не свидетельствует о неконкурентности проводимой закупки, поскольку Извещение доступно неограниченному кругу лиц, обеспечена конкуренция между участниками, описание предмета закупки осуществлено с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, в связи с чем на нее распространяются положения части 5 статьи 3.2. Закона о закупках.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отменившего проведение Конкурса после окончания срока подачи заявок, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают положения части 5 статьи 3.2 Закона о закупках.

При этом 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 частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Ремтранссистем» (ИНН: 7730658596; ОГРН: 1127746010810) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика
ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту систем и установок пожарной автоматики на объектах защиты Центральной дирекции моторвагонного подвижного состава – филиала ОАО «РЖД» в 2023-2025 годах (извещение № 355/ОКЭ-ЦДМВ/23, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 5 статьи 3.2 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 21.08.2023 по делу № 223ФЗ-320/23.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>