

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-1016/20

**по результатам рассмотрения жалобы АО «Инотерм» 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»**

28.12.2020 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

АО «Инотерм»: <...>,

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 АО «Инотерм» от 21.12.2020 № 201 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 110/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/20 на право заключения договора на выполнение работ по модернизации унифицированного съемного оборудования специальных платформ укладочного комплекса для перевозки рельсошпальной решетки с типа УСО-2 на тип УСО-4 (извещение № 32008930875), 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 АО «Инотерм» (далее - Заявитель) от 21.12.2020 № 201 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 110/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/20 на право заключения договора на выполнение работ по модернизации унифицированного съемного оборудования специальных платформ укладочного комплекса для перевозки рельсошпальной решетки с типа УСО-2 на тип УСО-4 (извещение № 32008930875) (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 заказчика 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.

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.

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 (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.

1.

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее - Извещение, Документация) размещены в ЕИС - 27.02.2020;
2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 - 241 979 280 рублей; по лоту № 2 - 241 979 280 рублей;
3. Дата окончания подачи заявок - 16.03.2020;
4. На участие в Конкурсе подано: по Лоту № 1 - 3 заявки, по Лоту № 2 - 2 заявки;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок - 18.03.2020;
6. Признаны соответствующими требованиям Документации по первым частям все поданные заявки;
7. Дата проведения Конкурса - 02.04.2020;
8. Дата рассмотрения вторых частей заявок - 14.05.2020;
9. Допущено по вторым частям: по Лоту № 1 - 0 заявок, по Лоту № 2 - 0 заявок;
10. Дата подведения итогов Конкурса - 14.05.2020.

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 Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 09.10.2020 по делу № 223ФЗ-798/20.

Представитель Заказчика с доводом жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

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 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.

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.

Комиссией ФАС России установлено, что 02.10.2020 в ФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса (далее - Жалоба 1).

Согласно доводу Жалобы 1 Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 31.08.2020 по делу № 223ФЗ-684/20.

По итогам рассмотрения Жалобы 1 Комиссией ФАС России принято решение от 09.10.2020 по делу № 223ФЗ-798/20 (далее - Решение 1), согласно которому Жалоба признана обоснованной.

Решением 1 в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2 Закона о закупках, выразившиеся в неисполнении предписания ФАС России от 09.10.2020 по делу № 223ФЗ-684/20.

Также в соответствии с Решением 1 Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание от 09.10.2020 по делу № 223ФЗ-798/20 (далее - Предписание 1), направленное на устранение выявленных нарушений, в том числе:

1. Заказчику, Оператору назначить новую дату и время рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе, дату оценки и сопоставления заявок, поданных на участие в Конкурсе, дату и время подведения итогов Конкурса, а также разместить в единой информационной системе информацию о новой дате и времени рассмотрения вторых заявок, дате оценки и сопоставления заявок, поданных на участие в Конкурсе, дате и времени подведения итогов Конкурса, а также уведомить участников Конкурса о новой дате и времени рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе, дате оценки и сопоставления заявок, поданных на участие в Конкурсе, дате и времени подведения итогов Конкурса, в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке, принятыми Комиссией ФАС России решениями от 15.04.2020 № 223ФЗ-270/20, от 27.05.2020 № 223ФЗ-393/20, от 07.07.2020 № 223ФЗ-504/20, от 31.07.2020 № 223ФЗ-600/20, от 31.08.2020 № 223ФЗ-684/20, от

09.10.2020 № 223ФЗ-798/20.

2. Заказчику, Оператору осуществить дальнейшее проведение процедуры Конкурса в порядке, установленном в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупке, документации о проведении Конкурса, а также с учетом принятых решений Комиссии ФАС России от 27.05.2020 № 223ФЗ-393/20, от 07.07.2020 № 223ФЗ-504/20, от 31.07.2020 № 223ФЗ-600/20, от 31.08.2020 № 223ФЗ-684/20, от 09.10.2020 № 223ФЗ-798/20.

Срок исполнения Предписания 1 - 29.10.2020.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заказчиком не исполнено Предписание 1, поскольку Заказчиком подано заявление в Арбитражный суд города Москвы о признании решения от 26.05.2020 № 223ФЗ-798/20 предписания от 26.05.2020 № 223ФЗ-798/20 недействительными.

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.

Таким образом, 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 не приняты.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении Предписания 1 ФАС России и, как следствие, несоблюдении требований Закона о защите конкуренции, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение

которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлено, что Решениями ФАС России от 15.04.2020 № 223ФЗ-270/20, от 27.05.2020 № 223ФЗ-393/20, от 07.07.2020 № 223ФЗ-504/20, от 31.07.2020 № 223ФЗ-600/20, от 31.08.2020 223ФЗ-684/20, от 09.10.2020 № 223ФЗ-798/20 комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлено нарушение части 1 статьи 2 Закона о закупках, выразившееся в неправомерном неисполнении предписаний ФАС России от 07.07.2020 № 223ФЗ-504/20, от 31.07.2020 № 223ФЗ-600/20, от 31.08.2020 223ФЗ-684/20, от 09.10.2020 № 223ФЗ-798/20.

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 АО «Инотерм» (ИНН: 7607018403; ОГРН: 1027600984916) от 21.12.2020 № 201 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 110/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/20 на право заключения договора на выполнение работ по модернизации унифицированного съемного оборудования специальных платформ укладочного комплекса для перевозки рельсошпальной решетки с типа УСО-2 на тип УСО-4 (извещение № 32008930875) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2 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 28.12.2020 № 223ФЗ-1016/20.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.12.2020 № 223ФЗ-1016/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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