

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-339/22

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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»

19.08.2022 Москва

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

<...>,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 08.08.2022 № 08/2022-1, направленную письмом Московского УФАС России от 10.08.2022 № ЕИ/41760/22, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку инженерного и технологического оборудования для объектов капитального строительства <...> (извещение № 3271/ОАЭ-ДКСС/22, размещенное на сайте <https://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 <...> (далее – Заявитель) от 08.08.2022 № 08/2022-1, направленная письмом Московского УФАС России от 10.08.2022 № ЕИ/41760/22, на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку инженерного и технологического оборудования для объектов капитального строительства <...> (извещение № 3271/ОАЭ-ДКСС/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) (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.

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.

При этом частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 28.06.2018 (в редакции от 30.06.2022 протокол № 20) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Аукциона (далее – Извещение), закупочной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте оператора электронной площадки <https://www.rts-tender.ru> – 29.07.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 113 579 894, 49 рубля;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе –

16.08.2022;

4. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Аукционе – 31.08.2022;

5. Дата проведения Аукциона – 02.09.2022;

6. Дата подведения итогов Аукциона – 02.09.2022.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 16.08.2022 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок изучения Жалобы продлен до 19.08.2022.

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 при проведении Аукциона права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно установившего в Документации положение, в соответствии с которым Заказчик вправе отменить Аукцион в любое время до заключения договора.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона 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 Заявителя и Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В силу части 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться 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.

Вместе с тем пунктом 3.5.9 Документации установлено, что Заказчик вправе отменить Аукцион по одному и более предмету закупки (лоту) в любое время до заключения договора.

Согласно позиции Заказчика Аукцион является неконкурентной процедурой, в связи с чем положения частей 5 и 7 статьи 3.2. Закона о закупках в настоящем случае неприменимы.

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.

В соответствии с постановлением 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), а также согласно письму Министерства финансов Российской Федерации от 14.03.2022

№ 24-03-08/18813 «О направлении информации по вопросам осуществления закупок отдельными видами юридических лиц в связи с изданием постановления Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 г. № 301» (далее – письмо Минфина России № 24-03-08/18813) заказчики, в отношении которых иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, обязаны не размещать в единой информационной системе в сфере закупок сведения о закупках.

Пунктом 3 письма Минфина России № 24-03-08/18813 установлено, что с учетом положений частей 3-3.2 статьи 3 Закона о закупках, а также изложенного в пункте 2 настоящего письма заказчики, указанные в Постановлении № 301, в настоящее время осуществляют закупки, в том числе путем проведения неконкурентных закупок, при которых информация о закупке не размещается в ЕИС.

Аналогичная позиция отражена в письмах Министерства финансов Российской Федерации от 08.04.2022 № 24-01-08/30604 «Об отдельных вопросах, связанных с неразмещением сведений о закупке и поставщике (подрядчике, исполнителе) в ЕИС госзакупок», от 18.04.2022 № 24-01-09/34211 «В дополнение к информационному письму от 14.03.2022 № 24-03-08/18813 «О направлении информации по вопросам осуществления закупок отдельными видами юридических лиц в связи с

изданием постановления Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 № 301».

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что в связи с тем, что со стороны недружественных государств в отношении Заказчика введены санкции, у Заказчика в силу Постановления № 301 имеется обязанность по размещению сведений о закупках, в том числе сведений в отношении Аукциона, в ЕИС.

Таким образом, по мнению Заказчика, настоящая закупка не может считаться конкурентной, в связи с тем, что она не соответствует признакам, указанным в части 3 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 481.1 Положения о закупке Заказчик во исполнение Постановления № 301 проводит неконкурентные закупки, сведения о которых не размещаются в ЕИС.

Так, подпункт 2 пункта 481.2 Положения о закупке предусматривает проведение неконкурентного аукциона.

На основании изложенного, Заказчик указывает, что в его действиях отсутствует нарушение Закона о закупках, поскольку Аукцион не является конкурентной процедурой.

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

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

Согласно пункту 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются, в том числе путем проведения аукциона (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион).

Кроме того, пунктом 79 Положения о закупке предусмотрено осуществление, в том числе конкурентных закупок в форме открытого и закрытого аукциона.

Также Комиссией ФАС России установлено, что в данном случае проводится открытый аукцион 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.

При этом Аукцион размещен на сайте оператора электронной площадки, что соответствует принципу информационной открытости

закупки, установленному в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, факт неразмещения Аукциона 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.

Кроме того, Комиссия ФАС России отмечает, что письмо Минфина России от 14.03.2022 № 24-03-08/18813, на которое ссылается Заказчик, не является нормативным правовым актом и носит информационный характер.

Вместе с тем отсутствие сведений в ЕИС не свидетельствует о том, что проводимая закупка не является конкурентной, в связи с чем, на нее распространяются положения частей 5 и 7 статьи 3.2. Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в Документации положение, наделяющее Заказчика правом отменить Аукцион по одному и более предмету закупки (лоту) в любое время до заключения договора, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают положения части 1 статьи 2, части 5 статьи 3.2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> от 08.08.2022 № 08/2022-1, направленную письмом Московского УФАС России от 10.08.2022 № ЕИ/41760/22, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку инженерного

и технологического оборудования для объектов капитального строительства <...> (извещение № 3271/ОАЭ-ДКСС/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) обоснованной.

2. Признать <...> нарушившим часть 1 статьи 2, 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 выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 19.08.2022 № 223ФЗ-339/22.

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