

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-10/24

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»

15.01.2024 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:

<...>: <...>(доверенность от 30.11.2022 № ЦДЗС-121/Д),

<...>: <...> (доверенность от 28.12.2023 № 1/12),

представители <...> (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 <...> от 26.12.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку элементов рельсовых скреплений (извещение № 2723/ОКЭ-ЦДЗС/23, 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 26.12.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку элементов рельсовых скреплений (извещение № 2723/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте <https://www.rts-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 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.

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 <...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 28.06.2018 (протокол № 26) (в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров <...> от 22.06.2023 (протокол № 13) (далее – Положение о закупке).

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

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 29.11.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 158 628 680,14 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 15.12.2023;
4. На участие в Конкурсе подано 3 заявки участников закупки;

5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 20.12.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок соответствующей требованиям Документации признана 1 заявка участника закупки, в связи с чем Конкурс признан несостоявшимся и Заказчиком принято решение о незаключении договора с единственным участником на основании подпункта 4 пункта 3.9.1 Документации.

В ходе заседания 11.01.2024 Комиссией ФАС России с целью изучения дополнительных материалов объявлен перерыв до 15.01.2024.

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 Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя.

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 принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и

необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Разделом 6 технического задания Документации установлены требования к товару, подлежащему поставке при исполнении договора, заключаемого по результатам Конкурса, в том числе требование, в соответствии с которым товар, предложенный участником, не должен быть контрафактным.

В подтверждение соответствия указанному требованию участник в составе заявки предоставляет следующие сведения и документы:

- если является производителем, должен представить информационное письмо, иной документ, подтверждающий, что участник является производителем;

- если является дилером, должен предоставить информационное письмо, иной документ, выданный производителем и/или дилерский договор

с производителем товаров с приложением всех листов договора, приложений

и спецификаций к нему, подтверждающие возможность поставки товара;

- если не является производителем/дилером должен предоставить:

а) если товар в наличии - документы, подтверждающие куплю-продажу товара, с приложением копий документов на товар (счета-фактуры, товарные накладные, спецификации к договору закупки).

б) если приобретает товар для исполнения договора по итогам закупки:

договор или соглашение о намерениях или предварительный договор с дилером/поставщиком или производителем или иной документ, выданный участнику дилером/поставщиком или производителем, подтверждающий возможность осуществить поставку не контрафактных товаров.

При этом на основании пункта 3.6.5.1 Документации участник закупки не допускается к участию в конкурсе в случае непредставления определенных документацией о закупке 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 конкурсных заявок от 20.12.2023 № 2723/ОКЭ-ЦДЗС/23/1 Заказчиком в отношении заявки Заявителя принято следующее решение: «В допуске к участию в Конкурсе отказано

на основании пункта 3.6.5.1 Документации в связи с непредставлением определенной документацией о закупке документов, предусмотренных разделом 6 приложения № 1.1 Документации, а именно: в составе заявки не предоставлены документы в подтверждение соответствия требованию, что товар не должен быть контрафактным».

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя, поскольку Заявителем представлены в составе заявки все сведения, необходимые для подтверждения соответствия требованию, установленному разделом 6 технического задания Документации, а именно требованию о том, что предложенный к поставке товар не должен быть контрафактным.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, установила, что требование о предоставлении в составе заявки документов, указанных в разделе 6 технического задания Документации, подтверждающих, что предложенный

к поставке товара не является контрафактным, является избыточным и ограничивающим возможность участия в закупке лиц, в том числе не являющихся производителем такого товара, поскольку возможность получения по запросу участника документа, удовлетворяющего требованиям Заказчика в указанной части, всецело зависит от хозяйствующих субъектов, являющихся производителем такого товара.

При этом с учетом отсутствия обязанности производителя товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о предоставлении подтверждающих документов, а также учитывая

ограниченные сроки подачи заявок на участие в Конкурсе, участники закупки, не являющиеся производителями товара, оказываются в неравном положении наряду с участниками-производителями такого товара, что противоречит требованиям Закона о закупках и Положению о закупке.

Кроме того, участником Конкурса в составе заявки может быть представлен, в том числе документ, выданный участнику дилером/поставщиком или производителем, подтверждающий возможность осуществить поставку не контрафактных товаров.

Вместе с тем в Документации отсутствуют требования к указанному документу, а также порядок его проверки, в связи с чем принятие решения

о соответствии/несоответствии такого документа требованиям Документации также ставит участников закупки в зависимость от субъективного волеизъявления Заказчика.

Таким образом, учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, неправомерно установившего вышеуказанное требование к составу заявки и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона

о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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. Признать жалобу <...> от 26.12.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку элементов рельсовых скреплений (извещение № 2723/ОКЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) обоснованной.
2. Признать <...> нарушившим часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 статьи 4

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 15.01.2024 по делу № 223ФЗ-10/24.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 15.01.2024 № 223ФЗ-10/24 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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

Ведущий заседание Комиссии ФАС России: <...>

Члены Комиссии ФАС России: <...>

<...>