РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-510/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ППК» 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»

20.09.2021 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «ППК»: <...>,

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 ООО «ППК» от 09.09.2021 № 280 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3442/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора поставки инженерного
и технологического оборудования на объекты строительства Московской железной дороги в рамках реализации проекта МТУ (извещение
№ 32110437176), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ППК» (далее – Заявитель) от 09.09.2021 № 280 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме
№ 3442/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора поставки инженерного
и технологического оборудования на объекты строительства Московской железной дороги в рамках реализации проекта МТУ (извещение
№ 32110437176) (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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» (протокол от 14.05.2021 № 10) (далее – Положение о закупке).

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

1. извещение о проведении Аукциона размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru

(далее – ЕИС) – 30.06.2021;

2. начальная (максимальная) цена договора – 2 395 782 000 рублей;
3. дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 16.08.2021;
4. дата рассмотрения заявок на участие в Аукционе – 30.08.2021;
5. на участие в Аукционе подано 2 заявки, признанные соответствующими требованиям Документации;
6. дата подведения итогов Аукциона – 01.09.2021;
7. победителем Аукциона признано ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ЭНЕРГОПРОММАШ» с предложением о цене договора в размере 1 966 537 725 рублей без НДС.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 16.09.2021 до 20.09.2021.

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 19.07.2021 по делу № 223ФЗ-371/21
(далее – Предписание).

Представитель Заказчика с доводами 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 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

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, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации
и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в том числе сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги,
к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии
с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, 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 (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 07.07.2021 в ФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Аукциона, по итогам рассмотрения которой Комиссией ФАС России принято решение от 19.07.2021 по делу № 223ФЗ-371/21 (далее – Решение), согласно которому в действиях Заказчика выявлены нарушения пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в ненадлежащем описании объекта закупки, а также в неправомерном объединении в один лот технологически и функционально невзаимосвязанных товаров.

В соответствии с Решением Заказчику выдано обязательное для исполнения Предписание, согласно которому Заказчику необходимо:

– отменить протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона, уведомить участников об отмене протоколов (при наличии);

– вернуть заявки участников, поданные на участие в Аукционе (при наличии);

– внести изменения в Документацию в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке и с учетом принятого Комиссией ФАС России Решения;

– продлить срок окончания подачи заявок на участие в Аукционе, назначить новую дату и время рассмотрения заявок, поданных на участие в Аукционе, дату и время проведения Аукциона и подведения его итогов, а также разместить в ЕИС указанную информацию;

– продолжить проведение Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, принятого Решения и предоставить подтверждение исполнения Предписания до 05.08.2021.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком не исполнено Предписание, поскольку Заказчиком не внесены изменения в Документацию, а именно Заказчиком ненадлежащим образом сформирован лот по предмету Аукциона, так, например, по позициям: №№ 1968, 1969 («Арматура электрообогрева стрелочного перевода») и 5517,
1970 – 1972 («Стационарная уличная IP-видеокамера»); 801 («Агрегат воздушно-отопительный») и 1404 («Адресный радио расширитель»); 6650 – 6653 («Антенна») и 6862 («Валидатор пассажира»); 5867 – 5870 («Внутренний блок кондиционера») и 7085, 7086, 7089 («Динамическое информационное табло «Прибытие и Отправление»; 973, 974, 5983 («Лифт пассажирский) и 2104, 2349, 3172 («Дренажный насос»); 2339 («Котел водогрейный») и 817 («Модуль системы с ключом защиты») (список не исчерпывающий) приложения № 1.1.1
к Документации не представляется возможным установить функциональную и техническую взаимосвязь.

Комиссия ФАС России, изучив положения Документации, приходит к выводу о том, что Заказчиком неправомерно объединены в один лот технологически и функционально невзаимосвязанные товары.

Кроме того, изучив представленные материалы, а также информацию, размещенную в ЕИС, Комиссией ФАС России установлено, что Заказчиком не осуществлены действия, направленные на исполнение ранее выданного Предписания, поскольку Заказчиком не внесены изменения в Документацию
в соответствии с Решением и Предписанием в части описания объекта закупки.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении Предписания, и, как следствие, ненадлежащим образом сформировавшего объект закупки, что приводит
к необоснованному ограничению количества участников закупки, нарушают часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках
и содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3, частью 7.2 статьи 19.5 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 частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1.
    1.
        1. Признать жалобу ООО «ППК» (ИНН: 3666186360; ОГРН: 1133668034280) от 09.09.2021 № 280 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295)
        при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3442/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора поставки инженерного
        и технологического оборудования на объекты строительства Московской железной дороги в рамках реализации проекта МТУ (извещение
        № 32110437176) обоснованной.

        2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункт 1 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 20.09.2021 № 223ФЗ-510/21.

        4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 20.09.2021 № 223ФЗ-510/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном

правонарушении.

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