РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-731/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Северная энергетическая

компания» **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»**

10.07.2019 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

«…»

рассмотрев жалобу ООО «Северная энергетическая компания» от 04.07.2019 № 05/07 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договоров на поставку инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 31907843244), 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 «Северная энергетическая компания» (далее – Заявитель) от 04.07.2019 № 05/07 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договоров на поставку инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 31907843244) (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.

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.

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.

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 ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупке).

Согласно части 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 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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика,

исполнителя):

1.
    1.
        1. Извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 28.03.2019;
        2. Начальная (максимальная) цена договора – 49 168 632,56 **рублей;**
        3. Дата окончания подачи заявок — 05.06.2019;
        4. Дата проведения Аукциона – 19.06.2019;
        5. Дата подведения итогов Аукциона – 21.06.2019.
        6. **На участие в Аукционе подано 3 заявки, из них 2 заявки признаны соответствующей требованиям Документации.**
        7. **Между Заказчиком и победителем заключен договор 08.07.2019**

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

В соответствии с частью 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.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 24.06.2019 № 2817/ОАЭ-ДКРС/19/1 в допуске к участию в Аукционе отказано участнику № 3 (Заявителю) на основании пункта 3.6.5.4 документации в связи с несоответствием аукционной заявки требованиям пункта 3.14.4 Документации, а именно: в приложении № 2 техническому предложению, раздел № 5 технического предложения Документации указан не в полном объеме.

В соответствии с требованиями ГОСТ 33477-2015 в техническом задании Документации включено требование о том, что «технические решения должны обеспечивать безопасное подключение электростанции к щитам и панелям электропитания постов электрической централизации с осуществлением контроля состояния и параметров, а также безопасность применения электронной панели управления электростанции и отсутствия гармонических составляющих вырабатываемого 3-х фазного переменного тока, оказывающих негативное и опасное воздействие на питаемое оборудования, что должно быть подтверждено согласованными техническими условиями, проектно-конструкторско-технологическое бюро железнодорожной автоматики и телемеханики-филиал ОАО «РЖД» и Управление Автоматики и телемеханики Центральной дирекции инфраструктуры — филиал ОАО «РЖД»

На заседании комиссии ФАС России представитель Заказчика представил заявку Заявителя и пояснил, что Заявителем предложено осуществить поставку эквивалентного оборудования производителя ООО «Проксима», при этом Заявитель или производитель ООО «Проксима» не обращались в ОАО «РЖД», в том числе в проектно-конструкторско-технологическое бюро железнодорожной автоматики и телемеханики-филиал ОАО «РЖД» и Управление Автоматики и

телемеханики Центральной дирекции инфраструктуры — филиал ОАО «РЖД» для утверждения своих технических условиях, в связи с чем заявка Заявителя отклонена Заказчиком на участие в Аукционе.

Комиссия ФАС России, изучив требования Документации, а также заявку Заявителя на участие в Аукционе, установила, что техническое предложение Заявителя содержит перечень технических и функциональных характеристик предлагаемого Заявителем к поставке товара по предмету закупки.

Также, Закон о закупках, ГОСТ 33477-2015 не устанавливают обязанности участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, утвержденный проектно-конструкторско-технологическим бюро на момент подачи заявки на участие в закупке, в связи с чем участник может не утверждать техническое условие с Заказчиком при заполнении заявки на участие в закупке.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, отклонивший заявку Заявителя на участие в Аукционе нарушает часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дополнительно сообщаем, что текст жалобы не содержит ссылку на пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Северная энергетическая компания» (ИНН: 7714650350; ОГРН: 1067746655020) от 04.07.2019 № 05/07 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договоров на поставку инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 31907843244) обоснованной.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 10.07.2019 № 223ФЗ-731/19 не выдавать, поскольку Заказчиком заключен договор от 08.07.2019.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 10.07.2019 № 223ФЗ-731/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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