

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-702/18

по результатам рассмотрения жалобы АО «СТК Развитие» 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»

21.09.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу АО «СТК Развитие» от 17.09.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 5130/ОАЭ-ТИ/18 на право заключения договора подряда по созданию объектов сетевой инфраструктуры для организации узлов кампусной сети в административных зданиях ОАО «РЖД» (извещение № 31806659126), 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 АО «СТК Развитие» (далее - Заявитель) от 17.09.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 5130/ОАЭ-ТИ/18 на право заключения договора подряда по созданию объектов сетевой инфраструктуры для организации узлов кампусной сети в административных зданиях ОАО «РЖД» (извещение № 31806659126) (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 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.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 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» 30.06.2014 (далее – Положение о закупках).

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

27.06.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

дата окончания подачи заявок — 18.07.2018;

дата рассмотрения заявок — 26.07.2018;

дата подведения итогов – 30.07.2018;

начальная (максимальная) цена договора: 73 278 000 рублей;

на участие в Аукционе подано 5 заявок, из них 1 заявка отклонена.

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 Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 03.09.2018 № 223ФЗ-641/18, выданное по результатам рассмотрения жалобы Заявителя от 24.08.2018 б/н на действия (бездействие) Заказчика при проведении Аукциона (далее — Жалоба 1);
 - Заказчиком неправомерно принято решение от 11.09.2018 № 469 о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора по результатам проведения Аукциона.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, 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 представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 03.09.2018 № 223ФЗ-641/18, выданное по результатам рассмотрения Жалобы 1.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений комиссия антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания.

Исходя из требований пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, комиссия антимонопольного органа выдает обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов.

По итогам рассмотрения Жалобы 1 Комиссией ФАС России принято решение от

03.09.2018 № 223ФЗ-641/18 (далее — Решение № 223ФЗ-641/18), согласно которому Жалоба 1 признана необоснованной, в действиях Заказчика выявлено нарушение части 1 статьи 2, а также выдано обязательное для исполнения предписание от 03.09.2018 № 223ФЗ-641/18 (далее — Предписание № 223ФЗ-641/18), направленное на устранение выявленных нарушений.

В соответствии с пунктами 1-6 Предписания № 223ФЗ-641/18 Заказчику предписано:

- При подписании договора по результатам проведения Аукциона не учитывать пункт 8.1.8 Документация в части требования приложения № 5 Документации, пункт 8.1.9 Документации в части согласования банковской гарантии с заказчиком, пункт 8.2.1 Документации, исключить пункт 4.2.1 проекта договора Документации, а также повторно направить в адрес Заявителя проект договора с заполненными условиями проекта договора, содержащимися в аукционной заявке победителя закупки, в соответствии с требованиями Закона о закупках, Решением № 223ФЗ-641/18.
- Продолжить проведение Аукциона в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, Документации с учетом принятого Решения № 223ФЗ-641/18.
- В срок до 24.09.2018 представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде, по электронной почте: dstelmakh@fas.gov.ru.

В соответствии с частью 1 статьи 52 Закона о защите конкуренции решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции в случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

В соответствии с частями 2, 3 статьи 127 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд обязан принять к производству исковое заявление, поданное с соблюдением требований, предъявляемых Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации к его форме и содержанию, о чем арбитражный суд выносит определение, которым возбуждается производство по делу.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что Предписание № 223ФЗ-641/18 по состоянию на 21.09.2018 не исполнено, в связи с тем, что указанное Решение и Предписание № 223ФЗ-641/18 обжалованы в Арбитражный суд города Москвы. При этом, ходе рассмотрения Жалобы установлено, что исковое заявление не принято судом к производству на момент рассмотрения Жалобы.

Вместе с тем, согласно Предписанию № 223ФЗ-641/18, срок исполнения Предписания № 223ФЗ-641/18 на дату рассмотрения Жалобы (21.09.2018) не истек.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно принято решение от 11.09.2018 № 469 о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора по результатам проведения Аукциона.

В соответствии со сведениями, размещенными в ЕИС, Заказчиком принято решение от 11.09.2018 № 469 о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора (далее — Протокол). Протоколом установлено:

«Признать АО «СТК Развитие», победителя по открытому аукциону в электронной форме № 5130/ОАЭ-ТИ/18, уклонившимся от заключения договора в связи с непредставлением в установленные сроки необходимых документов (подписанного договора, обеспечения исполнения договора, сведений о конечных бенефициарах) на основании пунктов 8.1.4, 8.2.1, 8.3.3 аукционной документации.

Заключить договор в установленном порядке с участником, заявке которого присвоен второй номер по открытому аукциону в электронной форме № 5130/ОАЭ-ТИ/18, ООО «ЛАНИТ-Интеграция» со стоимостью предложения 58 995 000,00 рублей без НДС (69 614 100,00 рублей с НДС) с учётом стоимости оборудования и выполняемых работ, всех расходов подрядчика, в том числе транспортных расходов, а также всех иных расходов, которые возникнут или могут возникнуть в ходе поставки оборудования, выполнения работ».

Вместе с тем, Решением № 223ФЗ-641/18 установлено: «...учитывая наличие разногласий между Заказчиком и Заявителем по содержанию банковской гарантии на обеспечение исполнение обязательств по договору, а также по отдельным пунктам проекта договора (в частности, пункты 4.1.3, 4.2.1, абзац 3 пункта 12.2 проекта договора), по состоянию на 10.08.2018 договор по результатам проведения Аукциона не подписан. При этом, согласно графическим изображениям (скриншотам) с электронной почты Заказчика, уполномоченный сотрудник Заказчика в период до 17.08.2018 вел активную переписку с представителем Заявителя по согласованию условий договора, что свидетельствует о намерении Заказчика и Заявителя заключить договор по результатам проведения Аукциона».

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно принято решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора по результатам Аукциона.

На основании вышеизложенного, действия Заказчика, признавшего Заявителя уклонившимся от заключения договора по результатам проведения Аукциона, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России № 223ФЗ-641/18 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлены нарушения части 1 статьи 2, выразившееся в:

- ненадлежащем установлении в Документации порядка заключения договора по результатам проведения Аукциона;
- неправомерном установлении в Документации требования о наличии у участника закупки опыта по фактически поставленному сетевому

оборудованию и/или выполненным работ по установке и настройке сетевого оборудования, требования об отсутствии у участника Аукциона недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации;

- неправомерном установлении в Документации права Заказчика до даты проведения Аукциона в письменной форме запросить у участников Аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации, а также проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе, путем выездных проверок;
- неправомерном установлении в Документации требования о предоставлении банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, из списка банка, являющимся Приложением № 5 к Документации;
- неправомерном установлении в Документации требования о предоставлении сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров;
- неправомерном установлении в проекте договора положения о согласовании с Заказчиком привлекаемых третьих лиц для выполнения соответствующих работ, являющихся предметом закупки.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает 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:

- - - Признать жалобу АО «СТК Развитие» (ИНН: 7729518805, ОГРН: 1057746344380) от 17.09.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 5130/ОАЭ-ТИ/18 на право заключения договора подряда по созданию объектов сетевой инфраструктуры для организации узлов кампусной сети в административных зданиях ОАО «РЖД» (извещение № 31806659126) обоснованной в части неправомерного

принятия Заказчиком решения от 11.09.2018 № 469 о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора по результатам проведения Аукциона.

- Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 21.09.2018 № 223ФЗ-702/18.

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