

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-405/23

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Экотех» 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»

27.10.2023 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:

ОАО «РЖД»: <...>, <...>,

ООО «Экотех»: <...>,

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 «Экотех» от 17.10.2023 № ЭКТ-К-0338/23 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива (извещение

№ 3487/ЗКТЭ-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 ООО «Экотех» (далее – Заявитель) от 17.10.2023 № ЭКТ-К-0338/23 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД»

(далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной

форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива (извещение № 3487/ЗКТЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) (далее – Жалоба, Запрос котировок).

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 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 ОАО «РЖД» от 28.06.2018 (протокол № 26)

(в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров ОАО «РЖД»

от 22.06.2023) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Запроса котировок (далее – Извещение), протоколами, составленными в ходе определения поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. Извещение размещено на сайте Оператора (<https://www.rts-tender.ru>) – 28.09.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 7 804 554 000 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Запросе котировок – 05.10.2023;
4. Дата рассмотрения заявок на участие в Запросе котировок – 11.10.2023;
5. Дата подведения итогов Запроса котировок – 12.10.2023;
6. По результатам подведения итогов Запроса котировок победителем закупки признан участник с идентификационным номером заявки «1» с предложением о цене договора в размере 7 757 016 000 руб.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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 23.10.2023 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 27.10.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в статье 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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке

в соответствии с положением о закупке. 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.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса котировок права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно отклонившего заявку Заявителя ввиду несоответствия требованиям Извещения.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили,

что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии

с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке

и Извещения.

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, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России

установила следующее.

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 ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя, ввиду несоответствия требованиям Извещения.

В силу положений 3.1.2 Извещения к участию в закупке допускаются участники, соответствующие требованиям и условиям извещения о проведении запроса котировок, заявки которых соответствуют требованиям технического задания, извещения, представившие надлежащим образом оформленные документы.

Пунктом 3.2.1 Извещения установлено, что в случае участия нескольких лиц на стороне одного участника соответствующая информация должна быть указана в заявке.

В соответствии с пунктом 3.2.3 Извещения участник, на стороне которого выступает несколько лиц, должен представить в составе заявки все предусмотренные настоящим приложением документы. При этом в заявке участника, на стороне которого выступают несколько лиц, должен быть представлен договор простого товарищества (договор о совместной деятельности).

Пунктами 3.6.5 и 3.6.5.1 Извещения установлено, что участник закупки не допускается к участию в закупке в случае непредставления определенных настоящим приложением к извещению документов и/или предоставления информации об участнике закупки или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности.

Согласно пункту 3.13.8.7 Извещения в составе заявки должен быть представлен договор простого товарищества (договор о совместной деятельности), если в закупке принимает участие участник, на стороне которого выступает несколько лиц. Договор предоставляется со всеми изменениями (дополнениями) и приложениями и должен быть

сканирован с оригинала.

Протоколом рассмотрения и оценки заявок, поступивших для участия в Запросе котировок от 11.10.2023 № 3478/ЗКТЭ-ЦДЗС/23/1, заявка Заявителя (участник № 3) отклонена на основании пункта 3.6.5.1 Извещения в связи

с непредставлением документа, предусмотренного пунктом 3.2.3 Извещения,

а именно: участник представил заявку, в соответствии с которой на его стороне выступает несколько юридических лиц, при этом в составе заявки не представлен договор простого товарищества (договор о совместной деятельности) для участия в Запросе котировок.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России сообщил,

что Заказчик неправомерно отклонил заявку Заявителя, по причине отсутствия

в составе заявки договора простого товарищества (договора о совместной деятельности).

Также, представитель Заявителя пояснил, что между ООО «Экотех» и ООО «Татнефть-АЗС-Запад» 03.10.2023 заключено соглашение о консорциуме (далее – Соглашение), в соответствии с которым партнеры объединили свои материальные ресурсы для участия в Запросе котировок. Учитывая,

что Извещения не содержит требований о предоставлении соглашения о консорциуме, Заявителем в составе заявки не направлялось данное соглашение.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика сообщили,

что согласно сведениям из заявки участника, на стороне Заявителя выступают

2 юридических лица (ООО «Экотех», ООО «Татнефть-АЗС-Запад»), в связи

с чем должен быть представлен договор простого товарищества (договор о совместной деятельности).

Вместе с тем представители Заказчика пояснили, что в нарушение требований Извещения Заявителем в составе заявки не представлен договор простого товарищества или иное соглашение об объединении юридических лиц, являющееся по своей правовой природе договором простого товарищества.

Статьей 1041 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.

В пункте 1.1 Соглашения указано, что «Партнеры настоящего консорциума, исходя из общих коммерческих интересов, обязуются: действовать без образования юридического лица путем объединения материальных ресурсов, своего профессионального опыта, а также деловой репутации и деловых связей в целях участия в запросе котировок № 3487 проводимого в электронной форме на право заключения договора поставки дизельного топлива для нужд ОАО «РЖД» в целях извлечения прибыли».

Таким образом, предмет договора, указанный в Соглашении, подпадает под существенные условия договора простого товарищества.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы и заявку Заявителя, установила, что Заявитель в составе заявки не представил договор простого товарищества или иное соглашение об объединении юридических лиц.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика, принявшего решение об отклонении заявки Заявителя, не противоречат требованиям Извещения, Положения о закупке и Закона о закупках.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Экотех» (ИНН: 9703068827; ОГРН: 1227700030524) от 17.10.2023 № ЭКТ-К-0338/23 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку

дизельного топлива (извещение № 3487/ЗКТЭ-ЦДЗС/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) необоснованной.

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

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>

<...>