

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-994/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.01.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе: рассмотрев жалобу ООО «СПС» (далее также - Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее также - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме № 3642/ЗКТЭ-ТЭ/20 на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту объектов хозяйства электрификации и электроснабжения структурных подразделений Трансэнерго - филиала ОАО «РЖД» (реестровый № 32009621632, далее также — Закупка, Запрос),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006
№ 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Запроса.

Заявитель в доводах жалобы ссылается на нарушение Заказчиком и Организатором закупки требований Закона о закупках в связи с фактическим неисполнением Заказчиком требований предписаний антимонопольного органа по делам № 077/07/00-19173/2020, 077/07/00-21121/2020.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки,

конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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 их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Проанализировав представленные сторонами документы и сведения, заслушав позиции сторон, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) 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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона

Согласно предписанию по делу № 077/07/00-19173/2020 Заказчику надлежало:

1.

1. Заказчику рассмотреть заявки участников с учетом решения Комиссии по делу от 12.11.2020 по делу № 077/07/00-19173/2020 без учета незаконного требования об указании в техническом предложении наименования производителя.
2. Заказчику разместить информацию о совершении вышеуказанных действий в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в сети Интернет.

1.

1. Оператору электронной торговой площадки — ООО «РТС-тендер», обеспечить возможность исполнения настоящего предписания Заказчиком.

2. Заказчику завершить проведение Закупки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Закупочной документации, Положения о закупках.
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 21.12.2020.
4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 23.12.2020 с приложением подтверждающих документов.

Согласно предписанию по делу № 077/07/00-21121/2020 Заказчику надлежало:

1. Заказчику отменить все протокола, принятые при проведении Закупки.
2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанных протоколов на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Единая информационная система; Официальный сайт) в сети Интернет.
3. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новой дате рассмотрения и оценки заявок на участие в Закупке, подведения итогов Закупки.
4. Заказчику провести рассмотрение поступивших заявок с учетом решений Комиссии Московского УФАС России от 08.12.2020 по делу № 077/07/00-21121/2020, от 12.11.2020 по делу № 077/07/00-19173/2020.
5. Оператору ЭТП обеспечить возможность проведения Закупки Заказчиком.
6. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 19.01.2021.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 22.01.2021 с приложением подтверждающих документов.

Заказчик представил письменные пояснения в которых указал следующее.

Согласно части 1 статьи 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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. При этом 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.

До истечения срока исполнения Предписания Московского УФАС России ОАО «РЖД» подано исковое заявление в Арбитражный суд города Москвы о признании

незаконными Решения и Предписания Московского УФАС России. Заявление принято к производству Арбитражного суда города Москвы также до истечения срока исполнения Предписания Московского УФАС России. Дело № А40-252713/2020.

Таким образом ОАО «РЖД» воспользовалось предоставленным ему правом на обжалование актов Московского УФАС России, с которыми оно не согласно, в связи с чем выполнение действий, указанных в Предписании Московского УФАС России, является преждевременным до вступления в законную силу решения Арбитражного суда города Москвы.

Кроме того, частью 5 статьи 51 Закона о защите конкуренции установлено, что срок исполнения предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства может быть продлен комиссией не более чем на шесть месяцев по мотивированному ходатайству ответчика.

Согласно части 6 статьи 51 Закона о защите конкуренции определение о продлении срока исполнения предписания или об отказе в его продлении подписывается председателем и членами комиссии и в течение десяти рабочих дней с момента получения ходатайства направляется ответчику, ответчиком по делу по почте заказным письмом с уведомлением о вручении либо вручается их представителям под расписку

В письме от 22.01.2021 № б/н ОАО «РЖД» заявлено ходатайство о продлении срока исполнения Предписания ФАС России до вступления в законную силу решения Арбитражного суда города Москвы. Определение об удовлетворении либо об отказе антимонопольного органа в удовлетворении данного ходатайства в адрес ОАО «РЖД» до настоящего времени не поступало.

При это Комиссия отмечает, что в соответствии со статьей 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.

Антимонопольный орган, рассматривая жалобы и устанавливая в действиях организаторов торгов нарушение действующего законодательства, выдает последним предписания, направленные на устранение выявленных нарушений, а также на восстановление прав лиц — подателей жалоб.

При этом предписания по результатам рассмотрения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, выдаются антимонопольным органом на основании пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции. В силу части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

При этом в статье 18.1 Закона о защите конкуренции отсутствует указание на продление срока исполнения предписания в случае его обжалования в судебном порядке.

В части направленного ходатайства о продлении сроков исполнения предписания, Комиссия отмечает, что письмо зарегистрировано 25.01.2021, то есть за сроком установленного для исполнения предписания.

Кроме того, разрешение Арбитражным судом г. Москвы вопроса о законности решения и предписания по иному делу не снимает с Заказчика обязанности по исполнению предписания антимонопольного органа.

Таким образом, Комиссия установила, что Заказчиком не были исполнены предписания и признает жалобу обоснованной.

Между тем Комиссия полагает целесообразным не выдавать Заказчику обязательное к исполнению предписание, поскольку предписания об устранении допущенного нарушения выдавались Заказчику неоднократно.

Одновременно Комиссия обращает внимание, что за невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность. При этом привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, равно как и истечение срока, отведенного на исполнение соответствующего предписания, не освобождает лицо от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СПС» (ИНН: 1901128350) на действия ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика и Организатора закупки нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, статей 18.1, 23, 36 Закона о защите конкуренции.
3. Предписание не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.