

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-908/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Аквант» 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»

06.10.2017

Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Аквант» от 27.09.2017 № 142/17 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1061/ОКЭ-ЦДТВ/17 на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения (извещение № 31705282240) 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 «Аквант» (далее — Заявитель) от 27.09.2017 № 142/17 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1061/ОКЭ-ЦДТВ/17 на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения (извещение № 31705282240) (далее — Конкурс, 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 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 закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и

такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

30.06.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчик неправомерно не известил лиц, подавших заявки на участие в Конкурсе, о факте поступления жалобы ООО «Транспортные системы и технологии» на действия (бездействие) Заказчика при проведении Аукциона (далее — Жалоба 1) в антимонопольный орган, а также о ее содержании;

2. Заказчиком неправомерно не опубликованы в ЕИС изменения, внесенные в Документацию во исполнение обязательного для исполнения предписания ФАС России, принятого по результатам рассмотрения Жалобы 1;

3. Заказчиком, в целях исполнения предписания ФАС России о пересмотре заявок, поданных на участие в Конкурсе, неправомерно рассмотрены первоначально поданные заявки участников Конкурса;

4. Заказчиком неправомерно созданы преимущественные условия участия в Конкурсе одному из участников закупки — ООО «Транспортные системы и технологии», поскольку о содержании Жалобы 1, а также о результатах ее рассмотрения, знали только ООО «Транспортные системы и технологии» и Заказчик.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Заявителя, Заказчик неправомерно не известил лиц, подавших заявки на участие в Конкурсе, о факте поступления Жалобы 1 в антимонопольный орган, а также о ее содержании.

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.

Согласно пункту 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.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что 10.08.2017 в ФАС России поступила Жалоба 1.

По итогам рассмотрения Жалобы 1 Комиссией ФАС России принято Решение от 18.08.2017 № 223ФЗ-816/17 (далее — Решение № 223ФЗ-816/17), согласно которому Жалоба 1 признана обоснованной в части неправомерного отказа в допуске к участию в Конкурсе; неправомерного установления к участникам закупки требования о наличии квалифицированного персонала; установления права Заказчика осуществлять запросы информации у участников закупки и выездные проверки; требования о предоставлении победителем закупки сведений о собственниках, включая конечных бенефициаров. Кроме того в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках, а также выдано обязательное для исполнения предписание от 18.08.2017 № 223ФЗ-816/17 (далее — Предписание № 223ФЗ-816/17), направленное на устранение выявленных нарушений.

Согласно части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей, уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

В соответствии с частью 12 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее

содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Кроме того, согласно части 13 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, уполномоченный орган и (или) организация, осуществляющая эксплуатацию сетей, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей. Возражение на жалобу должно

содержать сведения, указанные в части 6 настоящей статьи. Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и пояснили, что уведомление антимонопольного органа о принятии Жалобы 1 к рассмотрению поступило в адрес Заказчика 15.08.2017. 16.08.2017 указанное уведомление опубликовано в ЕИС с соблюдением сроков, установленных частью 12 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и пояснили, что в уведомлении о поступлении Жалобы 1 в антимонопольный орган указаны сведения о факте поступления Жалобы 1 и ее существовании (обжалование действия Заказчика по рассмотрению конкурсных заявок участников на участие в Конкурсе), а также о времени и месте ее рассмотрения.

На основании вышеизложенного, а также учитывая тот факт, что представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представили иных доказательств, подтверждающих обоснованность довода Заявителя, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком соблюдены требования законодательства о закупках в части надлежащего извещения лиц, подавших заявки на участие в Конкурсе, о факте поступления жалобы в антимонопольный орган, ее содержании.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно не опубликованы в ЕИС изменения, внесенные в Документацию во исполнение обязательного для исполнения предписания ФАС России, принятого 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.

В соответствии с пунктами 1-6 Предписания № 223ФЗ-816/17, принятого по результатам рассмотрения Жалобы 1, Заказчику надлежало:

1) отменить протокол рассмотрения и оценки заявок от 31.07.2017 № 1061/ОКЭ-ЦДТВ/17/2 и протокол заседания Конкурсной комиссии от 01.08.2017 № 414, составленные в ходе проведения Конкурса.

2) назначить новую дату рассмотрения заявок на участие в Конкурсе, новую дату подведения итогов Конкурса, уведомить участников Конкурса о новой дате рассмотрения заявок.

3) произвести рассмотрение заявок, поданных участниками закупки на участие в Конкурсе, в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, Документации с учетом принятого решения от 18.08.2017 № 223ФЗ-816/17.

4) при повторном рассмотрении заявок, поданных на участие в Конкурсе, не учитывать пункты 2.1, 2.2, 6.3.3.1, 6.5.10, 7.8.8, 7.8.10 Документации, при подписании договора по результатам Конкурса не учитывать пункты 9.2.1 Документации в соответствии с принятым Комиссией ФАС России решением от 18.07.2017 № 223ФЗ-816/17.

5) не позднее трех дней со дня совершения действий, указанных в пунктах 1-4 предписания, разместить в ЕИС информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-4 предписания.

6) продолжить проведение Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, Документации.

Кроме того, в соответствии с Предписанием № 223ФЗ-816/17 Заказчику надлежало в срок до 11.09.2017 представить в ФАС России подтверждение исполнения указанного предписания.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что во исполнение Предписания № 223ФЗ-816/17, протокол рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 31.07.2017 № 1061/ОКЭ-ЦДТВ/17/2 и протокол заседания Конкурсной комиссии от 01.08.2017 № 414 отменены 06.09.2017. Кроме того, при повторном рассмотрении заявок участников на участие в Конкурсе конкурсной комиссией не учитывались пункты 2.1, 2.2, 6.3.3.1, 6.5.10, 7.8.8, 7.8.10 Документации.

Таким образом, Заказчиком исполнено Предписание № 223ФЗ-816/17.

Учитывая изложенное, а также принимая во внимание тот факт, что, согласно Предписанию № 223ФЗ-816/17, Заказчику не предписано внести изменения в Документацию, Комиссия ФАС России приходит к выводу о

необоснованности довода Заявителя.

3. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком, в целях исполнения предписания ФАС России о пересмотре заявок, поданных на участие в Конкурсе, неправомерно рассмотрены первоначально поданные заявки участников Конкурса.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что в соответствии с предписанием № 223ФЗ-816/17 Заказчику не предписано внести изменения в Документацию, в связи с чем, заявки на участие в Конкурсе не возвращались, конкурсной комиссией рассматривались первоначально поданные заявки на участие в Конкурсе.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что при рассмотрении и оценке конкурсных заявок участников, Заказчиком рассмотрены все представленные участниками документы в соответствии с требованиями Документации, опубликованной на ЕИС 30.06.2017, а также с учетом принятого Решения и Предписания № 223ФЗ-816/17.

Кроме того, представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представили иных доказательств, подтверждающих обоснованность довода Заявителя.

На основании вышеизложенного, а также учитывая тот факт, что Предписанием № 223ФЗ-816/17 Заказчику не предписано внести изменения в Документацию, Комиссия ФАС России приходит к выводу об отсутствии обязанности Заказчика, в том числе, вернуть заявки участников, а также назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе, в связи с чем, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно созданы преимущественные условия участия в Конкурсе одному из участников закупки — ООО «Транспортные системы и технологии», поскольку о содержании Жалобы 1, а также о результатах ее рассмотрения, знали только ООО «Транспортные системы и технологии» и Заказчик.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что все участники Конкурса при подаче конкурсных заявок находились в одинаковых условиях, требования Документации в равной степени применимы ко всем участникам Конкурса.

Кроме того, согласно части 13 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, все участники Конкурса имели возможность принять участие в рассмотрении жалобы ООО «Транспортные системы и технологии» на действия (бездействие) Заказчика, в том числе, узнать о подробном содержании указанной жалобы и о итогах ее рассмотрения Комиссией ФАС России.

При этом, в соответствии с пунктом 22 статьи 18.1 Закона о защите

конкуренции, в течение трех рабочих дней со дня принятия решения по жалобе антимонопольный орган, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, в уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей, решения, акты и (или) действия (бездействие) которых обжалуются, копии решения, предписания, принятых по результатам рассмотрения жалобы, и размещает сведения о таких решении, предписании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа.

Решение и предписание № 223ФЗ-816/17 размещены на официальном сайте антимонопольного органа в разделе «База решений». Таким образом, указанные решение и предписание находятся в открытом доступе, и заинтересованные лица могут ознакомиться с их содержанием свободно и безвозмездно.

Кроме того, представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представили иных доказательств, подтверждающих обоснованность довода Заявителя.

На основании вышеизложенного Комиссия ФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 19.09.2017 № 223ФЗ-882/17, Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлено нарушение части 1 статьи 2 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации обязательного требования к участникам Конкурса о наличии опыта оказания услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения, требования о наличии у участника соответствующего квалифицированного персонала, требования об отсутствии у участника Конкурса недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, требования о предоставлении сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, о возможности проведения Заказчиком дозапроса информации и выездных проверок, а также неправомерного установления в проекте договора положения о согласовании с Заказчиком привлекаемых третьих лиц для оказания соответствующих услуг, являющихся предметом закупки.

При этом, Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание от 19.09.2017 № 223ФЗ-882/17 о совершении действий, направленных 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. Признать жалобу ООО «Аквант» от 27.09.2017 № 142/17 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1061/ОКЭ-ЦДТВ/17 на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения (извещение № 31705282240) необоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание от 19.09.2017 № 223ФЗ-882/17, по данному делу предписание не выдавать.

4. В связи с тем, что материалы по выявленным нарушениям переданы на основании решения по делу от 19.09.2017 № 223ФЗ-882/17 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России, материалы по настоящему делу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать.

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