

## **РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-741/18**

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «КонтрактСервис» 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»**

03.10.2018

Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «КонтрактСервис» от 28.09.2018 № Т/192-09-18 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3568/ОАЭ-РЖДС/18 на право заключения договора на поставку погрузочной техники (извещение № 31806431974), 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 «КонтрактСервис» (далее - Заявитель) от 28.09.2018 № Т/192-09-18 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3568/ОАЭ-РЖДС/18 на право заключения договора на поставку погрузочной техники (извещение № 31806431974) (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 статьи 4 Закона о закупках.

1. 27.04.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

2. дата окончания подачи заявок — 04.06.2018;
3. дата рассмотрения заявок — 11.07.2018;
4. дата подведения итогов – 13.07.2018;

5. на участие в Аукционе по лоту № 1 подано 6 заявок, из них 1 заявка отклонена, на участие в Аукционе по лоту № 2 подано 6 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:

1. Заказчик неправомерно уклоняется от заключения договора с Заявителем по результатам проведения Аукциона.

2. Заказчиком неправомерно не размещен в ЕИС протокол 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 Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчик неправомерно уклоняется от заключения договора с Заявителем по результатам проведения Аукциона.

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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

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, поданных на участие в Аукционе, от 11.07.2018 № 3568/ОАЭ-РЖДС/18/1, заявка Заявителя признана соответствующей требованиям Документации и допущена к участию в Аукционе.

Протоколом от 13.07.2018 № 3568/ОАЭ-РЖДС/18/2, опубликованным в ЕИС 20.07.2018 ООО «КонтрактСервис» признано победителем Аукциона.

Согласно пункту 340 Положения о закупке в аукционной документации и в аукционной заявке победителя или участника, с которым заключается договор.

В соответствии с пунктом 342 Положения о закупке, если победитель открытого аукциона, уклонился от подписания договора, либо не представил в установленные аукционной документацией сроки надлежащего обеспечения исполнения договора, он признается уклонившимся от заключения договора. В этом случае заказчик вправе заключить договор с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене договора (цене лота). При этом заключение договора для участника, сделавшего предпоследнее предложение о цене договора (цене лота), является обязательным, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Положением.

Согласно пункту 8.3.2 Документации, Заказчик направляет участнику Аукциона, с которым заключается договор, проект договора в течение 7 (семи) календарных дней с даты опубликования итогов аукциона на сайтах.

В соответствии с пунктом 8.3.3 Документации, участник Аукциона, с которым заключается договор, должен предоставить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в аукционной документации), иные документы, если документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны договор не позднее 7 (семи) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика. Участник Аукциона, с которым заключается договор, должен при заключении договора по требованию заказчика представить документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего договор.

Согласно пункту 6.13.2.1 Документации, участник обязан предоставить

обеспечение в установленном Документацией размере. В случае непредоставления обеспечения в установленном размере участник считается уклонившимся от заключения договора.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что Заказчиком в адрес Заявителя, на основании пункта 8.3.2 Документации, посредством электронной почты 23.07.2018 направлен проект договора, то есть в сроки, установленные пунктом 8.3.2 Документации. Вместе с тем, подписанный со стороны Заявителя договор передан Заказчику 02.08.2018, то есть в срок, превышающий установленный пунктом 8.3.3 Документации срок, а именно: 7 (семь) календарных дней с даты получения проекта договора от Заказчика. Кроме того, учитывая наличие разногласий между Заказчиком и Заявителем по содержанию отдельных положений банковской гарантии на обеспечение исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Аукциона, банковская гарантия на обеспечение исполнения договора направлена в адрес Заказчика 05.09.2018, то есть в срок, превышающий установленный пунктом 8.3.3 Документации срок. На основании вышеизложенного, а также в соответствии с с пунктом 6.13.2.1 Документации, пункта 342 Положения о закупке, Заказчиком принято решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих о том, что Заказчик неправомерно уклоняется от заключения договора с Заявителем по результатам проведения Аукциона.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно не размещен в ЕИС протокол о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора по результатам проведения Аукциона.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что, учитывая тот факт, что Законом о закупках, Положением о закупке, Документацией не регламентирован порядок признания участника закупки уклонившимся от заключения договора, у Заказчика отсутствовала обязанность принимать и размещать в ЕИС соответствующий протокол.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

**РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «КонтрактСервис» (ИНН: 7714949365, ОГРН: 5147746268489) от 28.09.2018 № Т/192-09-18 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3568/ОАЭ-РЖДС/18 на право заключения договора на поставку погрузочной техники (извещение № 31806431974) необоснованной.

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