

ОАО «РЖД»

ООО «Тритон»

**РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-117/19**

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

31.01.2019

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Тритон» б/н б/д на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 9104/ОАЭ-МОСК/18 на право заключения договора на оказание услуг питания по типу «Шведский стол»-«Стандарт», Однократный приём пищи в условиях шведский стол «Стандарт», «Кофе-брейк», «Фуршет» и «Усиленное питание (ужин или обед)» (пансионат с лечением «Берёзовая роща») (извещение № 31807374768), 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 «Тритон» (далее — Заявитель) б/н б/д на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 9104/ОАЭ-МОСК/18 на право заключения договора на оказание услуг питания по типу «Шведский стол»-«Стандарт», Однократный приём пищи в условиях шведский стол «Стандарт», «Кофе-брейк», «Фуршет» и «Усиленное питание (ужин или обед)» (пансионат с лечением «Берёзовая роща») (извещение № 31807374768) (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 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, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

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» (далее – Положение о закупке).

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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

1. Извещение о проведении Аукциона, аукционная документация (далее — Извещение, Аукцион) размещены в ЕИС – 27.12.2018;
2. Начальная (максимальная) цена договора — 79 474 107,60 рублей;
3. Дата окончания подачи заявок — 22.01.2018;
4. Дата проведения Аукциона – 14.02.2019
5. Дата подведения итогов Аукциона — 25.02.2019;

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 положения Закона о закупках, поскольку Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о соответствии квалификационным требованиям каждого юридического или физического лица выступающего на стороне одного участника.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, 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 представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 3.2.5 Документации участник, на стороне которого выступают несколько лиц (все юридические или физические лица, выступающие на стороне одного участника, в совокупности), должен соответствовать квалификационным требованиям аукционной документации в совокупности, соразмерно вкладам товарищей, указанным в договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности).

Пункт 1.7.1.1. Документации устанавливает, что участник должен иметь опыт по фактически оказанным услугам питания, стоимость которых составляет не менее 20 % (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении № 1 аукционной документации. При этом учитывается стоимость всех оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) услуг (по выбору участника закупки) по питанию. В подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 5.4 аукционной документации о наличии требуемого опыта;

и

- акты об оказанных услугах;

и

- договоры оказания услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Согласно пункту 2 статьи 1042 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) вклады товарищей предполагаются равными по стоимости, если иное не следует из договора простого товарищества или фактических обстоятельств. Денежная оценка вклада товарища производится по соглашению между товарищами.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что согласно требованиям пункта 1.7.1.1

Документации соответствие квалификационным требованиям рассматривается в совокупности опыта всех лиц в случае участия нескольких претендентов на стороне одного участника на основании представленной информации, соразмерно вкладу товарища, указанному в договоре простого товариществ, при его указании, либо в соответствии с требованиями статьи 1042 ГК РФ.

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

Таким образом довод Жалобы Заявителя не нашел своего подтверждения.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 30.01.2018 № 223ФЗ-113/19 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлены нарушения части 1 статьи 2, пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся в установлении ненадлежащих требований к содержанию, форме и оформлению заявки, требованию о необходимости заверения подписью и печатью каждого документа, положению до даты проведения Аукциона в письменной форме запросить у участников Аукциона информацию и документы, а также в установлении в Документации неправомерных требований к перечню банков, гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора, неправомерного требования о предоставлении сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника Аукциона, неправомерного положения о праве Заказчика осуществлять дозапрос информации в отношении участников Аукциона.

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

#### **Р Е Ш И Л А:**

1. Признать жалобу ООО «Тритон» (ИНН: 2301083251; ОГРН: 1132301002547) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 9104/ОАЭ-МОСК/18 на право заключения договора на оказание услуг питания по типу «Шведский стол» - «Стандарт», однократный приём пищи в условиях шведский стол «Стандарт», «Кофе-брейк», «Фуршет» и «Усиленное питание (ужин или обед)» (пансионат с лечением «Берёзовая роща») (извещение № 31807374768) необоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 2 части 10 статьи 4 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 30.01.2019 № 223ФЗ-113/19 по данному делу предписание не выдавать.

4. В связи с тем, что материалы вы выявленным нарушениям переданы на основании решения по делу от 30.01.2019 № 223ФЗ-113/19 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.