

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-901/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Новоростехфлот» 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»

11.09.2019

Москва

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

председателя Комиссии — <...>

членов комиссии:

<...>

представители ООО «Новоростехфлот», ФГУП «ГВСУ №4» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Новоростехфлот» от 15.08.2019 б/н на действия (бездействие) заказчика ФГУП «ГВСУ №4» при проведении запроса предложений в электронной форме на право выполнения строительно-монтажных работ на Объекте: «Западный мол с топливным причалом в Геопорту г. Новороссийска» (1-й этап, 3-я очередь)», лот № 287 (извещение № 31907893783), 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 «Новоростехфлот» (далее – Заявитель) от 15.08.2019 б/н, (вх. от 28.08.2019 № 151736/19) на действия (бездействие) заказчика ФГУП «ГВСУ №4» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право выполнения строительно-монтажных работ на Объекте: «Западный мол с топливным причалом в Геопорту г. Новороссийска» (1-й этап, 3-я очередь)», лот № 287 (извещение № 31907893783) (далее — Запрос предложений, 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.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «ГВСУ №4», утвержденным приказом ФГУП «ГВСУ №4» от 25.12.2018 № 989 (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 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.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Запроса предложений, документация о проведении Запроса предложений (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 22.05.2019;

2. Дата окончания подачи заявок — 03.06.2019;

3. Дата рассмотрения заявок — 17.06.2019;

4. Дата подведения итогов Запроса предложений — 17.06.2019.

5. Начальная максимальная цена договора (далее — НМЦД) — 1 652 598 758 рублей;

6. На участие в Запросе предложений подано 3 заявки, 1 заявка допущена к участию в Запросе предложений.

В ходе заседания 03.09.2019 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 11.09.2019.

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 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.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, поскольку Заказчиком неправомерно не исполнено предписание ФАС России от 24.06.2019 № 223ФЗ-664/19.

Представитель Заказчика в письменных пояснениях с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положения о закупке, Документации.

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 Заявителя, Заказчика Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно не исполнено предписание ФАС России от 24.06.2019 № 223ФЗ-664/19 (далее — Предписание № 223ФЗ-664/19).

Как указано выше, частью 1 статьи 2 Закона о закупках установлено, что 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.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

При этом согласно статье 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.

19.06.2019 в ФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Запроса предложений (далее — Жалоба 1).

По итогам рассмотрения Жалобы 1 Комиссией ФАС России принято Решение от 24.06.2019 № 223ФЗ-664/19 (далее — Решение № 223ФЗ-664/19), согласно которому Жалоба 1 признана обоснованной в части неправомерного отказа Заявителю в допуске к участию в Запросе предложений.

Решением № 223ФЗ-664/19 в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пункта 3 части 9 статьи 4, пунктом 1, 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также выдано обязательное для исполнения Предписание № 223ФЗ-664/19, направленное на устранение выявленных нарушений, а именно:

1. Заказчику внести изменения в Документацию в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке с учетом принятого решения Комиссии ФАС России от 24.06.2019 № 223ФЗ-664/19.

2. Заказчику вернуть заявки (при наличии), поданные на участие в Запросе предложений, уведомить участников закупки о возврате заявок.

3. Заказчику назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений, а также разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений, дате рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений и дате подведения

итогов Запроса предложений в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупках, Документации.

4. Заказчику разместить в ЕИС информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-3 Предписания № 223ФЗ-664/19.

5. Заказчику продолжить проведение Запроса предложений в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупках, Документации.

В соответствии с Предписанием № 223ФЗ-664/19 Заказчику необходимо в срок до 15.07.2019 представить в ФАС России подтверждение исполнения указанного предписания.

Согласно представленным на заседание Комиссии ФАС России письменным пояснениям представителя Заказчика Предписание № 223ФЗ-664/19 Заказчиком не исполнено, поскольку Заказчиком инициирована работа по обжалованию Решения № 223ФЗ-664/19 и Предписания № 223ФЗ-664/19 в судебном порядке, а именно подано заявление в Арбитражный суд г. Москвы о признании недействительными вышеуказанных актов.

В соответствии с определением арбитражного суда г. Москвы от 18.07.2019 по делу № А40-183947/19-17-1570 заявление Заказчика, поступившее в суд 11.07.2019, о признании незаконным и отмене Решения № 223ФЗ-664/19 и Предписания № 223ФЗ-664/19 принято судом к производству.

Кроме того, из пояснений представителя Заказчика следует, что в соответствии с частью 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции обжалование решения и предписания антимонопольного органа в суд приостанавливает действия предписания до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

Вместе с тем, статья 52 Закона о защите конкуренции расположена в главе 9 Закона о защите конкуренции, устанавливающей порядок рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства, а порядок осуществления антимонопольным органом рассмотрения жалоб при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках установлен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции. Таким образом, положения главы 9 Закона о защите конкуренции применяются исключительно при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 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 приостановление исполнения предписания в случае его обжалования в судебном порядке.

Таким образом, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен особый самостоятельный порядок рассмотрения антимонопольным органом

жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, который не входит в процедуру рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства, и, соответственно, положения части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции не распространяются на случаи выдачи антимонопольным органом предписаний при нарушении заказчиками положений Закона о закупках.

Учитывая изложенное, предписание антимонопольного органа, выданное в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, не подлежит исполнению только в случае принятия судом обеспечительных мер в виде приостановления действия предписания.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно не исполнено Предписание № 223ФЗ-596/18 в установленный срок.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении предписания противоречат статье 36 Закона о защите конкуренции, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Новоростехфлот» (ИНН: 2315114799, ОГРН: 1052309097830) от 15.08.2019 б/н, направленную письмом Ростовского УФАС от 19.06.2019 № 10769/05, на действия (бездействие) заказчика ФГУП «ГВСУ №4» (ИНН: 2315078029, ОГРН: 1022302390461) при проведении запроса предложений в электронной форме на право выполнения строительно-монтажных работ на Объекте: «Западный мол с топливным причалом в Геопорту г. Новороссийска» (1-й этап, 3-я очередь)», лот № 287 (извещение № 31907893783) обоснованной.

2. Признать в действиях ФГУП «ГВСУ №4» нарушения части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 11.09.2019 № 223ФЗ-901/19.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 11.09.2019 № 223ФЗ-901/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех

месяцев со дня его вынесения.