

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-714/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО ПКФ «Стеклокомпакт» 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»

04.07.2019

Москва

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

«...»

рассмотрев жалобу ООО ПКФ «Стеклокомпакт» от 28.06.2019 № 50/ФАС на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по демонтажу здания общежития для нужд Административно-хозяйственного центра - структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» (извещение № 31907934288), 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 ПКФ «Стеклокомпакт» (далее – Заявитель) от 28.06.2019 № 50/ФАС на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по демонтажу здания общежития для нужд Административно-хозяйственного центра - структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги — филиала ОАО «РЖД» (извещение № 31907934288) (далее – Запрос котировок, 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).

Согласно части 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, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Запроса котировок, документация о проведении Запроса котировок (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 30.05.2019;

2. Начальная (максимальная) цена договора – 691 242 рублей;

3. Дата окончания подачи заявок — 06.06.2019;

4. Дата подведения итогов — 11.06.2019;

5. На участие в Запросе котировок подано 4 заявки, из них 3 заявки признаны соответствующей требованиям Документации.

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

1. Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок;

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации установлены неправомерные требования к участникам закупки.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и указал, что

при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы и документы представителя Заказчика Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок.

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 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.

При этом в соответствии с пунктом 3.6.3.1 Документации участник Запроса котировок не допускается к участию в Запросе котировок, в том числе, непредставление определенных настоящим приложением к извещению документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике запроса котировок или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

Согласно пункту 3.6.15 Документации, отклонение заявки участника или отказ от заключения договора с победителем конкурентной закупки (или с участником, с которым по итогам закупки принято решение заключить договор) осуществляется в любой момент до заключения договора, если заказчик обнаружит, что участник не соответствует требованиям, указанным в приложениях к извещению и/или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

В соответствии с протоколом рассмотрения частей заявок от 25.06.2019 № 1875/ЗКТЭ-С-КАВ/19/1 Заявителю отказано в допуске к участию в Запросе котировок «на основании пунктов 3.6.3.1 и 3.6.15 Приложения № 1.1 к извещению о проведении запроса котировок, в части недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, а именно, представлены договоры субподряда на работы, которые Заявителем не выполнялись».

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в

документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 1.7 Документации участник должен иметь опыт по фактически выполненным работам по демонтажу зданий, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в техническом задании в приложении № 1.1 к извещению о проведении запроса котировок.

При этом учитывается стоимость всех выполненных, участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки) по демонтажу зданий. В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, представленной в приложении № 1.3 к извещению о проведении запроса котировок о наличии требуемого опыта;

и

- акты о выполнении работ;

и

- договоры на выполнение работ (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.).

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил документы, заявку Заявителя и пояснил, что Заявителем в подтверждение требования о наличии опыта по предмету закупки представлены договоры об оказании услуг, согласно которым Заявитель не является стороной, выполняющей работы по указанным договорам, поскольку договоры заключены Заказчиком с ООО «ВнешИнвестСтрой», при этом со стороны ООО «ВнешИнвестСтрой» не поступало информации о привлечении к выполнению работ Заявителя в качестве субподрядной организации, в связи с чем Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок.

Изучив имеющуюся информацию, заявку Заявителя Комиссией ФАС России установлено, что Заявителем представлены договоры об оказании услуг в подтверждение требования о наличии опыта выполнения работ по предмету закупки, вместе с тем, ненадлежащий порядок предоставления

ООО «ВнешИнвестСтрой» информации о привлечении субподрядной организации по указанным договорам не является доказательством того, что Заявителем представлена недостоверная информация о выполненных работах по указанным договорам.

Кроме того, требование о подтверждении наличия опыта работ по предмету закупки, предусмотренное пунктом 1.7 Документации, является избыточным, поскольку отсутствие или недостаточность опыта оказания работ по предмету Запроса котировок не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса котировок.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, а также отклонившего заявку Заявителя на основании указанных требований Документации, ограничивает количество участников закупки и противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации установлены неправомерные требования к участникам закупки.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной в ЕИС дата и время окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 06.06.2019 в 11:00. Вместе с тем Жалоба направлена Заявителем в ФАС России 28.06.2019, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

На основании вышеизложенного, довод Заявителя на положения Документации не подлежат рассмотрению Комиссией ФАС России.

Дополнительно сообщаем, что текст Жалобы не содержит ссылку на пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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 ПКФ «Стеклокомпакт» (ИНН: 6453039938; ОГРН: 1026403056437) от 28.06.2019 № 50/ФАС на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по демонтажу здания общежития для нужд Административно-хозяйственного центра - структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» (извещение № 31907934288) обоснованной.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 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 04.07.2019 № 223ФЗ-714/19.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 04.07.2019 № 223ФЗ-714/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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