

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-285/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Артстрой-21Век» 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»

27.04.2018 Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Артстрой-21Век» от 19.04.2018 № 22 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 10/ОКЭ-ЦДИ/18 на право заключения договоров на поставку, монтаж и ввод в эксплуатацию модульных зданий «Табельных», предназначенных для размещения работников ОАО «РЖД» (извещение № 31806076586) 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 «Артстрой-21Век» (далее - Заявитель) от 19.04.2018 № 22 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 10/ОКЭ-ЦДИ/18 на право заключения договоров на поставку, монтаж и ввод в эксплуатацию модульных зданий «Табельных», предназначенных для размещения работников ОАО «РЖД» (извещение № 31806076586) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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» 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.

31.01.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

дата и время окончания подачи заявок — 01.03.2018 в 12:00;

дата и время рассмотрения заявок — 19.03.2018 в 10:00;

дата и время подведения итогов – 20.03.2018 в 10:00;

на участие в Конкурсе по лоту № 1 подано 5 заявок, из них 3 отклонены, по лоту № 2 подано 4 заявки, из них 2 отклонены, по лоту № 4 подано 3 заявки, из них 1 отклонена, по лоту № 4 подано 5 заявок, из них 2 отклонены.

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 Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках 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 Заявителя, 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.

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 и оценки заявок, поданных на участие в Конкурсе, от 11.04.2018 № 10/ОКЭ-ЦДИ/18/2, в допуске к участию в Конкурсе по лоту № 1 отказано ООО «АртСтрой - 21 ВЕК» (участник, на стороне которого выступают несколько юридических лиц, а именно: ООО «АртСтрой - 21 ВЕК», ООО «Великолукский завод металлоконструкций 60», ООО «НПО ФОРСОЛ», ООО «Производственная фирма Комплекс») на основании пункта 7.8.3.1 Документации в связи с непредставлением определенных Документацией документов (в составе заявки участника отсутствует документ, предусмотренный пунктом 8.1.8.8

Документации, на основании которого подписаны документы, указанные в пунктах 8.1.8.2, 8.1.8.4 Документации).

В соответствии с пунктом 7.8.3.1 Документации, участник Конкурса не допускается к участию в Конкурсе, в том числе, в случае непредставления определенных конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности.

Согласно пунктам 8.1.8.2, 8.1.8.4, 8.1.8.8 Документации, в конкурсной заявке должны быть представлены, в том числе:

- надлежащим образом оформленные в соответствии с формами, являющимися приложениями № 1, 2 к Документации, заверенные подписью и печатью (при ее наличии) участника, заявка на участие в конкурсе, сведения об участнике. При представлении заявки на бумажном носителе предоставляются оригиналы. При представлении заявки в электронной форме документы должны быть сканированы с оригинала;
- документы, подтверждающие соответствие участников Конкурса, предлагаемых ими товаров, работ, услуг установленным требованиям Документации и условиям допуска к участию в Конкурсе, в частности, перечисленным в пунктах 2, 3 Документации;
- договор простого товарищества (договор о совместной деятельности) (если в конкурсе принимает участие участник, на стороне которого выступает несколько лиц). При представлении заявки на бумажном носителе копия должна быть заверена лицом, имеющим полномочия выступать от имени всех лиц на стороне участника. При представлении заявки в электронной форме документы должны быть сканированы с оригинала.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку ООО «АртСтрой - 21 БЕК» и пояснил, что ООО «АртСтрой - 21 БЕК» в составе заявки на участие в Конкурсе представило заявку по форме приложения № 1 к Документации, согласно которой ООО «АртСтрой - 21 БЕК» является коллективным участником, на стороне которого выступают также ООО «Великолукский завод металлоконструкций 60», ООО «НПО ФОРСОЛ», ООО «Производственная фирма Комплекс», действующие на основании договора простого товарищества № 1 от 26.02.2017. При этом в составе заявки на участие в Конкурсе отсутствует договор простого товарищества датированный 2017 годом. На указанном основании, Заказчиком принято решение об отказе ООО «АртСтрой - 21 БЕК» в допуске к участию в Конкурсе, ввиду отсутствия документа, подтверждающего соответствие коллективного участника требованиям, установленным в Документации, а именно: договора простого товарищества, предусмотренного пунктом 8.1.8.8 Документации.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, изучив требования Документации, а также состав заявки ООО «АртСтрой - 21 БЕК» на участие в Конкурсе установила, что заявка ООО «АртСтрой - 21 БЕК» на участие в Конкурсе содержит договор простого товарищества от 26.02.2018 № 1, подтверждающий соединение квалификационных признаков участников товарищества ООО «АртСтрой - 21 БЕК», ООО «Великолукский завод металлоконструкций 60», ООО «НПО ФОРСОЛ», ООО

«Производственная фирма Комплекс» без образования юридического лица для участия в Конкурсе. Кроме того, согласно описи документов, предоставленных ООО «АртСтрой - 21 ВЕК» в составе заявки на участие в Конкурсе, конкурсная заявка содержит в своем составе договор простого товарищества, предусмотренного пунктом 8.1.8.8 Документации и подтверждающего соответствие ООО «АртСтрой - 21 ВЕК» требованиям, установленным Документацией к коллективным участникам закупки.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что участником закупки ООО «АртСтрой - 21 ВЕК» в составе заявки на участие в Конкурсе представлен документ, предусмотренный пунктом 8.1.8.8 Документации, на основании которого подписаны документы, указанные в пунктах 8.1.8.2, 8.1.8.4 Документации.

На основании вышеизложенного, действия Заказчика, отклонившего заявку ООО «АртСтрой - 21 ВЕК», противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решениями ФАС России от 08.02.2018 № 223ФЗ-84/18, от 25.04.2018 № 223ФЗ-278/18 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлены нарушения части 1 статьи 2, выразившееся в:

- неправомерном установлении в Документации требования о наличии у участника закупки опыта по фактически поставленным модульным зданиям и/или модульным (мобильным) комплексам, требования об отсутствии у участника Конкурса недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации;
- неправомерном установлении в Документации права Заказчика до даты проведения Конкурса в письменной форме запросить у участников Конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации, а также проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе, путем выездных проверок;
- неправомерном установлении в Документации требования о предоставлении банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, из списка банка, являющимся Приложением № 6 к Документации;
- неправомерном установлении в Документации требования о предоставлении сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров;
- неправомерном установлении в проекте договора положения о согласовании с Заказчиком привлекаемых третьих лиц для выполнения соответствующих работ, являющихся предметом закупки.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает 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

РЕШИЛА:

- -
- Признать жалобу ООО «Артстрой-21Век» (ИНН: 6025027887, ОГРН: 1066025034228) от 19.04.2018 № 22 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 10/ОКЭ-ЦДИ/18 на право заключения договоров на поставку, монтаж и ввод в эксплуатацию модульных зданий «Табельных», предназначенных для размещения работников ОАО «РЖД» (извещение № 31806076586) обоснованной.
- Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- В связи с тем, что по выявленным нарушениям выданы предписания от 08.02.2018 № 223ФЗ-84/18, от 25.04.2018 № 223ФЗ-278/18, по данному делу предписание не выдавать.
- В связи с тем, что материалы по выявленным нарушениям переданы на основании решения по делу 25.04.2018 № 223ФЗ-278/18 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.

