

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-65/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СпецСтройТехника» 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»

25.02.2016 Москва

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

ведущего заседания Комиссии – заместителя начальника Управления контроля размещения государственного заказа Лобова А.Ю.,

членов Комиссии:

начальника отдела рассмотрения жалоб Управления контроля размещения государственного заказа Лизуновой А.Б.,

ведущего консультанта правового отдела Управления контроля размещения государственного заказа Лубсанова Б.Д.,

ведущего консультанта отдела рассмотрения жалоб Управления контроля размещения государственного заказа Трутневой В.Ю. (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: Сидякиной К.Ю. - доверенность от 22.10.2015

№ 849-ДП, Нуянзиной Н.А. - доверенность от 25.02.2015 № 146-ДП,

представители ООО «СпецСтройТехника» на заседание комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СпецСтройТехника» от 19.01.2016 № 02 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона № 9734/ОАЭ-ЦДРП/15 на право заключения договора на выполнение работ по демонтажу козлового крана КККТ-10 № 1 на производственной базе ПМС-49 ст. Чишмы с последующим монтажом на производственной базе ПМС-38 ст. Новообразцовое в 2015 году (извещение № 31503178609), 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 «СпецСтройТехника» (далее – Заявитель) от 19.01.2016 № 02 (вх. от 17.02.2016 № 20625/16) на действия (бездействие) ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона № 9734/ОАЭ-ЦДРП/15 на право заключения договора на выполнение работ по демонтажу козлового крана КККТ-10 № 1 на производственной базе ПМС-49 ст. Чишмы с последующим монтажом на производственной базе ПМС-38 ст. Новообразцовое в 2015 году (извещение № 31503178609) (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.

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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 01.12.2014 (далее – Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (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, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

23.10.2015 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация). Из жалобы следует, что при проведении Аукциона нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно в нарушение требований пункта 8.3.6 Документации не направлен договор участнику Аукциона, заявке которого присвоен номером «2», в связи с уклонением победителя от заключения договора. Представители Заказчика с доводом жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации. Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее. Как следует из пункта 8.3.4 Документации «договор заключается в соответствии с законодательством Российской Федерации, требованиями аукционной документации согласно приложению № 4 к аукционной документации в срок, не превышающий 90 (девяносто) дней с даты опубликования информации об итогах аукциона на сайтах.» Пунктом 8.3.6

Документации установлено, что в случае если победитель аукциона уклоняется от подписания договора в установленные сроки, договор может быть заключен с участником, аукционной заявке которого присвоен второй номер. Вместе с тем, срок предусмотренный в пункте 8.3.4 Документации для заключения договора не истек. Согласно протоколу проведения открытого аукциона в электронной форме № 9734/ОАЭ-ЦДРП/15/3 от 27.11.2015 последнее предложение о цене договора сделано ООО «УПРАВЛЕНИЕ МЕХАНИЗАЦИИ-84», в связи с чем ООО «УПРАВЛЕНИЕ МЕХАНИЗАЦИИ-84» признано победителем Аукциона. На заседании Комиссии ФАС России Заказчик пояснил, что в отношении ООО «УПРАВЛЕНИЕ МЕХАНИЗАЦИИ-84» решений о признании его уклонившимся от заключения договора не принято. Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих обоснованность довода, изложенного в Жалобе Заявителя. Таким образом довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. 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 пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки. К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры. Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 4 пункта 32 Положения о закупках. Подпунктом 2.1 пункта 2 Документации установлено, что участник должен иметь опыт выполнения работ по предмету конкурса, стоимость которых составляет не менее 20% (процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в пункте 3.4 аукционной документации. В подтверждение опыта работ участник в составе заявки представляет: - документ по форме приложения № 3 к аукционной документации о наличии опыта по предмету аукциона; и - копии актов о выполнении работ;

и

- копии договоров на выполнение работ (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями). Согласно Извещению предмет закупки: «Право заключения договора на выполнение работ по демонтажу козлового крана КККТ-10 № 1 на производственной базе ПМС-49 ст. Чишмы с последующим монтажом на производственной базе ПМС-38 ст. Новообразцовое в 2015 году». Из данной формулировки требования Документации об опыте выполнения работ не представляется возможным определить выполнение каких работ принимается Заказчиком в качестве подтверждения соответствия указанному требованию. Таким образом, установление вышеуказанного требования противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 4 пункта 32 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. 3. 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 предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке. Согласно пункту 6.7.10 Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверке его заявка может быть отклонена. Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, что к участникам закупочных процедур Документацией установлены следующие требования: - «отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 (три) года, предшествующие дате размещения извещения о проведении аукциона и аукционной документации на сайтах (5.4.3.6 Документации); - отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (5.4.3.7 Документации); - непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (5.4.3.8 Документации)».

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных, ограничивает количество участников, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках. 4. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке. Пунктом 6.2.1 Документации установлено, что запрос о разъяснении аукционной документации может быть направлен с момента размещения аукционной документации, извещения о проведении аукциона на сайтах и не позднее чем за 7 (семь) календарных дней до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе. Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дата окончания срока предоставления участникам Конкурса разъяснений положений Документации до начала подачи заявок на участие в Конкурсе, нарушают пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СпецСтройТехника» от 19.01.2016 № 02 (вх. от 17.02.2016 № 20625/16) на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона № 9734/ОАЭ-ЦДРП/15 на право заключения договора на выполнение работ по демонтажу козлового крана КККТ-10 № 1 на производственной базе ПМС-49 ст. Чишмы с последующим монтажом на производственной базе ПМС-38 ст. Новообразцовое в 2015 году (извещение № 31503178609) необоснованной.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, пункта 9, 10 части

10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- - - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 25.02.2016 № 223ФЗ-65/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
    - В связи с тем, что установленные нарушения не повлияли на результаты проведения Аукциона, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

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