

1. ОАО «Российские железные дороги»

107174, Москва, ул. Басманная Нов.,
д. 2

2. ИП Бразовская О.П.

241519, Брянская область, Брянский район, п. Путевка, ул. Центральная,
д. 61

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-17-1744/77-15 о нарушении
антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена «05» ноября 2015 г.

В полном объёме решение изготовлено «19» ноября 2015 г. г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-17-1744/77-15 о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

рассмотрев дело 1-17-1744/77-15, возбуждённое по признакам нарушения ОАО «РЖД» (107174, Москва, ул. Басманная Нов., д. 2) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по стирке и дезинфекции белья на вокзале Брянск-Орловский (реестровый № 31502394803),

при участии в заседании:

от заказчика — ОАО «РЖД» (далее – Заказчик): Суздальцева Д.Н. (по доверенности от 18.05.2015 № 119-ДЮ), Нуянзиной Н.А. (по доверенности от 25.02.2015 № 146-ДП),

В отсуствие:

ИП Бразовской О.П. (уведомлен надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 22.10.2015 № ИШ/42505),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило заявление ИП Бразовской О.П. (вх. от 18.06.2015 № 21089) с жалобой на действия заказчика — ОАО «РЖД» (далее также — ответчик), при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по стирке и дезинфекции белья на вокзале Брянск-Орловский (реестровый № 31502394803) (далее — Аукцион).

Приказом от 20.10.2015 № 287 возбуждено дело № 1-17-1744/77-15 по признакам нарушения ОАО «РЖД» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На заседании Комиссии представители ОАО «РЖД» с доводами заявления не согласились, 03.11.2015 (вх. № 39800) представили письменные пояснения.

Другие лица, участвующие в деле, извещенные о дате, времени и месте рассмотрения дела, не явились, в связи с чем дело рассмотрено в их отсуствие.

Рассмотрев материалы дела, выслушав представителей ответчика, Комиссия пришла к следующим выводам.

Как усматривается из материалов дела, на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт) Заказчиком 26.05.2015 размещено извещение о проведении Аукциона.

Согласно извещению о проведении Аукциона дата и время окончания подачи заявок — 16.06.2015 в 11 час. 00 мин., дата и время проведения Аукциона — 02.07.2015 в 11 час. 45 мин.

Начальная (максимальная) цена договора: 109 881 (сто девять тысяч восемьсот восемьдесят один) рубль 60 копеек с учетом НДС

Согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок, представленных для участия в открытом аукционе от 30.06.2015 № 4254/ОАЭ-ДЖВ/15/2 на участие в аукционе № 4254/ОАЭ-ДЖВ/15 не подано ни одной аукционной заявки, аукцион признается несостоявшимся.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам, осуществляемым.

ОАО «РЖД» является субъектом Закона о закупках на основании 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, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» утверждено советом директоров 30.06.2014 (далее — Положение о закупках), размещено на Официальном сайте 20.03.2015 и действовало на момент объявления Аукциона.

В соответствии с подпунктами 2, 9 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, а также требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с требованиями Аукционной документации обеспечение аукционной заявки представляется исключительно в форме банковской гарантии.

При этом согласно пункту 1.6 Аукционной документации обеспечение аукционной заявки должно быть оформлено в виде банковской гарантии согласно приложению № 3, выданной одним из банков, указанных в приложении № 4 к Аукционной документации. Размер обеспечения аукционной заявки составляет – 5 000 (пять тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с пунктом 7.6.10 Аукционной документации обеспечение аукционной заявки в виде банковской гарантии оформляется согласно приложению № 3 к Аукционной документации. Банковская гарантия должна быть выдана одним из банков, указанных в приложении № 4 Аукционной документации. Срок действия банковской гарантии должен составлять 120 (сто двадцать) дней со дня вскрытия заявок. Оригинал банковской гарантии должен быть представлен в составе аукционной заявки.

Приложением № 3 к Аукционной документации утверждена форма Банковской гарантии.

Приложением № 4 к Аукционной документации утвержден Список банков, чьи гарантии ОАО «РЖД» принимает для обеспечения заявки в аукционах. В указанный список входит 51 банк.

Согласно письменным пояснениям ответчика, в рамках подготовки проведения Аукциона (начальная максимальная цена Аукциона составила 109 881,60 руб. с учетом НДС) Московская РДЖВ установила требование: «Обеспечение аукционной заявки должно быть оформлено в виде банковской гарантии согласно приложению № 3, выданной одним из банков, указанных в приложении № 4 к настоящей аукционной документации. Размер обеспечения аукционной заявки составляет — 5 000 (пять тысяч) рублей 00 копеек.». Данное требование является обязательным для всех участников закупки, не создает преимущественных условий определенным участникам и не влечет искусственного и необоснованного ограничения числа участников закупки. При этом пунктом 216 Положения о закупках предусмотрено, что размер обеспечения заявки должен составлять не более 7 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота). Соответственно, требование об обеспечении заявки на участие в аукционе в равной мере относится ко всем участникам закупки, что прямо предусмотрено пунктом 218 положения о закупках. Таким

образом, требование по обеспечению заявок на участие в аукционе только в форме банковской гарантии в размере 5 000,00 руб не противоречит допустимому значению, указанному в пункте 216 положения о закупках.

На заседании Комиссии представители ответчика пояснили, что способ обеспечения исполнения обязательств, выбранный заказчиком в рамках проведения Аукциона, является наиболее эффективным и предьявляется в равной степени ко всем участникам процедуры, не ограничивает доступ к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований и не создает преимущественных условий участникам, а также установлен с целью исключения возможности возникновения кредитных и финансовых рисков для ОАО «РЖД».

Заказчик на заседании комиссии пояснил, что финансово-кредитные учреждения, у которых можно получить банковскую гарантию предусматривают различную тарификацию за оказанную услугу в зависимости от суммы запрашиваемой принципалом гарантии.

Кроме того, согласно пояснениям заказчика, Московская РДЖВ обращалась в адрес организатора по вопросу разъяснения причин не включения в документацию обеспечения заявки на участие в закупке путем внесения денежных средств (от 29.07.2015 № 2967/РДЖВ Моек), на что был получен ответ о возможности перечисления средств на расчетный счет для обеспечения заявок исключительно для процедур, в которых установлены особенности участия, а именно процедуры, проводятся среди субъектов малого и среднего предпринимательства (от 03.08.2015 № исх-1110/МСК РКЗ).

При этом Комиссией изучено представленное ответчиком письмо (от 03.08.2015 № исх-1110/МСК РКЗ), и установлено следующее.

Московское региональное отделение Центра организации закупочной деятельности ОАО «РЖД» в дополнение сообщило Московской РДЖВ о том, что перечисление средств для обеспечения заявок возможно на расчетный счет Желдоручет ОАО «РЖД», перечисление средств на расчетный счет для обеспечения исполнения договора возможно при предоставлении в адрес организатора реквизитов Московской региональной дирекции железнодорожных вокзалов.

Таким образом, невозможность перечисления денежных средств на расчетный счет заказчика (организатора торгов) для обеспечения заявок на участие в Аукционе не доказана последним.

При этом иных документов, подтверждающих невозможность перечисления денежных средств на расчетный счет, ответчиком не представлено.

Согласно пункту 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.

Между тем, требование к обеспечению заявки на участие в Аукционе только в форме представления банковской гарантии ничем необоснованно Заказчиком. Кроме того, Заказчик не обосновал невозможность предоставления обеспечения аукционной заявки, к примеру, в форме внесения денежных средств (при условии начальной (максимальной) цены договора – 93 120,00 руб. без учета НДС, размера обеспечения заявки — 5 000,00 руб), что приводит к ограничению количества участников.

Предоставленное заказчику право самостоятельно определять положения аукционной документации, ориентируясь на удовлетворение потребностей, не освобождает его от обязанности при формировании аукционной документации соблюдать иные требования действующего законодательства и в любом случае не должно приводить к нарушению Закона о закупках в части ограничения круга участников.

В силу части 1 статьи 369 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром. Главным предназначением банковской гарантии является ее обеспечительная функция.

Комиссия учитывает, что в рассматриваемом случае банковская гарантия должна была обеспечивать лишь участие (заявку), но не обязательства контрагента перед заказчиком в рамках заключенного и исполняемого договора.

Не установлено антимонопольным органом также правовых оснований для установления требований к форме банковской гарантии, поскольку действующее гражданское законодательство таких требований не предусматривает, что ставит участников в зависимость от действий третьих лиц, поскольку предоставление банковской гарантии Банком должно быть по форме, установленной Аукционной документацией Заказчика.

Доказательств объективной необходимости установления повышенных требований к форме банковской гарантии, с учетом того, что данное требование предъявлено на стадии подачи заявок, Заказчиком не представлено.

При этом согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок, представленных для участия в аукционе от 30.06.2015 № 4254/ОАЭ-ДЖВ/15/2 на участие в Аукционе не подано ни одной заявки.

Кроме того, ИП Бразовской О.П. представлены копии ответов таких банков, как ПАО «Промсвязьбанк», АО «Раиффаизенбанк», по запросу ИП Бразовской О.П. в части предоставления банковской гарантии для обеспечения заявки на участие в Аукционе в размере 5 000 руб, согласно которым минимальный размер комиссии составляет 50 000 руб, комиссия за выпуск банковской гарантии составляет 3 600 руб в квартал, которая сопровождается 100% денежным покрытием в банке на срок действия гарантии, соответственно.

Таким образом, установление Заказчиком повышенных требований к банкам-гарантам, к форме банковской гарантии, а также отсутствие возможности выбрать альтернативный способ обеспечения заявки на участие в Аукционе не соответствует требованиям антимонопольного законодательства.

Как следует из части 1 статьи 2 Закона о закупках, законодательство о закупках является частью гражданского законодательства и основано на нем.

Принятие Закона о закупках и предоставление заказчикам права устанавливать особенности проведения закупок в утверждаемых ими положениях, не свидетельствует о либерализации законодательства. Напротив, Закон о закупках определил перечень заказчиков, чья закупочная деятельность подлежит антимонопольному контролю. Названный Закон содержит лишь общие принципы осуществления закупочной деятельности. Принятие специального закона от необходимости соблюдения требований кодифицированного акта и иных специальных норм (Закона о защите конкуренции) заказчиков не освобождает.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести

к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения [части 1](#) статьи 17 распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

При таких данных Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ответчика нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Также ответчиком сообщено, что по результатам процедуры Аукциона договор не заключен, Аукцион признан несостоявшимся.

Руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьей 40, частями 1-4 статьи 41, статьей 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «РЖД» (107174, Москва, ул. Басманная Нов., д. 2) нарушившим часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в части установления требования в Аукционной документации, выразившимся в предоставлении обеспечения заявки на участие в Аукционе исключительно в форме банковской гарантии.

1.

2. Выдать ОАО «РЖД» (107174, Москва, ул. Басманная Нов., д. 2) обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме) в арбитражный суд.

1. 1. ОАО «Российские железные дороги»
2. 107174, Москва, ул. Басманная Нов.,
д. 2
- 3.
4. 2. ИП Бразовская О.П.
5. 241519, Брянская область, Брянский район, п. Путевка, ул. Центральная,
д. 61
- 6.
- 7.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-17-1744/77-15 о нарушении
антимонопольного законодательства

19 ноября 2015 года г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-17-1744/77-15 о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

руководствуясь частью 1 статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии по делу 1-17-1744/77-15 о нарушении антимонопольного законодательства,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «Российские железные дороги» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по стирке и дезинфекции белья на вокзале Брянск-Орловский (реестровый № 31502394803) (далее — Аукцион), а именно:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона.
2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанных протоколов на

официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт) в сети Интернет.

- 1.
3. Заказчику внести изменения в Аукционную документацию с учетом решения Комиссии по делу 1-17-1744/77-15 о нарушении антимонопольного законодательства.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Аукционе таким образом, чтобы он составлял не менее чем пятнадцать дней с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях на Официальном сайте.
6. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новой дате рассмотрения заявок на участие в Аукционе, проведения Аукциона.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 18.12.2015**.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 25.12.2015** с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

