

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-942/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «РУСОБЪЕКТСТРОЙ И АВТОМАТИКА» 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»

01.10.2019 Москва

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

<...> (далее — Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> (доверенность от 24.06.2019 № 364-ДП),

ООО «РУСОБЪЕКТСТРОЙ И АВТОМАТИКА»: <...> (доверенность от 30.09.2019 б/н), <...> (доверенность от 30.09.2019 б/н),

рассмотрев жалобу ООО «РУСОБЪЕКТСТРОЙ И АВТОМАТИКА» б/д б/н (вх. от 26.09.2019 № 169703-ЭП/19) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 4714/ОАЭ-ДКРС/19 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 31908158141), 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 «РУСОБЪЕКТСТРОЙ И АВТОМАТИКА» (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 4714/ОАЭ-ДКРС/19 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 31908158141) (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.

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» 28.06.2018 (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, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.
 1. Извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 31.07.2019;
 2. Начальная (максимальная) цена договора – 366 670 699,00 **рублей**;
 3. Дата окончания подачи заявок — 10.09.2019;
 4. Дата рассмотрения первых частей заявок – 24.09.2019;
 5. Дата проведения торгов — 25.09.2019;
 6. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 03.10.2019;
 7. Дата подведения итогов — 03.10.2019;

На участие в Аукционе подано 3 заявки, допущено 2 заявки.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке 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.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

Пунктом 3 частью 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

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 пункту 2 приложения 1.1 к Документации (далее — Техническое задание) Заказчиком установлено, что технические и функциональные характеристики оборудования указаны в приложениях № 1.1.1 и № 1.1.2 к Документации.

При этом приложение № 1.1.2 к Документации является частью конструкторской документации на оборудование по предмету Аукциона.

Согласно пункту 3.71.1 Документации в составе первой части аукционной

заявки участник должен представить техническое предложение, подготовленное по форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 к Документации. Документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено приложением № 1.1 Документации предоставляются во второй части аукционной заявки. В техническом предложении участника должны быть изложены характеристики товаров, работ, услуг, соответствующие требованиям технического задания, являющегося приложением № 1.1 к Документации. Техническое предложение предоставляется в электронной форме.

В соответствии примечанием формы технического предложения к Документации установлено:

- «участник может указать иные наименования, артикулы, типы, марки, коды, номера чертежей или оборудование иных производителей относительно указанных в приложениях № 1.1.1, 1.1.2 к аукционной документации при условии, что произведенные замены равноценны (эквиваленты) или превосходят по функционально-техническим характеристикам оборудование, указанное в приложениях № 1.1.1, 1.1.2 к аукционной документации. Все необходимые функционально-технические характеристики для определения эквивалентного оборудования, в соответствии с параметрами указанными выше, определены производителем в наименованиях, артикулах, типах, марках, кодах, номерах чертежей указанных в приложениях № 1.1.1, 1.1.2 к аукционной документации;
- предложение по замене оборудования оформляется вставкой новых позиций оборудования в таблицу приложения № 1 к техническому предложению, содержащих подробные характеристики предлагаемого к замене оборудования, а также причину замены (заменяемые позиции оборудования должны содержать ссылку на номера соответствующих заменяющих позиций, номера таких позиций должны быть уникальными)».

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 24.09.2019 № 4714/ОАЭ-ДКРС/19/1 Заявителю (участник № 1) отказано в допуске к участию в Аукциона на основании пункта 3.7.3.4 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем в техническом предложении заявки на участие в Аукционе указано оборудование производства Zhejiang XiKeMu Elevator Co., Ltd (Китай), при этом не представлена конструкторская документация такого оборудования, а

также не указаны подробные характеристики предлагаемого к замене оборудования, что не позволяет Заказчику определить соответствие предлагаемого Заявителем оборудования требованиям Документации.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что Заявителем представлено техническое предложение заявки на участие в Аукционе в соответствии с формой технического предложения Документации, а именно: заполнены все столбцы такой формы, а также указаны характеристики оборудования в столбце «Наименование оборудования».

Кроме того, из положений Документации Комиссии ФАС России не представляется возможным установить, что участникам Аукциона в составе заявки необходимо представить отдельное приложение к техническому предложению заявки, содержащее конструкторскую документацию на оборудование или заполнить дополнительные формы, столбцы отличные от формы технического предложения Документации.

При этом представителем Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих о несоответствии заявки Заявителя требованиям Документации.

При этом в отсутствие обязанности производителя отвечать на соответствующие запросы участников Аукциона о предоставлении конструкторской документации на оборудование по предмету Аукциона, возможность участия в Аукционе ставится в зависимость от волеизъявления третьих лиц.

Учитывая изложенное, а также рассмотрев представленные сведения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о правомерности принятого Заказчиком решения об отклонении заявки Заявителя на основании невозможности определения соответствия предлагаемого Заявителем оборудования требованиям Документации.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, ограничивающие количество участников закупки, противоречат 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 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.

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

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «РУСОБЪЕКТСТРОЙ И АВТОМАТИКА» (ИНН: 7731322662, ОГРН: 1167746699603) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 4714/ОАЭ-ДКРС/19 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 31908158141) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 01.10.2019 № 223ФЗ-942/19.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 01.10.2019 № 223ФЗ-942/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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