

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-209/16

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»

23.05.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе (далее – Комиссия ФАС России):

<...>

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - доверенность от 22.03.2016 №ТЦФТО-10/Д, <...> - доверенность от 22.02.2015 №147-ДП.

ООО «СпецСтройТехника»: <...> - на основании приказа №1 от 12.09.2012,

рассмотрев жалобу ООО «СпецСтройТехника» от 13.05.2016 № 26 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона №1856/ОАЭ-ЦФТО/16 на право заключения договора поставки расходных материалов для оргтехники (извещение № 31603453441), 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 13.05.2016 № 26 (вх. от 13.05.2016 № 67690-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона №1856/ОАЭ-ЦФТО/16 на право заключения договора поставки расходных материалов для оргтехники (извещение № 31603453441) (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» 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

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.

22.03.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

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. Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Аукционе. Представитель Заказчика с доводом жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положением о закупке, Документации.

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 предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, ккупаемым 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, ккупаемым 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 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 протоколом рассмотрения заявок представленных для участия в Аукционе от 06.05.2016 №1856/ОАЭ-ЦФТО/16/2 Заявителю было отказано в допуске в связи с представлением в составе аукционной заявки недостоверной информации, на основании

пункта 6.7.4 аукционной документации.

Согласно пункту 6.7.4 Документации заявка участника не допускается в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника аукциона на любом этапе проведения аукциона.

В соответствии с пунктом 6.7.9 Документации: «Заказчик вправе до даты проведения аукциона в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям аукционной документации».

Пунктом 2.2 Документации установлено: « Участник должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем.

В подтверждение того, что участник является производителем товаров либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем, участник в составе заявки должен представить:

- документ, подтверждающий, что участник является производителем;

или

- информационное письмо, иной документ, выданный производителем, и/или дилерский договор с производителем товаров с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему о праве участника осуществлять поставку товаров;

или

- договор с дилером/поставщиком или иной документ, выданный участнику дилером/поставщиком, с приложением копии договора с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему, заключенного между дилером/поставщиком и производителем, и/или информационных писем, иных документов, выданных производителем дилеру/поставщику.

Документы, перечисленные в пунктах 2.1-2.2 аукционной документации представляются в электронной форме. При представлении в электронной форме документы могут быть сканированы с оригинала, нотариально заверенной копии или копии документа, заверенного подписью уполномоченного лица и печатью, при ее наличии».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что в составе заявки Заявителя представлен партнерский сертификат между производителем XEROX и ИП Соловьевым Р.Н.

При этом представители Заказчика представили направленный письменный запрос в адрес представительства XEROX на территории Российской Федерации о выдачи ИП Соловьеву Р.Н. Дилерского сертификата, по результатам данного запроса получен письменный ответ (исх. №52 от 25.04.2016), что ИП Соловьеву Р.Н. не выдавался дилерский сертификат.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заявителем представлена в составе заявки недостоверная информация, в связи с чем довод не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, установление требований о наличии в составе заявки документов, подтверждающих, что участник является производителем, информационного письма, иных

документов, выданных производителем, дилерского договора с производителем/поставщиком товара в качестве обязательных требований к участникам Аукциона и отказ в допуске участникам Аукциона в случае несоответствия им ограничивает количество участников закупки. и противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Также, Документацией установлены требования к участникам:

«- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 года, предшествующие дате размещения извещения о проведении аукциона и аукционной документации (пункт 5.4.3.6);

- отсутствие не исполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 5.4.3.7);

- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 5.4.3.8)».

Кроме того, пунктом 6.7.10 Документации установлено, что 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.

Вместе с тем, Заказчиком отклонена заявка участника №2, в связи с тем, что участник в составе заявке указал недостоверный адрес места нахождения.

В соответствии с пунктом 3 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

При этом согласно пункту 2 статьи 54 ГК РФ место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц. Согласно подпункту «в» пункта 6.11.3 Документации «аукционная заявка должна содержать сведения об участнике, оформленные в соответствии с приложением № 2 к аукционной документации». Приложением № 2 Документации установлено, что в составе заявки должны быть указаны сведения об участнике Аукциона, в том числе: юридический адрес и адрес фактического местонахождения. Пунктом 7.1.8.4 Документации, установлено, что в составе аукционной заявки должны содержаться «выданные не ранее чем за 30 (тридцать) дней до дня размещения извещения о проведении аукциона на сайтах: оригинал выписки из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенная копия такой выписки, оригинал выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенная копия такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), нотариально заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц). При представлении заявки в электронной форме документы могут быть сканированы с оригинала, нотариально заверенной копии». На заседании Комиссии ФАС России установлено, что в составе заявке Заявителя указан юридический и фактический адрес: 394000, г. Воронеж, ул. Владимира Невского, д. 55А, оф. 3.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерна

отклонена заявка участника.

Согласно пункту 5.4.3.1 Документации у участника на дату рассмотрения заявки на участие в Аукционе не должно быть недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах). Участник аукциона считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в аукционе в размере не более 1000 рублей. Соответствие данному требованию подтверждается справкой об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, выданной по состоянию на дату не ранее дня опубликования извещения и аукционной документации на сайтах налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 21 июля 2014 г. № ММВ-7-8/378@, с учетом внесенных в приказ изменений (оригинал с печатью и подписью уполномоченного лица ИФНС либо нотариально заверенная копия).

Вместе с тем, установление требования о дате выдачи указанной справки не ранее даты опубликования извещения и аукционной документации в ЕИС ограничивает возможность участников в своевременном получении указанной справки, что влечет ограничение количества участников закупки.

Кроме того, на заседании Комиссия ФАС России изучила заявки участников не допущенных к участию в Аукционе на основании протокола рассмотрения заявок представленных для участия в Аукционе от 06.05.2016 №1856/ОАЭ-ЦФТО/16/2 и пришла к выводу, что Заказчиком неправомерно отклонена заявка №7, в связи с тем, что участник представил в составе заявки справку об отсутствии задолженности не соответствующую требованию по срокам выдачи, установленным в Документации.

Учитывая изложенное, требования, установленные пунктами 5.4.3.1, 5.4.3.6, 5.4.3.7, 5.4.3.8, 6.7.10 Документации, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушает часть 1 статьи 2, а также неправомерное отклонение заявок участников с номерами 2, 7 нарушает часть 6 статьи 3 Закона о закупках, и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ответственность Федерации об административных правонарушениях.

3. 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.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть установлены требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно подпункту 3 пункта 201 Положения о закупке в документации о закупке должны быть указаны, в том числе, требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Пунктом 3.2 Документации установлено, что в составе аукционной заявки участник должен представить техническое предложение, оформленное в свободной форме. В техническом предложении участника должны быть изложены все условия, соответствующие требованиям технического задания.

В Таблице №1 «Технического задания» Документации установлен перечень продукции к поставке:

№	Наименование товара	Кол- во, шт.	Начальная	Начальная	Начальная	Начальная
			(максимальная) цена за единицу, руб. без учета НДС	(максимальная) цена за единицу, руб. с НДС	(максимальная) стоимость, руб. без учета НДС	(максимальная) стоимость, руб. с НДС
1	Тонер-картридж XEROX Phaser 3052/3260 (106R02778) (3000к.) на принтер XEROX 3260 или эквивалент, рекомендованный производителем указанной техники	56	4298,00	5071,64	240688,00	284011,84
2	Картридж XEROX Phaser 3200 113R00735 (2000стр.) на МФУ XEROX 3200 MFP или эквивалент	100	3240,00	3823,20	324000,00	382320,00
3	Тонер-картридж XEROX DC 535/45/55WCP 35/45/55 (2 шт.) (64000стр.) 006R01046 на МФУ XEROX WORK CENTRE PRO 35 или эквивалент	10	10370,00	12236,60	103700,00	122366,00
4	Тонер-картридж XEROX WC 3315 MFP (2300стр.) 106R02308 на принтер XEROX WC 3315 MFP или эквивалент, рекомендованный производителем	104	5620,00	6631,60	584480,00	689686,40

	указанной техники Картридж XEROX Phaser 3435 106R01415					
5	(10000стр.) на принтер XEROX Phaser 3435 или эквивалент	50	5153,00	6080,54	257650,00	304027,00
6	Картридж XEROX Phaser 3320 (11000стр), 106R02306 на принтер XEROX Phaser 3320 или эквивалент, рекомендованный производителем указанной техники	25	7110,00	8389,80	177750,00	209745,00
7	Картридж HP Laser Jet P2035/2055 CE505A (2300стр.) на принтер HP Laser Jet 2055 или эквивалент, рекомендованный производителем указанной техники	50			154450,00	182251,00
			3089,00	3645,02		
8	Картридж CF280X HP Laser Jet PRO 400 M401dn 6900стр на принтер HP Laser Jet PRO 400 или эквивалент, рекомендованный производителем указанной техники	80	4053,75	4783,43	324300,00	382674,40
9	Картридж XEROX Phaser 3140/3155/3160 108R00909 (2500 стр.) на принтер XEROX Phaser 3155 или эквивалент	150	2240,00	2643,20	336000,00	396480,00
	ИТОГО	625			2503018,00	2953561,64

Согласно Таблице № 1 «Технического задания» Документации участник имеет право предложить эквивалент, рекомендованный производителем указанной техники.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России изучив Документацию представленную представителями Заказчика пришла к выводу, что Заказчиком в Документации не раскрыт

перечень эквивалентов, рекомендованных производителем, а также не указаны параметры эквивалентности, что не позволяет участникам Аукциона предложить в своей заявке на участие эквивалентные товары.

На заседании Комиссии установлено, что Заказчиком отклонена заявка №5, в связи с тем, что, по мнению Заказчика, участник предложил к поставке эквивалентные товары, не содержащиеся в рекомендованном перечне производителя.

Вместе с тем, на заседании Комиссии представители Заказчика не представили доказательств, подтверждающих, что предложенные участником №5 эквивалентные товары не являются рекомендованными производителем указанной техники.

Учитывая изложенное, описание объекта закупки противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.4 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также влечет неправомерный отказ участника №5, что нарушает часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Таким образом, законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде приостановления торгов с запретом заключения договоров в период обжалования.

Вместе с тем Положением о закупке не установлен минимальный срок заключения договора по итогам закупки.

Согласно пункту 8.3.2 Документации Заказчик направляет участнику аукциона, с которым заключается договор проект договора в течение 20 (двадцати) дней с даты опубликования итогов аукциона на сайтах.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, пояснениям представителей Заказчика дата подведения итогов Аукциона 11.05.2016.

Дата заключения договора по итогам проведения Аукциона 16.05.2016.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что исключение, сокращение или установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла и направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России ранее выдано Заказчику обязательное к исполнению предписание от 18.03.2016 по делу № 223ФЗ-106/16, направленное на устранение данного нарушения, в связи с чем в данной части предписание не выдается.

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 13.05.2016 № 26 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона №1856/ОАЭ-ЦФТО/16 на право заключения договора поставки расходных материалов для оргтехники (извещение № 31603453441) необоснованной.

- -
 - Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - В связи с тем, что по результатам Аукциона заключен договор обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 23.05.2015 № 223ФЗ-209/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7,8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

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