

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-189/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Дельта» 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»

12.05.2016

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД» <...> – доверенность от 25.02.2015 № 147-ДП, <...> – доверенность от 22.10.2015 № 849-ДП, <...> – доверенность от 23.04.2015 № 77АБ 6794782,

представители ООО «Дельта» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Дельта» на действия (бездействие) ОАО «РЖД» на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2661/ОАЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки ремней для нужд предприятий и филиалов ОАО «РЖД» и ДЗО (извещение № 31603492791) 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 «Дельта» (далее – Заявитель) б/д б/н (вх. от 29.04.2016 № 61326-ЭП/16) на действия (бездействие) Заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2661/ОАЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки ремней для нужд предприятий и филиалов ОАО «РЖД» и ДЗО (извещение № 31603492791) (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 закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров от 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.

30.03.2016 Заказчиком в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, выразившиеся в установлении в Документации условия, ограничивающего количество участников, согласно которому расчеты с поставщиком за поставленный товар производятся в течение 30 календарных дней с даты получения от поставщика комплекта документов, указанных в Документации.

Представители Заказчика с доводом жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, Документацией.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

В соответствии с пунктом 1.4 Документации, Аукцион проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 3.4 проекта Договора Документации установлено, что расчеты с Поставщиком за поставленный Товар производятся в течение 30 календарных дней с даты получения от Поставщика полного комплекта документов.

В соответствии с пунктом 28 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 (далее – Положение) при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 Положения, максимальный срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки, должен составлять не более 30 календарных дней со дня исполнения обязательств по договору (отдельному этапу договора).

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что

условие Документации о расчетах с поставщиком за поставленный товар в течение 30 календарных дней с даты получения от поставщика комплекта документов, указанных в Документации, установлено на основании Положения, не противоречащего требованиям законодательства о закупках.

Вместе с тем Заявителем, не явившимся на заседание Комиссии ФАС России не представлено доказательств невозможности участия в Аукционе и ограничения количества участников действиями Заказчика.

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.

Пунктом 2.2 Документации установлено, что участник Конкурса должен иметь собственную или сертифицированную систему менеджмента качества применительно к производству или поставке Товара.

В подтверждение наличия системы менеджмента качества деятельности по предмету конкурса участник в составе заявки представляет:

- действующий сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO (с приложениями при их наличии, а также с приложением документов, подтверждающих прохождение ежегодного инспекционного контроля, если прохождение такого контроля является обязательным), или иным стандартам,

либо

- распоряжение, приказ, иной организационно-распорядительный акт, подтверждающий введение на предприятии собственной системы менеджмента качества, с приложением положения о качестве или иного документа, содержащего описание системы.

Вместе с тем, положения Документации не определяют на какие именно работы (услуги) сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO необходимо представить участнику закупки в составе заявки на участие в Конкурсе.

Таким образом, установление вышеуказанного требования противоречит пункту 4

части 1 статьи 3 Закона о закупках, 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 должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 2 пункта 30 Положения о закупке «...при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки».

Пунктом 8.4.7 проекта договора установлено условие привлечения к исполнению поставщиком (исполнителем, подрядчиком) субподрядчика (соисполнителя) исключительно по согласованию с Заказчиком.

Пунктами 5.4.3.6 – 5.4.3.8 Документации установлены следующие требования к участникам:

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

отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД»;

непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД».

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации вышеуказанные требования к участникам Аукциона в качестве обязательных, ограничивают количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 30 Положения о закупке, нарушают часть 1 статьи 2, пункт 9 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 «Дельта» б/д б/н (вх. от 29.04.2016 № 61326-ЭП/16) на действия (бездействие) Заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2661/ОАЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки ремней для нужд предприятий и филиалов ОАО «РЖД» и ДЗО (извещение № 31603492791) необоснованной.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения 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».

3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 12.05.2016 № 223ФЗ-189/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении Заказчика.

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