

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-345/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ТД РМ Рейл» 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»

12.07.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «ОЗК»: <...> - доверенность от 10.06.2016 №212/08, <...> - от 10.06.2016 №211/08, <...> От 09.06.2016 №213/08.

ООО «ТД РМ Рейл»: <...> - доверенность от 15.05.2016 №106/30, <...> - доверенность от 01.06.2016 №128/30,

рассмотрев жалобу ООО «ТД РМ Рейл» на действия (бездействие) заказчика АО «ОЗК» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку инновационных вагонов - хопперов (номер извещения 31603472353) 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 «ТД РМ Рейл» (далее - Заявитель) на действия (бездействие) заказчика АО «ОЗК» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку инновационных вагонов - хопперов (номер извещения 31603472353) (далее — Запрос предложений, 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 проведении регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд открытого акционерного общества «Объединённая зерновая компания», утвержденным решением Совет директоров ОАО «ОЗК» 27.03.2012 (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.

25.03.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений(далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 11.04.2016 в 12.00;

дата и время рассмотрения заявок — 11.04.2016 в 14.00;

дата и время подведения итогов — по 11.04.2016.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком, нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- Заказчик неправомерно отказался от заключения договора по результатам Запроса предложений по лоту №3;
- Заказчиком неправомерно проведена оценка заявки Заявителя, а именно Заказчиком не учтено наличие в составе заявки Заявителя ТУ ввиду ненадлежащего установления порядка оценки.
- - - Согласно протоколу ЦЗК Заказчика от 17.05.2016 №53: «На основании п. 12 Уведомления и п. 1.3.1 Документации, признать процедуру по Лоту № 3 без выбора победителя».

В соответствии с пунктом 12 Уведомления и пунктом 1.3.1 Документации данная процедура Запроса предложений в электронной форме не является конкурсом, и ее проведение не регулируется статьями 447—449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. Данная процедура запроса предложений в электронной форме также не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057—1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Таким образом, данная процедура запроса предложений не накладывает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств.

Согласно пункту 5.5.6 Документации: «В случае если по окончании срока подачи заявок не подано ни одной заявки или подана только одна заявка процедура

запроса предложений признается несостоявшейся или по результатам рассмотрения и оценки заявок Центральной закупочной комиссией не был выбран победитель. По итогам запроса предложений у Заказчика нет обязанности заключить договор с единственным Участником запроса предложений».

Таким образом, действия Заказчика не противоречат требованиям Документации о проведении Запроса предложений.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - В соответствии с частью 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, комиссия антимонопольного органа прекращает рассмотрение жалобы, в том числе в случае, если антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых действий (бездействия) заказчика, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

В ФАС России 15.06.2016 поступила жалоба ООО «ТД РМ Рейл» от б/д б/н (вх № 85033/16 от 15.06.2016) на действия (бездействие) Заказчика при проведении Запроса предложений (далее — жалоба ООО «ТД РМ Рейл»), доводами которой являлись обжалование действий Заказчика выразившихся в неправомерном проведении оценки заявки Заявителя, а именно Заказчиком не учтено наличие в составе заявки Заявителя ТУ, а также некорректно начислены баллы по стоимостному критерию.

По итогам рассмотрения указанной жалобы, Комиссией ФАС России принято решение от 16.06.2016 № 223ФЗ-275/16 (далее - Решение № 223ФЗ-275/16) о признании жалобы ООО «ТД РМ Рейл» необоснованной.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России прекращает рассмотрение Жалобы по доводам 2,3.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Аналогичный принцип установлен в пункте 1.1.3 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 15 «Порядок оценки заявок по критерию «Качество товара и условия поставки» Документации Обеспечение исполнения договора может быть представлено в виде банковской гарантии (перечень банковских организаций указан в Приложении №3 проекта Договора), действующей не менее 6 (шесть)

месяцев с даты поставки последней партии товара.

Приложением № 3 к Договору установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору поставки (в количестве 4 банка).

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Конкурса, либо на качество исполнения таких обязательств.

Также, пунктом 5.4.8 Документации установлены требования к документам, подтверждающим соответствие участника установленным требованиям согласно которым участнику необходимо предоставить в составе заявки:

1) заверенную Участником печатью и подписью уполномоченного лица выписку из Единого государственного реестра юридических лиц, выданную не ранее 60 дней до даты размещения настоящей процедуры закупки;

- - - заверенную Участником печатью и подписью уполномоченного лица копию устава в действующей редакции.

Согласно пункту 5 статьи 2 Федерального закона от 8 февраля 1998 года N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» Общество вправе иметь печать, штампы и бланки со своим наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации. Федеральным законом может быть предусмотрена обязанность общества использовать печать, сведения о наличии печати должны содержаться в уставе.

В соответствии с пунктом 5.6.2.2 Документации по результатам проведения отборочной стадии комиссия имеет право отклонить предложения, которые в существенной мере не отвечают требованиям к оформлению настоящей Документации по запросу предложений в электронной форме;

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательном заверении печатью участника копий документов.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Запроса предложений в качестве обязательных, а также отказ в допуске к участию в Запросе предложений в связи с несоответствием таким требованиям противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе

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.

Согласно пункту 5.4.7.1 Документации участнику необходимо:

- иметь производственные мощности, необходимые для выполнения поставки товара;

- обладать всеми необходимыми для выполнения Договора видами ресурсов, компетентностью, опытом, квалификацией, профессиональными знаниями.
- участник должен иметь все необходимые лицензии (разрешения, сертификаты).

Вместе с тем, из Документации не представляется возможным определить, какими и м е н н о ресурсами, компетентностью, опытом, квалификацией, профессиональными знаниями, лицензиями необходимо обладать участнику, что бы соответствовать требованиям Документации и быть допущенным до участия в Запросе предложений.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункт 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.

5. 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.

Согласно пункту 5.4.5.2 Документации 5.2.1.1. Заказчик в разумный срок ответит на любой вопрос, который он получит не позднее, чем за 2 дня до истечения срока приема Предложения. Если, по мнению Заказчика, ответ на данный вопрос будет интересен всем Участникам, копия ответа (без указания источника запроса) будет направлена всем Участникам, официально получившим настоящую Документацию по запросу предложений.

Таким образом, в Документации не установлены дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Запроса предложений разъяснений положений Документации, что нарушает 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 жалобу ООО «ТД РМ Рейл» на действия (бездействие) заказчика АО «ОЗК» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку инновационных вагонов- хопперов (номер извещения 31603472353) необоснованной.

2. Признать АО «ОЗК» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 9, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- - - Обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

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