

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-461/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Этника» 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».

24.08.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - доверенность от 26.05.2016 № 77АВ0603390, <...> - доверенность от 25.02.2015 № 149-ДП.

Представители ООО «Этника» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомленные надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Этника» от 16.08.2016 № 315-16 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме № 1510/ЗКТЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки форменной одежды (извещение № 31603987362) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Этника» (далее - Заявитель) от 16.08.2016 № 315-16 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме № 1510/ЗКТЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки форменной одежды (извещение № 31603987362) (далее — Запрос котировок, 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке

товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом 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.

12.08.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса котировок Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

- Заказчиком в проекте договора неправомерно установлено требование о том, что права и обязанности по договору возникают с момента утверждения образцов форменной одежды;
- в проекте договора неправомерно установлено требование о представлении копии сертификатов соответствия или декларации о соответствии относительно нормативной и технической документации на изделия по Системе ГОСТ Р.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства о закупках, Положением о закупке, Документацией.

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.

1. В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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 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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Пунктом 2.2 «Проекта договора» Документации установлено, что «Права и обязанности Сторон по поставке Товара по настоящему Договору возникают исключительно после утверждения Покупателем изготовленных Поставщиком образцов каждого из наименований Товара, указанного в Спецификации (далее – образцы)».

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что обязанности и право по договору между победителем и Заказчиком возникают с момента заключения договора, так представление образцов является обязанностью победителя в рамках заключенного договора, а права и обязанности по поставке товара возникают с момента утверждения такого образца Заказчиком.

Таким образом, довод Заявителя о неправомерно установленном требовании о том, что права и обязанности по договору возникают с момента утверждения образцов форменной одежды не нашел своего подтверждения.

2. Также пунктом 2.2 «Проекта договора» Документации предусмотрено, что поставщик предоставляет образцы на утверждение покупателю не позднее, чем за 3 дня до начала периода поставки в том числе, с копиями сертификатов соответствия или декларации о соответствии относительно нормативной и технической документации на изделия по Системе ГОСТ Р.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России установила, что данное требование необходимо к исполнению в рамках заключенного договора, что не противоречит положениям Закона о закупках.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Пунктом 2.1 Документации установлено обязательное требование к участникам: «Участник должен являться производителем продукции, предлагаемой к поставке, либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем.

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

- информационное письмо, иной 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».

Вместе с тем, установление данного требования является ограничением количества участников, так как предоставление таких документов не подтверждают качество поставки и выполнение обязательств по результатам Запроса котировок.

4. Согласно пункту 5.3.3.1 Документации: «Отсутствие у участника запроса котировок 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 запроса котировок считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату подачи участником заявки на участие в запросе котировок в размере не более 1000 рублей».

Вместе с тем, несоответствие указанного требования, не подтверждает невозможность участника Запроса котировок исполнять обязательства по договору, заключенного по результатам Запроса котировок, в случае наличия у участника задолженности по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в Запросе котировок в указанном размере.

5. Также, Документацией установлены требования к участникам:

« - отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 года, предшествующие дате размещения извещения о проведении запроса котировок и котировочной документации; (пункт 5.3.3.6)

- - - отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 5.3.3.7);

непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 5.3.3.8).

Вместе с тем, вышеуказанные требования, не подтверждают невозможность участника Запроса котировок исполнять обязательства по договору, заключенному по результатам Запроса котировок.

6. Согласно пункту 6.5.10 Документации «Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации».

Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет, а также путем выездных проверок».

Вместе с тем, возможность участия в Запросе котировок с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также право осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам Закупки, что ограничивает количество участников Запроса котировок.

Также, в Документации отсутствуют основания и порядок проведения выездных проверок.

Установление Заказчиком вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса котировок и отказ в допуске участникам Запроса котировок в случае несоответствия им ограничивает круг 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.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Этника» от 16.08.2016 № 315-16 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме № 1510/ЗКТЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки форменной одежды (извещение № 31603987362) необоснованной.
 - Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 24.08.2016 № 223ФЗ-461/16.

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