

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-6/16

по результатам рассмотрения жалобы 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»

14.01.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «Российские железные дороги»: <...>- доверенность от 25.02.2015 № 146-ДП;
<...> - доверенность от 23.04.2015 № б/н;

ЗАО «Уфайол»: <...> - доверенность от 13.01.2016 № 01-573,

рассмотрев жалобу ЗАО «Уфайол» от 24.12.2015 № УОЛ-ПС-15-004904, направленную письмом Московского УФАС России от 30.12.2015 № ИШ/94001-1, на действия (бездействие) заказчика ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для нужд ОАО «Российские железные дороги» (извещение № 31503014605) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ЗАО «Уфайол» (далее – Заявитель) (вх: 157209/15 от 31.12.2015) на действия (бездействие) заказчика ОАО «Российские железные дороги» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для нужд ОАО «Российские железные дороги» (извещение № 31503014605) (далее – Аукцион).

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 решением Совета директоров ОАО «РЖД» 01.01.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - Официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

28.11.2015 на Официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной на Официальном сайте:

дата и время окончания подачи заявок — 21.12.2015 в 14:30:00 (МСК);

дата рассмотрения заявок на участие в аукционе — 24.12.2015;

на участие в Аукционе подано 2 заявки.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями экспертной группы заказчика ОАО «Российские железные дороги» (далее — Экспертная группа), неправоммерно принявшей решение об отказе в принятии заявки и не допуске заявки Заявителя к участию в Аукционе.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, 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.

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.

о

- В соответствии с протоколом рассмотрения аукционных заявок от 24.12.2015 № 10842/ОАЭ-РЖДС/15/2 заявка Заявителя считается не поданной:

«В соответствии с реестром заявок от 21 декабря 2015 года № 10842/ОАЭ-РЖДС/15/1 всем участникам присвоены регистрационные номера.

Участник № 2 представил документы, предусмотренные пунктами 5.4.3.1 и 7.1.8.7. аукционной документации в указанный аукционной документацией срок, однако не представил электронную часть заявки.

Согласно требованиям пункта 7.3.6. аукционной документации заявка участника № 2 считается не поданной».

Комиссия ФАС России изучив представленные представителями Заказчика и Заявителя документы установила, что Заявителем направлена надлежащим образом оформленная и подписанная ЭЦП заявка на участие в Аукционе 21 декабря 2015 года в 14 часов 29 минут 51 секунду (МСК).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что все действия пользователей регистрируются с помощью встроенной подсистемы защиты информации, сертифицированной ФСТЭК России (Сертификат от 29.03.2010 № 2062). В журналах регистрации действий пользователей за период с момента публикации Аукциона по дате окончания подачи заявок зафиксирована следующая информация о действиях пользователя ЗАО «Уфайол», связанных с Аукционом:

21.12.2015:

14:17:51 — успешная авторизация пользователя а АИС ЭТЗП;

14:20:12 — создание документа «Аукционная заявка № 13» по Аукциону;

14:27:07 — 14:28:06 — в документ «Аукционная заявка № 13» по Аукциону добавлено 3 вложения;

14:30:01 — Документ «Аукционная заявка № 13» по Аукциону подписан электронной подписью;

14:30:18 — попытка отправить подписанный документ «Аукционная заявка № 13» по Аукциону. Ошибка: «Дата и время окончания подачи заявок по данной процедуре наступили! Документ не может быть отправлен.»;

Вместе с тем, Заявитель на заседании комиссии представил скрин-шот с личного кабинета, с подтверждением того, что аукционная заявка была подписана и автоматически отправлена 21 декабря 2015 года в 14:29:51. При этом срок подачи заявок не истек. Кроме того, минимальный срок обработки электронной заявки организатором после ее подписания ЭЦП не предусмотрен.

Таким образом Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Экспертной группы, необоснованно отклонившей заявку Заявителя нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

- 2. 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.

Комиссией ФАС России установлено, что Документацией к участникам закупочных процедур установлены следующие дополнительные требования:

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

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

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

Кроме того, Приложением № 4 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения аукционной заявки (в количестве 50 банков).

Приложением № 6 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения надлежащего исполнения договора (в количестве 10 банков).

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

Кроме того, пунктом 2.1 аукционной документации установлены следующие требования к участникам Аукциона:

- «Участник должен являться производителем/собственником либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем/собственником.

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

-документ, подтверждающий, что участник является производителем/собственником;

или

-информационное письмо, иной документ, выданный производителем/собственником, и/или дилерский договор с производителем/собственником 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/собственником, и/или информационных писем, иных документов, выданных производителем/собственником дилеру/поставщику».

Таким образом, возможность участников Аукциона сформировать заявки в соответствии с требованием пункта 2.1 Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц.

- - - Таким образом Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные дополнительные требования, а также требования Документации к обеспечению аукционной заявки, обеспечению надлежащего исполнения договора противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

РЕШИЛА:

•

- о 1. Признать жалобу ЗАО «Уфайол» на действия (бездействие) заказчика ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для нужд ОАО «Российские железные дороги» (извещение № 31503014605) обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- 3. Выдать ОАО «Российские железные дороги», обязательное для исполнения предписание, направленное на устранения выявленных нарушений.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 14.01.2016 № 223ФЗ-6/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 223ФЗ-6/16

о совершении действий, направленных на устранение
нарушений порядка организации закупки

14.01.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

на основании решения от 14.01.2016 № 223ФЗ-6/16, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ЗАО «Уфайол» (далее – Заявитель) (вх: 157209/15 от 31.12.2015) на действия ОАО «Российские железные дороги» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для нужд ОАО «Российские железные дороги» (извещение № 31503014605) (далее — Аукцион), руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание

антимонопольного органа.