

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-105/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «РЕАЛ ЭСТЕЙТ» 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»

04.06.2015 Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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», жалоб на действия (бездействие) юридических лиц при организации и проведении закупок в соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - доверенность № 150-ДП от 25.02.2015.

представители ООО «РЕАЛ ЭСТЕЙТ» на рассмотрение не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «РЕАЛ ЭСТЕЙТ» от 22.05.2015 №3/23 на действия заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона № 3243/ОАЭ-ДКРС/15 на право заключения договора на поставку оборудования автоматики и телемеханики на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение 31502309635) 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 «РЕАЛ ЭСТЕЙТ» от 22.05.2015 №3/23 (вх. №53194/15 от 28.05.2015) на действия заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона № 3243/ОАЭ-ДКРС/15 на право заключения договора на поставку оборудования автоматики и телемеханики на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение 31502309635) (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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров от 30.06.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 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.

28.04.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы следует, что установленные Заказчиком в пункте 2.3 Документации квалификационные требования к участникам Аукциона, ограничивает количество участников закупки.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Аукциона действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком 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.

Пунктом 184 Положения о закупке установлено, что организация и проведение Аукциона осуществляются в соответствии с разделом 9 «Порядок проведения открытого аукциона на закупку товаров, выполнение работ, оказание услуг» Положения о закупке.

Согласно пункту 146 раздела 9 Положения о закупке установлено, что Документация должна содержать, в том числе, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуг, 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 (требования устанавливаются с учетом взаимозаменяемости товаров, работ, услуг); требования к претендентам и перечень документов, представляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктом 2 Документации предусмотрены квалификационные требования к участникам Аукциона, в том числе пунктом 2.3 Документации установлено, что:

«...участник должен являться производителем оборудования либо обладать правом поставки оборудования, предоставленным производителем по следующим позициям, указанным в приложении № 13 к аукционной документации:

- п.п. 1.1., позиции 2, 8-10, 17, 29, 34, 45;

- п.п. 1.2., позиции 2, 11, 12, 19, 31, 36;

- п.п. 1.3., позиции 1, 8-10, 17, 26, 31;

- п.п. 1.4., позиции 2, 12, 14, 21, 33, 38.

В подтверждение того, что участник является производителем оборудования либо обладает правом поставки оборудования, предоставленным производителем по вышеуказанным позициям, участник в составе заявки должен представить:

- сведения по форме приложения № 11 к настоящей аукционной документации;

и

- 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, с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему, либо иной документ, подтверждающий наличие отношений между дилером/поставщиком и участником, с приложением договора заключенного между дилером/поставщиком и производителем, и/или

информационных писем, иных документов, выданных производителем дилеру/поставщику...».

Согласно пояснениям представителя Заказчика закупка оборудования у производителей или их представителей позволит исключить поставку контрафактного оборудования и обеспечит квалифицированное гарантийное и послегарантийное обслуживание оборудования. Соответственно применение контрафактного оборудования может являться причиной сбоев работы систем на объектах строительства ОАО «РЖД», что в свою очередь, влияет на безопасность процесса эксплуатации объектов, перевозки пассажиров и грузов.

Вместе с тем, доказательств, свидетельствующих о том, что указанные требования ограничивают количество потенциальных участников, Заявителем не представлено.

Таким образом, указанный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России установила следующее.

1. В соответствии с пунктом 177 Положения о закупке требования к качеству закупаемых товаров подлежат изложению в техническом задании со ссылкой на ГОСТы, ОСТы, СНИПы, технические регламенты, технические условия, технологические процессы производства работ и иные нормативно-технические документы.

Пунктом 3.2 Документации установлены требования к оборудованию, являющимся предметом Аукциона.

Согласно пункту 3.2.1 Документации качество поставляемого оборудования должно соответствовать требованиям ГОСТ, ТУ на соответствующий вид продукции. Поставляемое оборудование должно быть новым.

В соответствии с пунктом 3.2.2 Документации каждая товарно-номенклатурная позиция, указанная в техническом предложении участника, должна содержать, в том числе:

- гарантийный срок эксплуатации поставляемого оборудования (устанавливается в соответствии с ГОСТ, ТУ на соответствующий вид оборудования и гарантией, предоставляемой производителем поставляемого оборудования, исчисляемый с даты поставки, но не менее 36 месяцев. Если в отношении данного оборудования ГОСТ, ТУ либо гарантией производителя установлен гарантийный срок, превышающий 36 месяцев, то действует соответствующий срок гарантии, установленный ГОСТ, ТУ, либо гарантией производителя данного оборудования).

Вместе с тем, из Документации не представляется возможным определить каким конкретно требованиям ГОСТ, ТУ должно соответствовать качество поставляемого оборудования, что является нарушением требования пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 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.

В связи с несоответствием данному требованию Документации, заявки на участие в Аукционе Заказчиком не отклонялись.

2. В соответствии с пунктом 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

Из пункта 3.4.1.1 Документации следует, что: «...Заказчик вправе выплачивать авансовые платежи в размере до 15 % от стоимости этапа поставки оборудования, при соблюдении следующих условий:

- срок авансирования не может превышать 60 календарных дней.

- отсутствия у поставщика на дату предполагаемого платежа авансов, выплаченных заказчиком в рамках иных договоров, срок зачета которых превысил установленный срок авансирования;

- отсутствия на балансе заказчика на дату выплаты аванса прочей просроченной задолженности поставщика перед заказчиком...».

Таким образом, в подпункте 3.4.1.1 Документации в нарушение пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлен надлежащим образом порядок оплаты закупаемых работ.

Данные действия Заказчика 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 «РЕАЛ ЭСТЕЙТ» от 22.05.2015 №3/23 на действия заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона № 3243/ОАЭ-ДКРС/15 на право заключения договора на поставку оборудования автоматики и телемеханики на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение 31502309635) необоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим пункт 3 части 9, пункт 1 части 10, пункт 6 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 04.05.2015 № 223ФЗ-105/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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