

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-36/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Новое измерение» 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»

10.02.2016 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 09.02.2016 № НЮ-16/68,

ООО «Новое измерение»: приказ от 25.12.2015 № 1-Л/С о назначении на должность генерального директора <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «Новое измерение» от 26.01.2016 № 11 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 12100/ОАЭ-ДКСС/15 на право заключения договора на поставку оборудования (извещение № 31503176760), 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 «Новое измерение» (далее – Заявитель) от 26.01.2016 № 11 (вх. от 03.02.2016 № 13338/16) на действия (бездействие) ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 12100/ОАЭ-ДКСС/15 на право заключения договора на поставку оборудования (извещение № 31503176760) (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 закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 30.06.2014 (далее – Положение о закупках).

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.

30.12.2015 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

По мнению Заявителя следует, что при проведении Аукциона нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно: 1. Заказчиком в Извещении не установлено полное наименование предмета Аукциона, указание на количество поставляемого товара, объем выполнения работ, оказываемых услуг, а также предмет Аукциона в Извещении не соответствует предмету установленному в Документации. 2. Заказчиком в Документации неправомерно не установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в Аукционе. 3. В ЕИС не размещен план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. 4. Заказчиком незаконно в Извещении и Документации не указан федеральный закон в соответствии с которым проводится закупка. Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации. Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны 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 сведения, определенные положением о закупке, 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. Согласно Извещению и пункту 1.3 Документации предмет Аукциона - «право заключения договора на поставку оборудования». На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в пункте 3 Документации указаны наименования, технические характеристики, объем закупаемого оборудования, место поставки, что позволяет участникам подготовить заявку на участие в Аукционе. Вместе с тем, Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено документов и сведений, свидетельствующих о невозможности подготовки заявки на участие в Аукционе в связи с отсутствием в Извещении полного наименования предмета Аукциона, указания количества поставляемого товара, объема выполнения работ, оказываемых услуг, а также не соответствия предмета Аукциона в Извещении предмету установленного в Документации. Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения. 2. Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. В соответствии с Извещением способ размещения закупки - открытый аукцион в электронной форме (по Положению ОАО «РЖД»). Пунктом 280 Положения о закупке установлено, что в аукционной документации не указываются критерии и порядок оценки аукционных заявок. Согласно пункту 6.8.12 победителем аукциона признается участник, предложивший наиболее низкую цену договора (цену лота), или, если при проведении аукциона цена договора (цена лота) снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора (цену лота). Таким образом, довод Заявителя о том, что Заказчиком неправомерно не указаны в Документации критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке не нашел своего подтверждения. 3. В соответствии с частью 2 статьи 4 Закона о закупках заказчик размещает на официальном сайте план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Согласно пункту 2 Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.09.2012 № 932 (далее – Правила), в план закупки включаются сведения о закупке товаров (работ, услуг), необходимых для удовлетворения потребностей заказчика. Пунктом 9 Правил установлено, что в случае если закупка товаров (работ, услуг) осуществляется путем проведения конкурса или аукциона, внесение изменений в план закупки осуществляется в срок не позднее размещения на официальном сайте извещения о закупке, документации о закупке или вносимых в них изменений. В ЕИС 30.12.2014 опубликован план закупок Заказчика реестровый

№ 2140095167. Кроме того, на заседании Комиссии России Заказчик пояснил, что на участие в Аукционе подано две заявки, что также свидетельствует о доступности информации о проведении Аукциона. Таким образом довод Заявителя о том, что Заказчик не разместил в ЕИС план закупки товаров, работ, услуг не нашел подтверждения. 4. Пунктом 7 Положения о закупке установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (при проведении конкурса, аукциона на право заключить договор (за исключением аукциона, проводимого на понижение цены), Федеральным законом № 223 ФЗ, Федеральным законом «О защите конкуренции» (при проведении торгов, запроса котировок на товары, запроса предложений), другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также настоящим Положением. Кроме того, требованиями законодательства о закупках товаров,

работ, услуг отдельными видами юридических лиц не установлено, что Заказчик обязан в Извещении или Документации указать федеральный закон, в соответствии с которым осуществляется закупка. Таким образом, довод Заявителя о том, что ни в Извещении, ни в Документации нет указаний на федеральный закон не нашел подтверждения. 5. 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. Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 4 пункта 32 Положения о закупках. Подпунктом 2.2 пункта 2 Документации установлено, что участник должен иметь систему менеджмента качества поставки и/или производства контрольно-измерительного оборудования. В подтверждение наличия системы менеджмента поставки и/или производства контрольно-измерительного оборудования участник в составе заявки должен представить:

- 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) 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 Аукционе. Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 4 пункта 32 Положения о закупке, 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. 6. 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. Согласно пункту 2.3 Документации участник должен являться производителем товаров, указанных в таблице № 1 пункта 3.1.1 аукционной документации, либо обладать правом поставки указанных товаров, предоставленным производителем. В подтверждение того, что участник является производителем товаров либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем, участник в составе заявки должен представить: - документ, подтверждающий, что участник является производителем

товаров;

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 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 требования о наличии документа, подтверждающего статус производителя, дилера ограничивают количество потенциальных участников Аукциона, и такие требования зависят от волеизъявления третьих лиц. Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, что к участникам закупочных процедур Документацией установлены следующие требования: - «отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 (три) года, предшествующие дате размещения извещения о проведении аукциона и аукционной документации на сайтах (5.4.3.6 Документации); - отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (5.4.3.7 Документации); - непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (5.4.3.8 Документации)».

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

Приложением № 6 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору поставки (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. Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных ограничивает количество участников, что противоречит 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 Комиссия ФАС России

•

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Новое измерение» от 26.01.2016 № 11 (вх. от 03.02.2016 № 13338/16) на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 12100/ОАЭ-ДКСС/15 на право заключения договора на поставку оборудования (извещение № 31503176760) 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».

•

о

- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 10.02.2016 № 223ФЗ-36/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
- Выдать ОАО «РЖД» обязательное для исполнения предписание с учетом принятого решения от 10.02.2016 № 223ФЗ-36/16.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 223ФЗ-36/16

о совершении действий, направленных на устранение нарушений

порядка проведения торгов

10.02.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

на основании решения от 10.02.2016 № 223ФЗ-36/16, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «Новое измерение» (далее – Заявитель) от 26.01.2016 № 11

(вх. от 03.02.2016 № 13338/16) на действия (бездействие) ОАО «РЖД»

(далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 12100/ОАЭ-ДКСС/15 на право заключения договора на поставку оборудования (извещение № 31503176760) (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:

1. Заказчику при рассмотрении заявок на участие в Аукционе не учитывать требования пунктов 2.2, 2.3, 5.4.3.6, 5.4.3.7, 5.4.3.8 Документации, требование приложений № 4, № 6 Документации.

2. Заказчику осуществить дальнейшее проведение Аукциона в порядке, установленном Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 30.06.2014 и с учетом решения от 10.02.2016 № 223ФЗ-36/16. 3. Заказчику в срок до 26.02.2016 представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения или предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, либо его территориального органа об устранении нарушений [законодательства](#) Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц 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.

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