

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-226/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Стройконтракт» 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»

25.08.2015 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Стройконтракт» на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона № 5555/ОАЭ-ДКСС/15 на право заключения договора на выполнение комплекса работ, включающего поставку оборудования по объекту «Реконструкция инженерных сетей материального склада г.Сургут, ул. Линейная, 28» (извещение № 31502509728) 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 ООО «Стройконтракт» (далее — Заявитель) от 17.08.2015 № 68 (вх. от 17.08.2015 № 84599-ЭП/15) на действия (бездействие) ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона № 5555/ОАЭ-ДКСС/15 на право заключения договора на выполнение комплекса работ, включающего поставку оборудования по объекту «Реконструкция инженерных сетей материального склада г. Сургут, ул. Линейная, 28» (извещение №31502509728) (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 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупок 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.

26.06.2015 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

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.

Пункт 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках устанавливает, что при закупке товаров, работ и услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно доводу Заявителя, изложенному в жалобе, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика неправомерно не допущившего к участию в Аукционе Заявителя.

На заседании Комиссии установлено, что согласно пункту 2.3. Документации: «У участника должна иметься система менеджмента качества деятельности по предмету аукциона. В подтверждение наличия системы менеджмента качества деятельности по предмету аукциона участник в составе заявки представляет: - 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».

Согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок, представленных для участия в открытом аукционе № 5555/ОАЭ-ДКСС/15 на право заключения договора на выполнение комплекса работ, включающего поставку оборудования по объекту

«Реконструкция инженерных сетей материального склада г. Сургут, ул. Линейная, 28» от 13.08.2015 № 5555/ОАЭ-ДКСС/15/2 Заявителю (заявка № 3) отказано в допуске к участию в Аукционе «в связи с несоответствием квалификационному требованию, установленному п. 2.3. аукционной документации, на основании п. 6.7.3.1 аукционной документации».

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что предметом Аукциона является выполнение работ, включая поставку оборудования. В составе заявки на участие в Аукционе Заявитель представил действующий сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO на выполнения работ, но не представил действующий сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO на поставку (реализацию) оборудования, в связи с чем Заказчиком принято решение о не допуске Заявителя к участию в Аукционе.

Вместе с тем, изучив Документацию, Комиссия приходит к выводу, что в Документации отсутствует указание на необходимость предоставления действующего сертификата соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO на поставку (реализацию) оборудования.

Таким образом, действия Заказчика установившего в Документации, ненадлежащим образом перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, противоречат пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках, а также нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об Административных правонарушениях.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках требования, предъявляемые к участникам закупки, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

Таким образом, в связи с тем, что Заказчиком установлены ненадлежащим образом требования к участникам Закупки, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Заявителя не соответствуют требованиям Закона о закупках, являются нарушением части 6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках устанавливает, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, 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 пункту 3.1.1. Документации работы должны быть выполнены в полном объеме в соответствии с ведомостью объемов работ, приведенной в таблице № 1 пункта 3.1.5 настоящей аукционной документации.

Часть 5 проекта договора устанавливает: «5.1. Заказчик передает Подрядчику утвержденную проектно-сметную документацию по Объекту в двух экземплярах в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента подписания настоящего Договора. 5.2. В случае внесения Заказчиком изменений в проектно-сметную документацию он передает измененную часть проектно-сметной документации в двух экземплярах Подрядчику в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента внесения и утверждения соответствующих изменений. 5.3. Подрядчик при выполнении Комплекса работ не вправе отступать от переданной в соответствии с п.5.1. настоящего Договора проектно-сметной документации без письменного согласия Заказчика. Отступление от проектно-сметной документации, вызванные применением Подрядчиком технологий и способов производства Работ, отличных от предусмотренных проектно-сметной документацией, без изменения физических объемов, качества и стоимости, Подрядчик обязан согласовывать с Заказчиком».

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что данная проектно-сметная документация на Официальном сайте не размещена.

Отсутствие в Документации в полном объеме сведений об объеме работ, являющихся предметом Аукциона, требований к качеству, техническим характеристикам закупаемых работ приводит к невозможности формирования участником Аукциона заявки на участие в Аукционе.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в неразмещении на Официальном сайте проектно-сметной документации в полном объеме в составе Документации, нарушают 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.

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.

Приложение № 4, № 6 Документации устанавливает закрытый перечень перечень банков, чьи банковские гарантии Заказчик принимает для обеспечения заявки в Аукционе и для обеспечения надлежащего исполнения договора.

В соответствии с частью 3 статьи 71.1 Налогового кодекса Российской Федерации банковская гарантия должна быть предоставлена банком, включенным в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения (далее - перечень). Перечень ведется Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации, и подлежит

размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

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.

В соответствии с пунктом 3 Документации установлено, что участник должен предоставить сведения о планируемых к привлечению субподрядных организациях (по форме приложения № 14 к аукционной документации) с приложением копий документов, подтверждающих согласие субподрядных организаций на выполнение работ (договор о намерениях, и/или предварительное соглашение, и/или любые другие подтверждающие документы) и их правоспособность (копия свидетельства о допуске к выполнению работ, передаваемых субподрядчику по предмету аукциона, выданное СРО).

Также пунктом 4.5 проекта договора Документации установлено, что: «В случае изменения списка привлекаемых субподрядных организаций, указанных в аукционной заявке, в ходе выполнения Комплекса работ по настоящему Договору, Подрядчик до заключения договора субподряда обязан согласовать с Заказчиком привлечение к выполнению Работ субподрядной организации, представив при этом в адрес Заказчика документы, подтверждающие соответствие привлекаемой субподрядной организации требованиям законодательства Российской Федерации и Заказчика. Подрядчик обязан в суточный срок с момента заключения субподрядного договора направить Заказчику копию данного договора. Заказчик вправе запросить у Подрядчика любые дополнительные сведения, подтверждающие соответствие привлекаемых субподрядных организаций требованиям законодательства Российской Федерации и Заказчика, а также сведения по исполнению субподрядного договора сторонами указанного договора».

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации требования к обеспечению аукционной заявки, обеспечению надлежащего исполнения обязательств по договору, требование об обязательном предоставлении сведений о планируемых к привлечению субподрядных организаций и получении письменного разрешения Заказчика в случае изменения списка субподрядных организаций противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. 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.

Аналогичные требования к документации отражены в пункте 201 Положения Заказчика «В документации о закупке должны быть указаны следующие сведения: 10) формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке».

В соответствии с пунктом 6.2.1 Документации запрос о разъяснении Документации «может быть направлен с момента размещения аукционной документации,

извещения о проведении аукциона на сайтах и не позднее чем за 7 (семь) календарных дней до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе».

Таким образом, действия Заказчика, не установившего надлежащим образом в Документации дату начала и дату окончания срока предоставления участникам Аукциона разъяснений положений Документации, нарушают 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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройконтракт» от 17.08.2015 № 68 на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона № 5555/ОАЭ-ДКСС/15 на право заключения договора на выполнение комплекса работ, включающего поставку оборудования по объекту «Реконструкция инженерных сетей материального склада г. Сургут, ул. Линейная, 28» (извещение № 31502509728) обоснованной.
2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, пункта 4 части 1, части 6 статьи 3, пункта 3 части 9, пункт 1, 9, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений Закона о закупках.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 25.08.2015 № 223ФЗ-226/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях в отношении Заказчика.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

№ 223ФЗ-226/15

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов

25.08.2015 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<...>

на основании решения от 25.08.2015 № 223ФЗ-226/15, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «Стройконтракт» от 17.08.2015 № 68 (вх. от 17.08.2015 № 84599/15) на действия (бездействие) ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона № 5555/ОАЭ-ДКСС/15 на право заключения договора на выполнение комплекса работ, включающего поставку оборудования по объекту «Реконструкция инженерных сетей материального склада г. Сургут, ул. Линейная, 28» (извещение № 31502509728) (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. ОАО «РЖД» отменить протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона, вернуть участникам Аукциона ранее поданные заявки на участие в Аукционе с уведомлением о прекращении действия данных заявок.

2. ОАО «РЖД» внести изменения в извещение, Документацию в соответствии с принятым Комиссией ФАС России решением от 25.08.2015 № 223ФЗ-226/15.

3. ОАО «РЖД» продлить срок подачи заявок на участие в Аукционе в соответствии с частью 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров от 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

4. ОАО «РЖД» разместить на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг (www.zakupki.gov.ru) информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего Предписания.

5. ОАО «РЖД» продолжить проведение Аукциона в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Документации, Положения о закупке.

6. ОАО «РЖД» в срок до 10.09.2015 представить в ФАС России подтверждение исполнения пунктов 1-5 настоящего предписания в письменном виде.

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

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.