

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-169/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Арсмаш» 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»

15.03.2018 Москва

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

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Арсмаш» от 26.02.2018 № 1529 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1669/ОКЭ-РЖДС/17 на право заключения договора на поставку и выполнение монтажных и пусконаладочных работ компрессорного оборудования для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31705970012), 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 «Арсмаш» (далее — Заявитель) от 26.02.2018 № 1529 (вх. 32740-ЭП/18 от 05.03.2018) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1669/ОКЭ-РЖДС/17 на право заключения договора на поставку и выполнение монтажных и пусконаладочных работ компрессорного оборудования для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31705970012) (далее — Конкурс, 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по

правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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» 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (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.

28.12.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное

решение о допуске ООО «Завод Промышленного оборудования» (ИНН: 745042601) (далее — ООО «ЗПО») к участию в Конкурсе.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положения о закупке, Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение о допуске ООО «ЗПО» к участию в Конкурсе, поскольку техническое предложение указанного участника не соответствует требованиям Документации.

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.

Согласно пункту 163 Положения о закупках установлено положение: «Не допускается предъявлять к участникам закупки требования, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, установленные в документации о закупке, применяются в равной степени ко всем участникам закупки».

Согласно протоколу рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 19.02.2018 № 1669/ОКЭ-РЖДС/17/2 (далее — Протокол) на участие в Конкурсе подано 6 заявок от участников закупки. При этом Заказчиком принято решение о соответствии всех участников Конкурса требованиям Документации, в том числе заявки ООО «ЗПО».

Из Жалобы Заявителя следует, что техническое предложение ООО «ЗПО» не соответствует требованиям Документации, поскольку содержит указания на возможность поставки аналогичной продукции, при этом технические характеристики аналогичного оборудования не представлены.

Пунктом 3 Документации установлено, что сведения о наименовании закупаемых товаров и работ, их количестве (объеме), начальной (максимальной) цене договора, расходах участника, нормативных документах, согласно которым установлены требования, технических и функциональных характеристиках товаров и работ, требования к их безопасности, качеству, упаковке, отгрузке товара, к результатам, иные требования, связанные с определением соответствия

поставляемого товара, выполняемых работ потребностям заказчика, место, условия и сроки поставки товаров, выполнения работ, форма, сроки и порядок оплаты изложены в техническом задании, являющемся приложением № 2 к Документации (далее — Техническое задание).

Согласно пункту 8.6.1 Документации в составе конкурсной заявки участник должен представить техническое предложение, оформленное по форме приложения № 3 к Документации, заверенное подписью и печатью (при ее наличии) участника, а также документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено приложением № 3 к Документации. В техническом предложении участника должны быть изложены условия, соответствующие требованиям технического задания, являющегося приложением № 2 к Документации. Техническое предложение предоставляется в электронной форме и должно быть сканировано с оригинала.

При этом пунктом 8.6.6 Документации установлено, что техническое предложение должно содержать все условия, предусмотренные конкурсной документацией и позволяющие оценить конкурсную заявку участника. Условия должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении и оценке заявок не допускалось их неоднозначное толкование. Все условия конкурсной заявки участника понимаются заказчиком буквально, в случае расхождений показателей изложенных цифрами и прописью, приоритет имеют написанные прописью.

Разделом 3 «Позиция № 13-19 Комплекс оборудования производства сжатого воздуха» Технического задания установлены требования, предъявляемые к системе автоматизации:

«АСУПСВ должна иметь словесный интерфейс на русском языке, выполнять контроль и автоматизированное управление компрессорными установками в технологическом процессе производства сжатого воздуха в составе КОПСВ, обеспечивая следующие функции:

- взаимодействие нескольких компрессоров по шине CAN;
- контроль шины CAN;
- наличие интерфейса RS 485;
- управление компрессором должно осуществляться высокопроизводительным 32-разрядным микроконтроллером STM32F407VG на базе ядра Cortex-M4F и 3,5 TFT дисплеем».

На заседании Комиссии ФАС России, представитель Заказчика представил материалы, заявку ООО «ЗПО», согласно которой система автоматизации, указанная в разделе 3 «Позиция № 13-19 Комплекс оборудования производства сжатого воздуха» Технического задания, имеет следующие характеристики:

«АСУПСВ должна иметь словесный интерфейс на русском языке, выполнять контроль и автоматизированное управление компрессорными установками в технологическом процессе производства сжатого воздуха в составе КОПСВ, обеспечивая следующие функции:

- взаимодействие нескольких компрессоров по шине CAN (или аналог);
- контроль шины CAN (или аналог);
- наличие интерфейса RS 485;
- управление компрессором должно осуществляться высокопроизводительным 32-разрядным микроконтроллером STM32F407VG на базе ядра Cortex-M4F и 3,5 TFT дисплеем» (или аналог)».

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России при изучении иных заявок участников Конкурса установлено следующее.

В соответствии с Разделом 3 «Позиция № 13-19 Комплекс оборудования производства сжатого воздуха» Технического задания установлены требования, предъявляемые к конструкции контейнера, в том числе:

«Габаритные размеры контейнера должны соответствовать стандартным размерам контейнера, установленным ГОСТ Р 53350-2009 (ИСО 668:1995):

- Длина, не более – 9125 мм;
- Ширина, не более – 2438 мм;
- Высота, не более – 2896 мм».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что участникам Конкурса необходимо представить конкретные характеристики продукции, при этом в случае указания слов «не более», заявки таких участников подлежат отклонению.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что заявка Заявителя содержит не конкретные характеристики контейнеров, а именно:

«Габаритные размеры контейнера должны соответствовать стандартным размерам контейнера, установленным ГОСТ Р 53350-2009 (ИСО 668:1995):

- Длина, не более – 9125 мм;
- Ширина, не более – 2438 мм;
- Высота, не более – 2896 мм».

При этом на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя подтвердил наличие технической ошибки в техническом предложении заявки на участие в Конкурсе.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что заявка ООО «ЗПО» и заявка Заявителя не соответствуют требованиям Документации в части требований к техническому предложению.

Таким образом, действия Заказчика, неправоммерно допустившего заявки Заявителя и ООО «ЗПО» к участию в Конкурсе, несоответствующих требованиям Документации, противоречат пункту 163 Положения о закупки и нарушают

требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 29.01.2018 № 223Ф3-51/18 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлены нарушения части 1 статьи 2 Закона о закупках, выразившееся в неправомерных требованиях к перечню банков, гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора, неправомерного требования о предоставлении сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника Конкурса, неправомерных положений Документации о праве Заказчика осуществлять выездные проверки и дозапрос информации в отношении участников Конкурса, неправомерного требования Документации об отсутствии у участника Конкурса налоговой задолженности, неправомерных требованиях о подтверждении наличия опыта и права поставки компрессорного оборудования.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «Арсмаш» (ИНН: 7804546480, ОГРН: 1147847422140) от 26.02.2018 № 1529 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1669/ОКЭ-РЖДС/17 на право заключения договора на поставку и выполнение монтажных и пусконаладочных работ компрессорного оборудования для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31705970012) обоснованной.
 - Признать в действиях ОАО «РЖД» 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».
 - Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 15.03.2018 № 223Ф3-169/18.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 15.03.2018 № 223Ф3-169/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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