

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-28/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Компания «Элемент Стор» 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»

29.01.2016 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 № 149-ДП, <...> - доверенность от 23.12.2015 №948-ДП, <...> - доверенность от 23.04.2015 №77АБ6794782;

ООО «Компания «Элемент Стор»: <...> - доверенность от 27.01.2016 №11,

рассмотрев жалобу ООО «Компания «Элемент Стор» б/н б/д на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования СЦБ и связи для нужд ОАО «РЖД» (извещение 31503022691) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Аукцион),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Компания «Элемент Стор» (далее - Заявитель) б/н б/д на действия (бездействие) ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования СЦБ и связи для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31503022691) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (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.

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 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.

01.12.2015 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 18.01.2016 в 16:10;

дата и время проведения Аукциона — 25.01.2016 в 14:15;

на участие в Аукционе подана 2 заявки, допущен 1 участник.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона нарушены права и законные интересы Заявителя следующими действиями Заказчика:

- Заказчиком в Документации установлены неправомерные требования о наличии в составе заявки участника Аукциона документов, подтверждающих, что участник является производителем/собственником товара или обладает правом поставки на основании дилерского договора;
- в техническом задании Документации установлены требования к товару ограничивающие выбор аналогов;
- в техническом задании Документации установлены некорректные технические характеристики по позиции № 3 Приложения 15 Документации.

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 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 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.

Согласно пункту 2.1 Документации участник должен являться производителем товара, либо обладать правом поставки предоставленным производителем, в подтверждение данного факта участнику необходимо предоставить:

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

-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;

-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.

Кроме того, в Документации установлены следующие дополнительные требования к участникам закупки:

«- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 года, предшествующие дате размещения извещения о проведении конкурса и конкурсной документации (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)».

Вместе с тем, 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).

При этом, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Конкурса, либо на качество исполнения таких обязательств.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в Документации противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. 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.

Пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации должны быть указаны требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Согласно пункту 3.2 Документации участник может предложить продукцию иных марок (эквивалент), полностью соответствующая требованиям, изложенным в настоящем техническом задании и приложении № 15 к аукционной документации по позициям в ячейке которых вместе с наименованием конкретной позиции в скобках указано слово «Аналог».

В Приложении 15 Документации Заказчик устанавливает технические требования к предмету Аукциона:

№ п/п продукции	Наименование	Марка	Сорт, размер
1	УСТРОЙСТВО ЗАРЯДНОЕ ОДНОМЕСТНОЕ ЦИФРОВЫХ РАДИОСТАНЦИЙ	МOTOROLA MOTOTRBO NNTN8273 АНАЛОГ	ИЛИ 220/16В 900МА NIMH 145X97X52 200Г
2	БАТАРЕЯ АККУМУЛЯТОРНАЯ РАДИОСТАНЦИЯ ЦИФРОВАЯ	МOTOROLA PMNN4415	NI-MH 7,2В 1400МА/ЧАС IP56 56X115X21
3	ПОРТАТИВНАЯ ВЫНОСНОЙ ГАРНИТУРОЙ	МOTOROLA MOTOTRBO DP2400/PMMN4075 ИЛИ АНАЛОГ	С 1-5ВТ 136-174МГц 12,5/20/25КГц IP57 122X56X38,75
4	РАДИОСТАНЦИЯ ЦИФРОВАЯ ПОРТАТИВНАЯ ВЫНОСНОЙ ГАРНИТУРЫ	МOTOROLA MOTOTRBO DP2400 ИЛИ АНАЛО	1-5ВТ 136-174МГц 12,5/20/25КГц IP57 122X56X38,75
5	РАДИОСТАНЦИЯ ЦИФРОВАЯ ПОРТАТИВНАЯ	МOTOROLA MOTOTRBO DP2400 НКР PAN302С ИЛИ АНАЛОГ	1-5ВТ 136-174МГц 12,5/20/25КГц IP57 122X56X38,75
6	АНТЕННА	МOTOROLA PMAD4116 АНАЛОГ	ИЛИ 144-165МГц GPS H=150

7	ВЫНОСНАЯ ПОРТАТИВНЫХ РАДИОСТАНЦИЙ	Для	MOTOROLA PMMN4075 АНАЛОГ	ИЛИ CE, IP57
8	АНТЕННА ЛОКОМОТИВНАЯ		АЛ1/160/Н ГЛОНАСС/GPS) ИЛИ АНАЛОГ	(С 151,7-156МГц 100 (50)ВТ 50ОМ S=185X110=371 1,7КГ С ПОДСТАВКОЙ АЛВР.741134.001 И КОМПЛЕКТОМ МОНТАЖНЫХ ЧАСТЕЙ КМАЛ-1
9	АНТЕННА ЛОКОМОТИВНАЯ		АЛ1/160/Н ГЛОНАСС/GPS) ИЛИ АНАЛОГ	(С 151,7-156МГц 100 (50)ВТ 50ОМ S=253X131 Н=255 3,0КГ С ПОДСТАВКОЙ АЛВР.741134.002 И КОМПЛЕКТОМ МОНТАЖНЫХ ЧАСТЕЙ КМАЛ-1
10	АНТЕННА ЛОКОМОТИВНАЯ		АЛ2/460/900/Н ГЛОНАСС/GPS) ИЛИ АНАЛОГ	(С 457-469МГц 876-960МГц 100 (15)ВТ 50ОМ S=185X110 Н=181 1,2КГ С ПОДСТАВКОЙ АЛВР.741134.001 И КОМПЛЕКТОМ МОНТАЖНЫХ ЧАСТЕЙ КМАЛ-1

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установленные требования к техническим характеристикам предмета не дают однозначно определить параметры эквивалентности, поскольку такие параметры отсутствуют в Приложение 15 Документации.

Кроме того пунктом 3.2 Документации установлено, что участник может предложить продукцию иных марок (эквивалент), полностью соответствующая требованиям, изложенным в настоящем техническом задании и приложении № 15 к аукционной документации по позициям в ячейке которых вместе с наименованием конкретной позиции в скобках указано слово «Аналог».

Вместе с тем, Документация не содержит критериев определения аналога закупаемого оборудования связи.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают требования части 1 статьи 2, пункт 3 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.

4. Согласно доводу Заявителя, озвученному на заседании Комиссии, в пункте 3 Приложения 15 Документации Заказчиком установлено требование к радиостанция цифровой портативной с выносной гарнитурой (далее - радиостанция) MOTOROLA MOTOTRBO DP2400/PMMN4075 по показателю класса защиты IP57, при этом согласно пояснениям Заявителя не существует модели соответствующей заявленным техническим характеристикам.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что для радиостанции марки PMMN4075 установлен класс защиты IP 57.

Вместе с тем, Заявителем не представлено достоверных доказательств, подтверждающих, что установленные в Документации технические характеристики

не соответствует указанной модели.

Таким образом, указанный довод не нашел своего подтверждения.

5. Пунктом 2.2 Документации установлено, что участник должен иметь собственную или сертифицированную систему менеджмента качества применительно к производству или поставке продукции, входящей в лоты, или документальное подтверждение процедуры ее прохождения. В подтверждение наличия системы менеджмента качества деятельности по предмету открытого аукциона:

- 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), или иным стандартам (указать наименование сертификата),

- 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.

Из данной формулировки содержания Документации не представляется возможным определить, какой сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO принимается Заказчиком в качестве подтверждения наличия на предприятии системы менеджмента качества.

Согласно пункту 3.2 Документации, участник должен в подтверждение соответствия качества предлагаемой продукции представить:

- сертификаты или декларации соответствия на продукцию, подлежащую обязательной сертификации/декларированию выданные участнику либо иному лицу, делегировавшему право поставки по данному открытому аукциону (позиция №2);
- сертификаты соответствия, подтверждающие прохождение добровольной сертификации (при их наличии) или сертификаты/свидетельства об утверждении типа средств измерений или титульные листы ТУ (в случае если производитель продукции не является держателем ТУ необходимо предоставить документальное подтверждение права производителя на использование ТУ) или специализацию/номенклатурную тетрадь выпуска продукции или паспорта качества или технические паспорта/инструкцию по эксплуатации или прочие документы по качеству выдаваемые производителем участнику либо иному лицу, делегировавшему право поставки по данному открытому аукциону.

Из содержания данной формулировки Документации не представляется возможным определить какие сертификаты соответствия необходимо предоставить на поставляемую по предмету Аукциона продукцию.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункт 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.

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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «Компания «Элемент Стор» б/н б/д на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования СЦБ и связи для нужд ОАО «РЖД» (извещение 31503022691) обоснованной в части ненадлежащим образом установленных требований к техническим характеристикам предмета, что не позволяет однозначно определить параметры эквивалентности, поскольку такие параметры отсутствуют в Приложение 15 Документации; установления требования о предоставлении подтверждения статуса производителя товара, либо права на поставку предоставленного производителем.
 - Признать ОАО «Российские железные дороги» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 3, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 29.01.2016 № 223ФЗ-28/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
 - Предписание не выдавать, в связи с тем, что по результатам аукциона заключен договор.

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