

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-53/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Грин Тайм Восток» 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»

11.02.2016 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 23.12.2015 № 948-ДП, <...> - доверенность от 22.10.2015 № 849-ДП, <...> - доверенность от 23.04.2015 №77АБ6794780, <...> - доверенность от 28.10.2015 №77АБ8090089;

ООО «Грин Тайм Восток»: <...> - доверенность от 05.02.2016 №73/1/11,

рассмотрев жалобу ООО «Грин Таим Восток» от 01.02.2016 №62/01 на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку концентрата охлаждающей жидкости для нужд ОАО «РЖД» в 2016г. (извещение № 31503139140) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Грин Таим Восток» (далее - Заявитель) от 01.02.2016 №62/01 на действия (бездействие) ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку концентрата охлаждающей жидкости для нужд ОАО «РЖД» в 2016г. (извещение № 31503139140) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (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.

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.

23.12.2015 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 22.01.2016 в 15.30;

дата и время вскрытия заявок — 22.01.2016 в 15.30;

дата и время рассмотрения заявок — 26.01.2016 в 16.00;

дата и время подведения итогов — 28.01.2016 в 15.00;

на участие в Конкурсе подано 3 заявки, допущен 1 участник.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно, Заказчиком неправомерно принято решение об отказе в допуске Заявителя к участию в Конкурсе.

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.

В соответствии с частями 12, 13 пункта 10 статьи 4 в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

- порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с протоколом рассмотрения конкурсных заявок, представленных для участия в Конкурсе от 25.01.2015 № 2030/ОК-РЖДС/15/2 Заявителю было отказано в допуске, в связи с несоответствием квалификационным требованиям, установленным пунктом 8.1.8.6. конкурсной документации, ввиду не предоставления документа, подтверждающего наличие системы менеджмента качества деятельности на предприятии по предмету конкурса, на основании пункта 7.8.3.1. конкурсной документации.

Пунктом 169 Положения о закупке установлены критерии оценки:

- 1) цена договора;
- 2) качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг;
- 3) квалификация участников закупки;
- 4) расходы на эксплуатацию товаров;
- 5) стоимость жизненного цикла;
- 6) расходы на техническое обслуживание товаров;
- 7) сроки (периоды) поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- 8) срок предоставления гарантии качества товаров, работ, услуг;
- 9) объем предоставления гарантии качества товаров, работ, услуг;
- 10) наличие системы менеджмента качества (оценка по этому критерию осуществляется в обязательном порядке в случае закупки продукции, подлежащей инспекционному и приемочному контролю);
- 11) отрицательный/положительный опыт поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для заказчика.

Согласно пункту 7.8.3.1 Документации: «Участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случае: непредставления определенных конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности».

В соответствии с пунктом 8.1.8.6. Документации в конкурсной заявке должны быть представлены документы, подтверждающие соответствие участников конкурса, предлагаемых ими товаров, работ, услуг установленным требованиям конкурсной документации и условиям допуска к участию в конкурсе, в частности, перечисленным в пунктах 2, 3.2, 6.4.3.1 конкурсной документации.

Подпунктом 2.2 пункта 2 Документации установлено, что у участника должна иметься система менеджмента качества деятельности по предмету конкурса. В подтверждение наличия системы менеджмента качества деятельности по предмету конкурса 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) или иным стандартам (при наличии) 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.

На заседании Комиссией ФАС России установлено, что данное требование является подтверждением опыта и установление данного опыта в качестве допуска к участию в закупочной процедуре является ограничением круга участников.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса и отказ в допуске участникам Конкурса в случае несоответствия им ограничивает круг участников закупки противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, согласно подпункту 4.1 пункта 4 Документации наличие у участника системы менеджмента качества деятельности по предмету открытого конкурса сертифицированной на соответствие требованиям стандарта ISO, иным стандартам является также критерием оценки за который участнику присваивается максимальное количество баллов (10% от количества присвоенных баллов по критериям №№ 1,2).

Комиссия ФАС России, изучив представленную представителем Заказчика заявку заявителя, пришла к выводу, что в составе заявки Заявителя содержится сертификат системы менеджмента качества стандарта ISO на организацию не являющуюся участником Конкурса.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, установленный Заказчиком порядок оценки заявок по критерию наличия системы менеджмента качества не позволяет объективно присвоить заявке максимальное количество баллов.

Подпунктом 4.1 пункта 4 Документации установлен критерий оценки «Право поставки, подтвержденное производителем».

На заседании Комиссия ФАС России установила, что Положением о закупке не предусмотрен данный критерий оценки.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление данного критерия оценки противоречит Положению о закупке.

Таким образом установление вышеуказанного критерия противоречит пункту 169 Положения о закупке, нарушает требования пункта 12, 13 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.

2. Также 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 6.4.3.6);

-отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 6.4.3.7);

непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 6.4.3.8)».

Вместе с тем, пунктом 2.1 Документации установлено: «Участник должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем. В подтверждение того, что участник является производителем продукции либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем участник в составе заявки должен представить:

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

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса и отказ в допуске участникам Конкурса в случае несоответствия им ограничивает круг участников закупки противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2, пункт 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. 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.

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.

Пунктом 3.2 Документации установлено, что в конкурсной заявке участника должны быть изложены условия, соответствующие требованиям технического задания либо более выгодные для заказчика. Предлагаемая продукция должна быть новой, ранее не использованной, соответствовать ГОСТ, ОСТ, ТУ, адаптирована к требованиям ОАО «РЖД» и разрешена к применению на железных дорогах ОАО «РЖД».

Из содержания данной формулировки Документации не представляется возможным определить, какие именно условия Заказчик считает выгодными, также в Документации нет указания на то какие ГОСТ, ОСТ, ТУ, Заказчиком будут приняты в рамках Конкурса, как адаптированные к требованиям Заказчика и разрешенные к применению на железных дорогах.

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:

1. Признать жалобу ООО «Грин Таим Восток» от 01.02.2016 №62/01 на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку концентрата охлаждающей жидкости для нужд ОАО «РЖД» в 2016г. (извещение № 31503139140) необоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 9, 12, 13 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 11.02.2016 №223ФЗ-53/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
 - Выдать ОАО «РЖД» обязательное для исполнения предписание, с учетом принятого решения от 11.02.2016 № 223ФЗ-53/16.

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