

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-88/16

по результатам рассмотрения жалобы ОАО «Кировский завод» 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»

11.03.2016 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 № 150-ДП, <...> - доверенность от 23.04.2015 № 77 АБ 6794782, <...> - доверенность от 28.10.2015 №77 АБ 8090089;

ОАО «Кировский завод»: <...> - выписка № 1 из протокола заседания Совета директоров ОАО «Кировский завод» от 30.12.2015 № 1, <...> - доверенность от 11.03.2016 № 17, <...> - доверенность от 11.03.2016 № 16,

рассмотрев жалобу ОАО «Кировский завод» от 17.02.2016 № 08-174 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса № 2117/ОК-РЖДС/15 на поставку запасных частей тягового подвижного состава для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31503180761), 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 ОАО «Кировский завод» (далее - Заявитель) от 17.02.2016 № 08-174 (вх. от 03.03.2016 № 28278/16) на действия (бездействие) ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса № 2117/ОК-РЖДС/15 на поставку запасных частей тягового подвижного состава для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31503180761) 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 советом 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 (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 Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок - 01.02.2016 в 17:00 ;

дата и время вскрытия заявок - 02.02.2016 в 10:45 ;

дата и время рассмотрения заявок - 08.02.2016 в 15:00 ;

дата и время подведения итогов - 09.02.2016 в 16:00;

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно, Заказчиком неправомерно принято решение о признании Конкурса несостоявшимся. 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. Согласно Протоколу от 08.02.2016 № 2117/ОК-РЖДС/15/1 совместного заседания экспертной группы и организатора на участие в Конкурсе подано 2 заявки, к участию в Конкурсе допущен только один участник. Пунктом 256 Положения о закупке и пунктом 7.11.3 Документации установлено, что если открытый конкурс признан несостоявшимся вследствие поступления конкурсной заявки от одного участника закупки, с таким участником при условии, что он будет допущен к участию в конкурсе и его конкурсная заявка соответствует требованиям, изложенным в конкурсной документации, а также с единственным допущенным к конкурсу участником может быть заключен договор в порядке, установленном нормативными документами заказчика. Кроме того, пунктом 7.11.2 Документации установлено, что Конкурс признается несостоявшимся, если по итогам рассмотрения конкурсных заявок к участию в конкурсе допущен один участник.

Таким образом, довод Заявителя о том, что принято неправомерное решение о признании Конкурса несостоявшимся, не нашел своего подтверждения.

2. 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.

Пунктом 161 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;
 - наличие системы менеджмента качества (оценка по этому критерию осуществляется в обязательном порядке в случае закупки продукции, подлежащей инспекционному и приемочному контролю);
 - 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 собственная

или сертифицированная система 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 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 является также критерием оценки за который участнику присваивается максимальное количество баллов (10 % от количества присвоенных баллов по критерию № 1 - наличие сертификата системы менеджмента качества производства товара, сертифицированной на соответствие требованиям ISO; 5 % от количества присвоенных баллов по критерию № 1 - наличие собственной системы менеджмента качества производства товара). 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 пункту 161 Положения о закупке. Таким образом установление вышеуказанных критериев 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 продукции, предлагаемой к поставке, 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». 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. На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ОАО «Кировский завод» от 17.02.2016 № 08-174 (вх. от 03.03.2016 № 28278/16) на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса № 2117/ОК-РЖДС/15 на поставку запасных частей тягового подвижного состава для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31503180761) необоснованной. 2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 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 11.03.2016 № 223ФЗ-88/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
 - В связи с тем, что Конкурс признан несостоявшимся, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со

ДНЯ ЕГО ВЫНЕСЕНИЯ.