

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-351/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ИВМ-Центр» 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»

19.11.2015

Москва

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

<...> (далее – Комиссия),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> – доверенность от 25.02.2015 № 149-ДП, <...> – доверенность от 15.12.2014 № НЮ-14/247,

ООО «ИВМ-Центр»: <...> - доверенность от 19.11.2015 № 342/1,

рассмотрев жалобу ООО «ИВМ-Центр» на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме № 1084/ЗКТЭ-ДКСС/15 на право заключения договора поставки оборудования на объект Приобретение/Оборудование/Прочее оборудование (извещение № 31502912140) 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 «ИВМ-Центр» (далее – Заявитель) от 05.11.2015 № 342/1 (вх. от 12.11.2015 № 128665/15) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме № 1084/ЗКТЭ-ДКСС/15 на право заключения договора поставки оборудования на объект Приобретение/Оборудование/Прочее оборудование (извещение № 31502912140) (далее – Запрос котировок).

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 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.

30.10.2015 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение и документация о проведении запроса котировок (далее – Извещение, Котировочная документация).

Из жалобы, пояснений Заявителя следует, что из установленного приложением № 7 к Котировочной документации списка банков, чьи гарантии принимает Заказчик для обеспечения надлежащего исполнения договора (далее - Список банков) Заказчиком предоставляется конкурентное преимущество компаниям, предоставляющим банковскую гарантию ОАО АКБ «Банк Москвы». Заявитель считает, что ввиду наличия на момент проведения закупки изменений в организационно-правовой форме данных банков получение банковской гарантии других банков, включенных в указанный список, невозможно.

Представители Заказчика с доводом жалобы не согласились и сообщили, что при проведении запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, Котировочной документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, 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 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 «...при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки».

Из письменных пояснений представителей Заказчика (письмо от 18.11.2015 № 12291/УКЗ), представленных на заседании Комиссии следует, что при наличии в документации о закупке требования об обеспечении заявки и/или исполнения

договора и в случае предоставления участниками закупки банковских гарантий банков, с измененной организационно-правовой формой и/или наименованием, включенных в список банков, являющихся приложением к документации о закупке, банковские гарантии таких банков должны быть приняты при условии соблюдения иных требований, указанных в документации.

Согласно Протоколу от 06.11.2015 № 1084/ЗКТЭ-ДКСС/15/1 вскрытия котировочной заявки, представленной для участия в запросе котировок № 1084/ЗКТЭ-ДКСС/15 на право заключения договора поставки оборудования на объект Приобретение/Оборудование/Прочее оборудование к установленному Котировочной документацией сроку документы, предусмотренные пунктом 7.3.2 котировочной документации, поступили от единственного участника ООО «Техно-Комплект».

Из пояснений представителя Заявителя следует, что заявка на участие в запросе котировок им не направлялась.

При этом Заявителем на рассмотрение жалобы не представлено документов и сведений, подтверждающих предоставление Заказчиком конкурентного преимущества компаниям, предоставляющим банковскую гарантию ОАО АКБ «Банк Москвы», а также невозможность подачи котировочной заявки и нарушения его прав, связанных с получением банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора в связи с изменениями в организационно-правовой форме банков, включенных в Список банков.

Таким образом, указанный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем Комиссией установлено следующее.

Заказчиком в пункте 8.1.8 Котировочной документации от 30.10.2015 установлено, что обеспечение надлежащего исполнения договора в виде банковской гарантии оформляется по форме приложения № 6 к Котировочной документации, выданной одним из банков, указанных в приложении № 7 к котировочной документации. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 (один) месяц.

Приложением № 7 к Котировочной документации для участников закупки установлен перечень банков, приемлемых, для обеспечения надлежащего исполнения договора (в количестве 10 банков).

Комиссия приходит к выводу, что вышеуказанные требования Котировочной документации к обеспечению надлежащего исполнения договора противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. 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 о закупке «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 Котировочной документации запрос о разъяснении Котировочной документации может быть направлен с момента размещения котировочной документации, извещения о проведении запроса котировок на сайтах и не позднее чем за 2 (два) рабочих дня до окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Котировочной документации дату начала и дату окончания срока предоставления участникам запроса котировок разъяснений положений Котировочной 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.

3. В соответствии с пунктом 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

Из пункта 4.1.1 проекта договора Котировочной документации, размещенной на Официальном сайте, следует, что:

«До _____% (не более 15%) от стоимости Товара, указанной в Спецификации, перечисляется в качестве аванса на расчетный счет Поставщика, но не ранее, чем за 60 (шестьдесят) календарных дней до даты поставки Товара в соответствии с Графиком поставки Товара, на основании счета Поставщика, выставленного на всю сумму Спецификации, (в случае поэтапной поставки Товара – на основании счёта Поставщика, выставленного на сумму Товара, поставляемого по этапу)...».

Таким образом, в пункте 4.1.1 проекта договора, размещенного на официальном сайте, в нарушение пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках надлежащим образом не установлен размер аванса.

Данные действия Заказчика нарушают пункт 6 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.

4. В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны: предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 7 Извещения предмет закупки: «Право заключения договора поставки оборудования на объект Приобретение/Оборудование/Прочее оборудование».

Из данной формулировки не представляется возможным сделать однозначный вывод о предмете проводимой закупки.

Учитывая изложенное, предмет договора указан в Извещении Заказчиком в нарушение требований пункта 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Федерации об административных правонарушениях.

5. 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.

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.

Аналогичное положение установлено подпунктом 4 пункта 32 Положения о закупке, согласно которому при закупке товаров, работ, услуг Заказчик руководствуется в том числе принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Заказчиком в разделе 2 Котировочной документации установлены квалификационные требования к участникам запроса котировок. Так, согласно пункту 2.1 Котировочной документации участник должен иметь опыт осуществления поставок товаров по предмету запроса котировок, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в пункте 3.1 котировочной документации.

В подтверждение опыта осуществления поставок товаров по предмету запроса котировок участник в составе заявки должен представить:

- документ по форме приложения № 11 к котировочной документации о наличии опыта осуществления поставок по предмету запроса котировок;

и

- накладные о поставке товаров;

и

- договоры на поставку товаров (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями).

При этом согласно пункту 1.3 Котировочной документации предметом запроса котировок является заключение договора поставки оборудования на объект Приобретение/Оборудование/Прочее оборудование.

Учитывая изложенное, из содержания Котировочной документации не представляется возможным определить поставка каких товаров принимается Заказчиком в качестве подтверждения опыта осуществления поставок товаров по предмету запроса котировок.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 4 пункта 32 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 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.

6. Согласно пункту 222 Положения о закупке банковская гарантия должна быть безотзывной и должна как минимум содержать: 5) срок действия банковской гарантии в соответствии с требованиями документации о закупке.

Пунктом 8.1.8 Котировочной документации установлено, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 (один) месяц.

Пунктом 13.1 проекта договора установлено: «Настоящий Договор вступает в силу с даты его подписания Сторонами и действует до «__» _____ 201_ года, а в части оплаты – до полного исполнения Сторонами своих обязательств по Договору».

Указанная формулировка окончания срока действия договора не позволяет определить срок окончания действия договора.

Таким образом, в нарушении пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при обеспечении договора в виде предоставления банковской гарантии участнику закупки фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии, поскольку заказчиком изначально не установлен срок действия договора.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИВМ-Центр» от 05.11.2015 № 342/1 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме № 1084/ЗКТЭ-ДКСС/15 на право заключения договора поставки оборудования на объект Приобретение/Оборудование/Прочее оборудование (извещение № 31502912140) необоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункты 6, 9, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 19.11.2015 № 223ФЗ-351/15 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.

4. Выдать ОАО «РЖД» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

№ 223ФЗ-351/15

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов

19.11.2015

Москва

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

<...> (далее – Комиссия),

на основании решения от 19.11.2015 № 223ФЗ-351/15, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы ООО «ИВМ-Центр» на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме № 1084/ЗКТЭ-ДКСС/15 на право заключения договора поставки оборудования на объект Приобретение/Оборудование/Прочее оборудование (извещение № 31502912140) 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 запроса котировок в электронной форме № 1084/ЗКТЭ-ДКСС/15 на право заключения договора поставки оборудования на объект Приобретение/Оборудование/Прочее оборудование (извещение № 31502912140) (далее - Запрос котировок).

2. ОАО «РЖД» внести изменения в документацию о проведении Запроса котировок, в соответствии с принятым Комиссией ФАС России Решением от 19.11.2015 № 223ФЗ-351/15.

3. ОАО «РЖД» продлить срок подачи заявок на участие в Запросе котировок 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 закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного советом директоров ОАО «РЖД» от 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

4. ОАО «РЖД» разместить 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) информацию о совершении действий указанных в пунктах 1, 2, 3 настоящего Предписания.

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

запроса котировок, Положения о закупке.

6. ОАО «РЖД» в срок не позднее 03.12.2015 представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения или предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, либо его территориального органа об устранении нарушений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц 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.