

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-699/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Технолегион» Управления делами Президента Российской Федерации 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»

20.09.2018 Москва

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

ведущего заседание Комиссии — <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Технолегион» от 12.09.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 568/ОКЭ-ТИ/18 на право заключения договора на поставку телекоммуникационного и серверного оборудования, а также выполнение работ по инсталляции и модернизации (извещение № 31806773026), 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 «Технолегион» (далее — Заявитель) от 12.09.2018 б/н (вх. 148669-ЭП/18 от 12.09.2018) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 568/ОКЭ-ТИ/18 на право заключения договора на поставку телекоммуникационного и серверного оборудования, а также выполнение работ по инсталляции и модернизации (извещение № 31806773026) (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.

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

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 www.zakupki.gov.ru (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.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- - - Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 31.07.2018;
 - Дата окончания подачи заявок — 17.08.2018;
 - Дата рассмотрения заявок — 03.09.2018;
 - Дата подведения итогов Конкурса — 04.09.2018;
 - Начальная (максимальная) цена договора — 2 487 129 763,84 рубля;

- На участие в Конкурсе подано 6 заявок, допущено 3 заявки.

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 Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе;
 - Заказчиком принято неправомерное решение о допуске к участию в Конкурсе заявок ООО «Смарт Технолоджис», ООО «Айтоника», ООО «Инлайн технолоджис» (далее — Допущенные участники).

В ходе заседания 19.09.2018 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 20.09.2018.

Представители Заказчика с доводами 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 об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

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 3 Документации сведения о наименовании закупаемого оборудования, работ их количестве (объеме), единичных расценках, начальной (максимальной) цене договора, расходах участника, нормативных документах, согласно которым установлены требования, технических и функциональных характеристиках оборудования, работы, требования к их безопасности, качеству, упаковке, отгрузке, к результатам, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого оборудования, выполняемых работ потребностям заказчика, место, условия и сроки поставки оборудования, выполнения работ, форма, сроки и порядок оплаты изложены в техническом задании, являющемся приложением № 2 к Документации (далее — Техническое задание).

В соответствии с пунктом 8.7.1 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 № 2 к Документации. В техническом предложении участника должны быть изложены характеристики товаров, работ, услуг, соответствующие требованиям Технического задания.

Также пунктом 8.7.6 Документации установлено, что техническое предложение должно содержать все показатели и характеристики товаров, работ, услуг, условия исполнения договора, предусмотренные конкурсной документацией и необходимые для рассмотрения и оценки конкурсной заявки участника. Характеристики товаров, работ, услуг должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении и оценке заявок не допускалось их неоднозначное толкование, числовые показатели при описании характеристик товаров, работ, услуг должны быть указаны в абсолютных величинах.

Согласно форме технического предложения участникам Конкурсе необходимо указать технические, функциональные и эксплуатационные характеристики оборудования, состав работ, соответствующие требованиям технического задания документации, и их конкретные значения, а также развернутую спецификацию оборудования с указанием производителя, модели, партномера-артикула, количества, состава и характеристик основных компонентов оборудования в соответствии с представленной ниже формой развернутой спецификации.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 03.09.2018 № 568/ОКЭ-ТИ/18/2 Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании пункта 7.8.3.4 Документации в связи с несоответствием конкурсной заявки требованиям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем в развернутой спецификации в составе приложения № 1 к техническому предложению заявки на участие в Конкурсе по

ряду пунктов характеристики товаров изложены таким образом, что при рассмотрении и оценке заявок Заказчику допускается их неоднозначное толкование, например:

- по пункту 3 «Коммутатор»: в подпунктах 3.2 и 3.9 развернутой спецификации участником указаны одинаковые партномера-артикулы предлагаемого к поставке оборудования «MSFP-100BaseT», при этом в описании характеристик указано различное оборудование:

по подпункту 3.2 - «Electrical Transceiver, SFP, GE, Electrical Interface Module (100m, RJ45)»;

по подпункту 3.9 - «Optical Cable Parts, MPO/PC, MPO/PC, Multimode (OM3, Bending Insensitive), 30m, 8 Cores, 0m/0m, GJFH 8A1a, 3.5mm, 3.5mm, LSZH, 42mm Short MPO, Indoor», и другие.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России подтвердил наличие технических ошибок в техническом предложении заявки на участие в Конкурсе.

Согласно пункту 7.8.3.4 Документации участник Конкурса не допускается к участию в Конкурсе в случае несоответствия конкурсной заявки требованиям конкурсной документации, в том числе если конкурсная заявка не соответствует форме, установленной Документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Заявителя ввиду несоответствия требованиям Документации, а именно ввиду наличия разночтений в техническом предложении заявки, не противоречат требованиям Закона о закупке, Положения о закупке, Документации.

Таким образом, довод Жалобы, не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение о допуске к участию в Конкурсе заявок Допущенных учатсников, поскольку заявки таких участников не соответствуют требованиям Документации.

Как указано выше, частью 6 статьи 3 Закона о закупках участновлено, что 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.

Аналогичное требование установлено пунктом 163 Положения о закупках.

Согласно Протоколу заявки ООО «Смарт Технолоджис», ООО «Айтоника», ООО «Инлайн технолоджис» соответствуют требованиям Документации.

Пунктом 8.7.1 Документации установлено, что в составе конкурсной заявки участник Конкурса должен представить техническое предложение, оформленное по форме приложения № 3 к Документации, заверенное подписью и печатью (при ее наличии) участника.

В соответствии с пунктом 8.7.6 Документации характеристики товаров, работ, услуг должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении и оценке заявок не допускалось их неоднозначное толкование, числовые показатели при описании характеристик товаров, работ, услуг должны быть указаны в абсолютных величинах.

Кроме того, согласно форме приложения № 3 к Документации участникам Конкурса необходимо указать технические, функциональные и эксплуатационные характеристики оборудования, состав работ, соответствующие требованиям технического задания документации, и их конкретные значения, а также развернутую спецификацию оборудования с указанием производителя, модели, партномера-артикула, количества, состава и характеристик основных компонентов оборудования в соответствии с формой развернутой спецификации.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что в технических предложениях к заявкам Допущенных участников содержатся интервальные значения по ряду показателей, например, по основным техническим характеристикам комплекта оперативно-технологической связи 64-1 указано:

- «Емкость станции – до 120 аналоговых или цифровых портов и 4 цифровых СЛ Е1 (применим любой вариант использования по выбору заказчика)»;
- «Максимальное количество абонентских модулей до 15».

Вместе с тем, указанные характеристики емкости станции и количества абонентских модулей не являются конкретными, что не соответствует требованиям Документации.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что заявки Допущенных участников не соответствуют требованиям Документации в части требований к техническому предложению.

Таким образом, действия Заказчика, неправомерно допустившего заявки ООО «Смарт Технолоджис», ООО «Айтоника», ООО «Инлайн технолоджис» 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.

Руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 08.08.2018 № 223ФЗ-571/18 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлены нарушения части 1 статьи 2 Закона о закупках, выразившееся в установлении неправомерных требований Документации о наличии опыта и права поставки товаров, указанных в Документации, 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 положения проекта договора об обязанности исполнителя согласовывать с Заказчиком привлечение третьих лиц к исполнению обязанностей по договору.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Технолегион» (ИНН: 9701076124, ОГРН: 1177746495079) от 12.09.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 568/ОКЭ-ТИ/18 на право заключения договора на поставку телекоммуникационного и серверного оборудования, а также выполнение работ по инсталляции и модернизации (извещение № 31806773026) обоснованной в части неправомерного допуска заявок участников Конкурса.
 - Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, часть 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 20.09.2018 № 223ФЗ-699/18.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 20.09.2018 № 223ФЗ-699/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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