

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-922/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ТД Искра» 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»

13.10.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «ТД Искра» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 8487/ОАЭ-РЖДС/17 на право заключения договора на поставку инструмента режущего (извещение № 31705462342) 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 «ТД Искра» (далее — Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 8487/ОАЭ-РЖДС/17 на право заключения договора на поставку инструмента режущего (извещение № 31705462342) (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» 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 (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.

28.08.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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 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 протоколом рассмотрения аукционных заявок от 28.09.2017 № 8487/ОАЭ-РЖДС/17/1 (далее - Протокол) участнику Аукциона ООО «ТД Искра» отказано в допуске к участию в Аукционе на основании пунктов 6.5.3.2 и 6.5.3.1 Документации:

- в связи с непредставлением документа, предусмотренного пунктом 6

технического задания Документации, а именно: гарантийного письма в свободной форме о том, что участник либо является производителем, либо о наличии у участника дилерских отношений с производителями, с указанием наименований организаций (ИНН и КПП), либо договоров с дилерами/поставщиками, с указанием реквизитов договоров и наименований организаций (ИНН и КПП), либо о намерении заключить такие договоры, с указанием наименований организаций (ИНН и КПП), либо сообщить наименования организаций (ИНН и КПП), у которых будет приобретен товар;

- в связи с несоответствием технических характеристик (неэквивалентности), указанных по позиции № 43 (набор метчиков и плашек) в части количества предметов в наборе, характеристикам, изложенным по позиции № 43 приложения № 2 к Документации.

Разделом 6 Технического задания (Приложение № 2 к Документации) Документации, установлено, что в целях исключения поставки фальсифицированной продукции участник должен представить гарантийное письмо в свободной форме о том, что участник либо является производителем, либо о наличии у участника дилерских отношений с производителями, с указанием наименований организаций (ИНН и КПП), либо договоров с дилерами/поставщиками, с указанием реквизитов договоров и наименований организаций (ИНН и КПП), либо о намерении заключить такие договоры, с указанием наименований организаций (ИНН и КПП), либо сообщить наименования организаций (ИНН и КПП) у которых будет приобретен товар.

Кроме того, пунктом 6.5.9 Документации установлено, что Заказчик вправе до даты проведения аукциона в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям Документации.

Вместе с тем, участник Аукциона может не являться производителем товара или может или не иметь дилерские отношения с производителем или договоров с дилерами/поставщиками продукции по предмету Аукциона, при этом ранее осуществлять поставки иных товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

Кроме того, пунктом 8.3.1 Документации установлено, что положения договора (условия и цена), заключаемого по результатам закупки, не могут быть изменены по сравнению с Документацией и аукционной заявкой победителя Аукциона, за исключением случаев, предусмотренных аукционной документацией. При невыполнении победителем Аукциона требований данного пункта он признается уклонившимся от заключения договора, что является основанием для направления Заказчиком сведений о таком участнике в антимонопольный орган для внесения в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Также учитывая положения пункта 6.5.9 Документации и положения Документации об отклонении заявки участника закупки в случае представления недостоверных

сведений, требование о предоставлении гарантийного письма с наименованием организации, у которой будет приобретен товар либо о намерении заключить соответствующий договор, может повлечь ограничение количества участников, в связи с тем, что требование о предоставлении в составе заявки указанного гарантийного письма заранее налагает на участника Аукциона обязательство перед Заказчиком поставить товар конкретной организации, указанной в гарантийном письме участника Аукциона, в случае победы в Аукционе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, согласно Протоколу, участнику Аукциона ООО «ТД Искра» отказано в допуске к участию в Аукционе, в том числе, в связи с несоответствием технических характеристик (неэквивалентности), указанных по позиции № 43 (набор метчиков и плашек) Раздела 2 Технического задания (Приложение № 2 к Документации) Документации в части количества предметов в наборе, характеристикам, изложенным по позиции № 43 Раздела 2 Технического задания (Приложение № 2 к Документации) Документации.

Согласно пункту 6.5.3 Документации, участник Аукциона не допускается к участию в Аукционе, в том числе, в случае непредставления определенных Документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике Аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности, а также в случае несоответствия участника Аукциона предусмотренным Документацией требованиям.

Согласно пункту 43 Раздела 2 Технического задания (Приложение № 2 к Документации) Документации, Заказчику необходимо поставить, в том числе, набор метчиков и плашек, в составе которого 37 предметов.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя на участие в Аукционе и пояснил, что Заявитель в составе заявки на участие в Аукционе представил техническое предложение, согласно которому по товару «набор метчиков и плашек» предлагается поставка товара, не соответствующего техническим характеристикам, предусмотренным в Техническом задании (Приложение № 2 к Документации) Документации в части количества предметов в наборе, а именно: предложен набор из 31 предмета вместо набора из 37 предметов.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2.1. Пунктом 5.3.3.1 Документации установлено, что участник закупки должен соответствовать обязательному требованию об отсутствии у участника Аукциона недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах). Участник Аукциона считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято.

С учетом особенности налогообложения, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требование о декларировании отсутствия задолженности перед бюджетом Российской Федерации может привести к ограничению количества участников в виду сокращения количества участников закупки, так как фактически задолженность участника на момент подачи заявки должна соответствовать 0 рублей 00 копеек.

Кроме того, несоответствие указанному требованию не подтверждает невозможность участника Аукциона исполнять обязательства по договору, заключенному по результатам Аукциона, в случае наличия у участника задолженности по налогам, сборам и пени в размере более 0 рублей 00 копеек.

2.2. Пунктом 6.5.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Аукциона в письменной форме запросить у участников Аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с аукционной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в аукционной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение аукционных заявок участников.

Пунктом 6.5.10 Документации предусмотрено, что в случае препятствования участником проверке достоверности сведений, информации и документов, содержащихся в заявке участника, в том числе путем выездных проверок, его заявка может быть отклонена.

Вместе с тем, возможность участия в Аукционе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика. Кроме того, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Аукциона в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Вместе с тем, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Аукциона. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Аукциона допускать представителей Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки поскольку по указанным основаниям заявки участников Аукциона не отклонялись.

3. Пунктом 8.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Аукциона, предоставляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник, с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «ТД Искра» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 8487/ОАЭ-РЖДС/17 на право заключения договора на поставку инструмента режущего (извещение № 31705462342) необоснованной.
 - Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2 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 13.10.2017 № 223ФЗ-922/17.

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