

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2,
Москва, 107174

ООО «Северная энергетическая
компания»

Ленинградский пр-кт., д. 66,
Москва, 125315

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-498/19

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Северная Энергетическая
Компания» 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»**

17.05.2019 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <.....>(доверенность от 03.09.2018 № 698-ДП);

ООО «Северная энергетическая компания»: <.....> (доверенность от 07.12.2018
№ 65), рассмотрев жалобу ООО «Северная энергетическая компания» б/д б/н на
действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого
аукциона в электронной форме № 983/ОАЭ-ДКРС/19 на право заключения
договора на поставку инженерного и технологического оборудования на объекты
строительства ОАО «РЖД» (извещение № 31907583617) в соответствии со статьей
18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее -
Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Северная энергетическая компания»
(далее — Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД»

(далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 983/ОАЭ-ДКРС/19 на право заключения договора на поставку инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 31907583617) (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.

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.

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» (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

1. Извещение о проведении Аукциона, аукционная документация (далее — Извещение, Аукцион) размещены в ЕИС – 27.02.2019;

2. Начальная (максимальная) цена договора 220 275 301,03 рубль;

3. Дата окончания подачи заявок — 01.04.2019;

1.

1.

4. Дата рассмотрения заявок – 26.04.2019;

5. Дата проведения Аукциона — 10.04.2019;

6. На участие в Аукционе подано 3 заявки, из них 2 заявки признаны соответствующими требованиям Документации.

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 единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

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 о закупках, Положением о закупке и Документацией.

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 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, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о 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 протоколу рассмотрения заявок, поданных на участие в Аукционе, от 26.04.2019 № 983/ОАЭ-ДКРС/19/1 Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе на основании пункта 3.8.3.4 Документации в связи с несоответствием аукционной заявки требованиям пункта 3.22.1 Документации, а именно: «не в полном объеме представлены подробные технические характеристики оборудования по позиции 4.1 пункта 1.1, позициям 1.1-6.1 пункта 1.4, позиции 1.1 пункта 1.5, позиции 1.1 пункта 1.14 технического предложения участника».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя и сообщил, что Заявителем в техническом предложении по позиции 4.1 пункта 1.1, позициям 1.1-6.1 пункта 1.4, позиции 1.1 пункта 1.5, позиции 1.1 пункта 1.14 технического предложения не представлены сведения в отношении технических условий соответствующих товаров, что является основанием для отклонения заявки участника закупки в соответствии с пунктом 3.8.3.4 Документации.

В соответствии с пунктом 3.8.3.4 участник аукциона не допускается к участию в Аукционе, в том числе, в случае несоответствия аукционной заявки требованиям Документации.

Согласно пункту 3.22.4 Документации если участником аукциона предлагается эквивалентный товар, участник в техническом предложении должен указать по каждому наименованию эквивалентного товара марку, модель, название, производителя, конкретные характеристики и их значения, соответствующие требованиям документации. В случае непредставления указанной информации товар не будет рассматриваться как эквивалентный.

В соответствии с формой технического предложения, являющейся приложением № 5 к Документации предложение по замене оборудования оформляется вставкой новых позиций оборудования в таблицу приложения № 1 к техническому предложению, содержащих подробные характеристики предлагаемого к замене оборудования, а также причину замены (заменяемые позиции оборудования должны содержать ссылку на номера соответствующих заменяющих позиций, номера таких позиций должны быть уникальными).

Кроме того, в соответствии с разделом 2 Технического задания Документации участник имеет возможность предоставить оборудование с иными *наименованиями, артикулами, типами, марками, кодами, номерами чертежей* или оборудование иных производителей относительно указанных в приложении № 1.1 и 6 к Документации при условии, что произведенные замены равноценны (эквиваленты) или превосходят по функционально-техническим характеристикам оборудование, указанное в приложении № 1.1 и 6 к Документации. Все необходимые функционально-технические характеристики для определения эквивалентного оборудования, в соответствии с параметрами указанными выше, определены производителем в наименованиях, артикулах, типах, марках, кодах,

номерах чертежей, указанных в приложении № 1.1 и 6 к Документации.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, изучив требования Документации, а также заявку Заявителя, пришла к выводу, что положения Документации не содержат требования об указании участником закупки сведений в отношении технических условий соответствующего товара, в случае предоставления участником закупки эквивалентного товара.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2.1 Положения о закупке и нарушают требования 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.

2. На основании части 17 статьи 18.1 Закона о закупках, Решением от 21.03.2019 № 223ФЗ-302/19 в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся в следующем:

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки опыта по фактически поставленному инженерному и технологическому оборудованию,
- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о том, что участник должен являться производителем либо обладать правом поставки,
- Заказчиком в Документации неправомерно установлено право Заказчика до даты проведения Аукциона в письменной форме запросить у участников аукциона информацию и документы,
- Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение, согласно которому при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную банком из установленного Документацией перечня, а также требования о согласовании банковской гарантии с Заказчиком,
- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование, согласно которому до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Аукциона, предоставляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов,
- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о необходимости заверения подписью и печатью каждого документа, входящего в состав второй части заявки,
- Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно установлено положение, согласно которому подрядчик не вправе привлекать к выполнению работ по договору третьих лиц без письменного согласования с Заказчиком.

Дополнительно сообщаем, что текст Жалобы не содержит ссылку на пункт 1 части

10 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Северная энергетическая компания» (ИНН: 7714650350, ОГРН: 1067746655020) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 983/ОАЭ-ДКРС/19 на право заключения договора на поставку инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 31907583617) обоснованной.
2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятыми решениями от 21.03.2019 № 223ФЗ-302/19, от 17.05.2019 № 223ФЗ-498/19.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 17.05.2019 № 223ФЗ-498/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Ведущий заседание Комиссии ФАС России

<.....>

Члены Комиссии ФАС России <.....>