

1. ООО «РемСтрой»

ул. Литературная, д. 6а, пом. 2, г. Нижний Новгород, 603011

2. Открытое акционерное общество «Объединенные электротехнические заводы»  
(ОАО «ЭЛТЕЗА»)

ул. Сибиряковская, д. 5, Москва, 127343

3. ЭТЗП ОАО «РЖД»

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

4. ФАС России

ул. Садовая Кудринская, д. 11, Москва,  
Д-242, ГСП-3, 125993

(для сведения)

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1844/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.08.2017 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение  
процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

в присутствии представителей:

ОАО «ЭЛТЕЗА»

ОАО «РЖД»

в отсутствие ООО «РемСтрой», ЭТЗП ОАО «РЖД» (уведомлены надлежащим  
образом письмом Московского УФАС России от 07.08.2017 № ИШ/39391/17, а также  
уведомлением о переносе заседания от 10.08.2017 № б/н),

рассмотрев жалобу ООО «РемСтрой» (далее - Заявитель) на действия заказчика - ОАО «ЭЛТЕЗА» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ незавершенного строительства по объекту: «Автоблокировка перегона Гороховец - Ильино Горьковской ж.д. Техническое перевооружение» (реестровый № 31705242702) (далее - Аукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в Аукционе.

Заказчик против удовлетворения жалобы возражал, представил документы по оспариваемой процедуре.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

ОАО «ЭЛТЕЗА» отнесено к числу заказчиков со специальной правосубъектностью, к закупочной деятельности которых применяются требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) (часть 2 статьи 1).

Закон о закупках, представляющий собой, по сути, рамочный закон, не является единственным регулятором не только проведения торгов, но и процедурных механизмов, в том числе связанных с обжалованием действий заказчиков.

Согласно статье 6 названного закона контроль за соблюдением его требований осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Порядок рассмотрения жалоб на действия заказчиков-субъектов Закона о закупках предусмотрен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, которая является полностью процедурной, дополняют и развивают положения Закона о закупках, о чем свидетельствует указание в части 1 названной статьи на возможность применения ее положений на стадии проведения закупки, в то время как положения Закона о закупках распространяют свое действие лишь на стадию их организации.

Кроме того, упомянутая норма права не дифференцирует закупки для антимонопольного органа по субъектному составу лиц, подающих жалобы, и лиц, на действия которых такие жалобы поданы, а позволяет последнему рассматривать жалобы на все закупочные процедуры на любой стадии их

проведения.

При этом следует отметить, что определением Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592 обозначена обязанность антимонопольного органа проверять на соответствие положениям части 10 статьи 3 Закона о закупках только доводы поступающей жалобы, но в возможности выявления в действиях организаторов закупки (заказчиков) иных нарушений (на основании части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции) упомянутый орган не ограничен. Указаний обратного приведенное определение Верховного Суда Российской Федерации не содержит, а расширительному толкованию судебные акты не подлежат.

Таким образом, перечень оснований, упомянутых в части 10 статьи 3 Закона о закупках, не является исчерпывающим и Комиссия рассматривает поступившую жалобу по существу, в том числе учитывая положения части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупки (далее - Положение о закупках), размещено в Единой информационной системы в сфере закупок на [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС).

Извещение о проведении Аукциона опубликовано в ЕИС 21.06.2017. Согласно извещению о проведении Аукциона, дата окончания приема заявок - 17.07.2017, дата проведения Аукциона - 25.07.2017.

Начальная (максимальная) цена договора – 136 822 144,60 руб.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 21.07.2017 № 24658/ОАЭ-ОАО «ЭЛТЕЗА»/2017/СД/2 следует, что заявка Заявителя (№ 2) отклонена от участия в Аукционе на основании пункта 6.7.3.1 Аукционной документации в связи с несоответствием квалификационному требованию, установленному пунктом 2.5 аукционной документации, а именно представлен договор с поставщиком без приложения спецификации.

Комиссия, изучив предоставленные документы и сведения, установила следующее.

Согласно подпунктам 2, 9 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

-требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

-требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Таким образом, Заказчик должен установить в Аукционной документации требования к составу заявки, а также к участникам закупочной процедуры с указанием документов, необходимых к предоставлению в подтверждение соответствия данным требованиям.

В соответствии с пунктом 2.5 Аукционной документации Заказчиком установлено следующее квалификационное требование к участникам закупочной процедуры: участник должен являться производителем либо обладать правом поставки объектообразующего оборудования, предоставленным производителем.

В подтверждение того, что участник является производителем объектообразующего оборудования либо обладает правом поставки объектообразующего оборудования, предоставленным производителем, участник в составе заявки должен представить:

- информационное письмо, иной 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 дилеру/поставщику.

Документы, перечисленные в пунктах 2.2. – 2.5. аукционной документации, представляются в электронной форме и должны быть сканированы с оригинала, нотариально заверенной копии или копии документа, заверенного подписью уполномоченного лица и печатью, при ее наличии.

Следовательно, участник Аукциона в составе заявки на участие в Аукционе должен представить документы и сведения, установленные пунктом 2.5 Аукционной документации, в подтверждение соответствия квалификационному требованию указанного пункта.

На основании пункта 6.7.3.1 Аукционной документации участник аукциона не допускается к участию в аукционе, в том числе в случае:

-непредставления определенных аукционной 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.

Таким образом, в случае непредставления, а также предоставления неполной информации участником Аукциона в составе заявки в подтверждение соответствия требованию пункта 2.5 Аукционной документации, заявка такого участника Аукциона отклоняется Заказчиком от участия в закупочной процедуре.

Изучив представленные на заседание документы и сведения, Комиссия установила следующее.

Заявителем в составе заявки в подтверждение соответствия требованию, установленному пунктом 2.5 Аукционной документации, представлен договор поставки от 29.06.2017 № 106/17, заключенный между Заявителем и поставщиком, ООО «Альфа-ЖАТ» (далее - Поставщик).

Также, ООО «РемСтрой» в составе заявки представлен договор поставки продукции от 15.05.2017 № 75/2 (далее - Договор), заключенный между ООО ЭТЗ «ГЭКСАР» (далее - Производитель) и Поставщиком и выданный Заявителю Поставщиком.

Из положений Договора следует:

- поставщик при наличии оплаты обязуется изготовить и поставить покупателю или указанному им грузополучателю продукцию, а покупатель оплатить и принять продукцию в соответствии с согласованной сторонами спецификацией (пункт 1.1 Договора);
- ассортимент, цена продукции, количество и сроки поставки предусматриваются в спецификации, являющейся неотъемлемой частью Договора (пункт 1.2 Договора).

Вместе с тем, спецификации, указанной в пунктах 1.1 и 1.2 Договора Заявителем в составе заявки представлено не было.

Более того, из текста Договора отсутствует возможность установить какой товар является предметом поставки.

Также, Заказчиком в адрес Производителя направлено письмо (исх. от 20.07.2017 № 16/3938) о подтверждении права поставки объектообразующего оборудования Поставщика по Договору, в ответ на которое Заказчиком получено письмо Производителя (исх. от 21.07.2017 № 307), согласно которому право поставки трансмиттеров Договором не предусмотрено и Поставщик правом поставки такого товара не обладает.

Таким образом, ввиду непредоставления Заявителем в составе заявки полного комплекта документов, а именно спецификации Договора, в подтверждение соответствия требованию пункта 2.5 Аукционной документации, а также (согласно пояснениям Производителя) отсутствия у ООО «Альфа-ЖАТ» права поставки товара, предлагаемого Заявителем к поставке, Комиссия установила правомерность отклонения Заказчиком заявки Заявителя от участия в Аукционе на основании пункта 6.7.3.1 Аукционной документации.

На основании изложенного, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя в части неправомерного отклонения заявки Заявителя от участия в Аукционе необоснованной.

Согласно части 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. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии,

уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссия отмечает, что требования к участникам, устанавливаемые в документации о закупке, должны являться подтверждением соответствия участника определенным требованиям.

Требование пункта 2.5 Аукционной документации о том, что участник является производителем objetoобразующего оборудования либо обладает правом поставки objetoобразующего оборудования, предоставленным производителем, ставит участников Аукциона в зависимость от лиц, изготавливающих и поставляющих соответствующий товар, накладывая на потенциальных участников обязанность по раскрытию перед изготовителем или дилером существенных условий предполагаемого договора.

Включение в состав Аукционной документации ранее названного требования накладывает на потенциальных участников Аукциона дополнительные ничем не обоснованные ограничения, в том числе ставит в зависимость от волеизъявления третьих лиц. Кроме того, данное требование установлено Заказчиком к участникам Аукциона на этапе подачи заявок на участие в закупочной процедуре.

Кроме того, наличие в составе заявки письма, подтверждающего готовность изготовителя оборудования осуществить поставку в соответствии с требованиями Технического задания Закупочной документации, а именно изготовить товар с конкретными характеристиками и в конкретных объемах, не может гарантировать Заказчику поставку товара по предполагаемому договору и не имеет под собой правовых последствий.

При этом, из круга лиц потенциальных участников закупки необоснованно исключаются лица, реализующие указанный в Аукционной документации товар на законных основаниях.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Предоставленное Заказчику право самостоятельно формировать требования к участникам, к составу заявки, не освобождают его от обязанности при формировании закупочной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документальную подтвержденность.

В связи с чем, Комиссия приняла решение о признании неправомерным и

необоснованным установление требования пункта 2.5 Аукционной документации о том, что участник должен являться производителем объектообразующего оборудования либо обладать правом поставки объектообразующего оборудования, предоставленным производителем.

Учитывая изложенное, в указанных действиях Заказчика усматривается нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Также, Заказчиком на заседание Комиссия представлен договор от 04.08.2017 № Б1/СЦБ-2017-137, заключенный по результатам Аукциона.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать, так как по результатам Аукциона заключен договор.
4. Снять ограничения на размещение Аукциона, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.08.2017 № ИШ/39391/17.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.