

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-483/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Медпроект» 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»

30.08.2016 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «Медпроект» б/н, б/д на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 9032/ОАЭ-ДКСС/16 на право заключения договора поставки настольной и настенной индукционной информационной панели (извещение №31603946005) 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 «Медпроект» (далее - Заявитель) б/н, б/д (вх. от 23.08.2016 №124393/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 9032/ОАЭ-ДКСС/16 на право заключения договора поставки настольной и настенной индукционной информационной панели (извещение №31603946005) (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 (далее - положение о закупке).

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 (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.

29.07.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

дата и время окончания подачи заявок — 22.08.2016 в 11:00,

дата и время вскрытия заявок — 22.08.2016 в 11:00,

дата и время рассмотрения заявок — 07.09.2016 в 12:00,

дата и время проведения Аукциона — 09.09.2016 в 14:30.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

- Заказчиком неправомерно установлены требования к участникам закупки о наличии опыт осуществления поставок настольной и настенной индукционной информационной панели и/или оборудования для людей с ограниченными возможностями, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора, а также участник должен являться производителем товаров либо обладать правом поставки товаров;
- Заказчиком неправомерно установлен товарный знак производителя продукции без указания на возможность поставки эквивалентного товара.

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

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

1. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе 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 о закупке.

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 159 Положения о закупке в документации о закупке могут устанавливаться обязательные требования к участникам закупки, в том числе опыт осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг по предмету закупки, стоимость которых составляет не менее чем 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении, документации о закупке.

Согласно пункту 2.1 Документации «участник должен иметь опыт осуществления поставок настольной и настенной индукционной информационной панели и/или оборудования для людей с ограниченными возможностями, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в пункте 3.1 аукционной документации».

В подтверждение опыта осуществления поставок настольной и настенной индукционной информационной панели и/или оборудования для людей с ограниченными возможностями участник в составе заявки должен представить:

- документ по форме приложения № 7 к аукционной документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.1 аукционной документации;

и

- накладные о поставке настольной и настенной индукционной информационной панели и/или оборудования для людей с ограниченными возможностями;

и

- договоры поставок настольной и настенной индукционной информационной панели и/или оборудования для людей с ограниченными возможностями (представляются все листы договоров со всеми приложениями)».

Согласно представленной информации, пояснениям Заказчика указанные требования установлены для подтверждения опыта, которые не ограничивают, как участников закупки.е.

Вместе с тем, Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено документов, информации подтверждающих, что установление такого требования является неправомерным, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с пунктом 2.1 Документации: «Участник должен являться производителем товаров либо обладать правом поставки товаров, указанных в таблице № 1 пункта 3.1. аукционной документации, предоставленным производителем.

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

- информационное письмо, иной документ, подтверждающий, что участник является производителем товаров;

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 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».

Вместе с тем, установление данного требования является ограничением количества участников, так как предоставление таких документов зависит от волеизъявления третьих лиц (производителя, дилера, сервисной службы), а также их наличие не подтверждает качество поставки и выполнение обязательств по договору заключаемому по результатам Аукциона.

Документацией установлены следующие требования к участникам:

- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 (три) года, предшествующие дате размещения извещения о проведении Аукциона и аукционной документации на сайтах (пункт 5.3.3.6 Документации);
- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 5.3.3.7 Документации);
- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 5.3.3.8 Документации)».

Вместе с тем, установление требований об отсутствии просроченной задолженности, неисполненных обязательств перед Заказчиком, о непричинении вреда имуществу Заказчика в качестве обязательных к участникам Аукциона, а также отказ в допуске к участию в Аукционе в связи с несоответствием указанным требованиям необоснованно ограничивает количество участников. Кроме того, несоответствие указанным требованиям, не подтверждает невозможность участника Аукциона исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам Аукциона.

Пунктом 6.5.10 Документации установлено, что «Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников,

использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет, а также путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверке его заявка может быть отклонена».

Вместе с тем, возможность участия в Аукционе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительные документы и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса. Кроме того, в Документации отсутствуют основания и порядок проведения выездных проверок.

Установление Заказчиком вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона и отказ в допуске участникам Аукциона в случае несоответствия им ограничивает круг участников закупки и противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - По мнению Заявителя установленное требование пунктом 3.1 Документации неправомерно.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть установлены требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Пунктом 3.1 Документации установлен перечень номенклатуры в соответствии с которым необходимо в рамках заключаемого договора по результатам закупки поставить настольную (переносная) индукционную информационную панель для инвалидов по слуху, настенную индукционную информационную панель для инвалидов по слуху товарного знака ИСТОК А2.

Вместе с тем, пунктом 3.2.3. Документации установлено положение в соответствии с которым участник закупки в составе заявки может заменить указанный в Документации номенклатурный перечень на эквиваленты, имеющие такие же технические характеристики.

Также пунктами 3.2.1, 3.2.2 Документации предусмотрены технические характеристики поставляемого товара, что позволяет участникам Аукциона предложить замену соответствующую в полном объеме техническим характеристикам товара установленного Заказчиком к поставке.

Таким образом довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Медпроект» б/н, б/д (вх. от 23.08.2016 №124393/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 9032/ОАЭ-ДКСС/16 на право заключения договора поставки настольной и настенной индукционной информационной панели (извещение №31603946005) обоснованной в части неправомерно установленного требования о том, что участник должен являться производителем товаров либо обладать правом поставки товаров.

- - - Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 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 с учетом принятого решения от 30.08.2016 № 223ФЗ-483/16 нарушений.

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