

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-44/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ТрансИнвестГрупп» 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»

26.01.2018 Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «ТрансИнвестГрупп» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 11642/ОАЭ-РЖДС/17 на право заключения договора на поставку кабельно-проводниковой продукции для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31705807699) 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 «ТрансИнвестГрупп» (далее - Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 11642/ОАЭ-РЖДС/17 на право заключения договора на поставку кабельно-проводниковой продукции для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31705807699) (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 по правилам настоящей статьи 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.

Кроме того, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

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.

29.11.2017 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, а именно:

- - - Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе;
 - Заказчиком принято неправомерное решение о допуске ООО «РэйлТех» к участию в Аукционе, поскольку Техническое предложение ООО «РэйлТех» не соответствует требованиям Технического задания (Приложение № 3 к Документации) Документации.

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

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, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

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 закупках.

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 12.01.2018 № 11642/ОАЭ-РЖДС/17/1 (далее - Протокол) Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе на основании пункта 7.7.1 Документации, в связи с несоответствием заявки требованию Технического задания Документации, а именно: участником в приложении № 1 к Техническому предложению по позициям №№ 23, 25, 26, 27, 28, 29, 35, 77, 93, 98, 116, 126, 127, 129, 130, 142, 162, 163, 211, 212, 213, 214, 215, 216, 217, 218, 222 представлена неполная информация по техническим и функциональным характеристикам предлагаемой к поставке продукции.

Согласно пункту 7.7.1 Документации, в составе аукционной заявки участник должен представить техническое предложение, оформленное по форме приложения № 4 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 № 4 к Документации. В техническом предложении участника должны быть изложены условия, соответствующие требованиям технического задания, являющегося приложением № 3 к Документации. В случае проведения закупки в электронной форме техническое предложение предоставляется в электронной форме и должно быть сканировано с оригинала.

Также, согласно пунктам 7.7.2-7.7.5 Документации, в техническом предложении участника должны быть отражены все условия, указанные в Техническом задании Документации. Все условия, указанные в техническом предложении, должны быть изложены таким образом, чтобы Заказчик мог определить конкретные показатели, характеристики предлагаемых товаров, работ, услуг. В случае поставки товаров в техническом предложении должны быть указаны марки, модели, наименования предлагаемого товара по каждой позиции. Если участником Аукциона предлагается эквивалентный товар, участник в техническом предложении должен отразить соответствующую информацию по каждому наименованию эквивалентного товара.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил материалы, заявку Заявителя и сообщил, что Техническое предложение Заявителя подано в форме отсканированного (в формате PDF) документа, вместе с тем указанный документ не содержит полной информации в отношении технического описания поставляемого товара, а именно: часть информации о поставляемом товаре не отображена в столбце «Техническое описание» Технического предложения Заявителя, что не позволяет Заказчику сделать вывод о соответствии предлагаемого Заявителем товара требованиям Технического задания (Приложение № 3 к Документации) Документации.

Вместе с тем, представитель Заявителя не представил иных доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение о допуске ООО «РэйлТех» к участию в Аукционе, поскольку Техническое предложение ООО «РэйлТех» не соответствует требованиям Технического задания (Приложение № 3 к Документации) Документации.

Согласно форме Технического предложения (Приложение № 4 к Документации) Документации, в графе «Технические и функциональные характеристики товара, работы, услуги» участник Аукциона должен перечислить характеристики в соответствии с требованиями Технического задания Документации и указать их конкретные значения. Например: «длина товара: составляет ___ см».

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что согласно представленным Заказчиком материалам, в техническом предложении ООО «РэйлТех» по ряду позиций представлен эквивалентный товар, при этом в графе «техническое описание» указано: «ООО «РэйлТех» настоящим подтверждает, что

предлагаемый товар, работы, услуги соответствуют требованиям нормативных документов, указанных в техническом задании», что не соответствует требованиям Документации, в соответствии с пунктом 7.7.1 Документации.

Вместе с тем, представитель Заказчика не представил иных доказательств, подтверждающих обоснованность допуска ООО «РэйлТех» к участию в Аукционе.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что Заказчиком принято неправомерное решение о допуске ООО «РэйлТех» к участию в Аукционе, что противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушает требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 28.12.2017 № 223Ф3-1076/17, Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлено нарушение части 1 статьи 2, пунктов 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся в установлении в Документации обязательного требования к участникам Аукциона о наличии опыта по фактически поставленным товарам (продукции) по кабельно-проводниковой продукции, требования о том, что участник Аукциона должен являться производителем продукции, предлагаемой к поставке, либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем, требования об отсутствии у участника Аукциона недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, требования о предоставлении банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, из списка банка, являющимся Приложением № 6 к Документации, требования о предоставлении сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, о возможности проведения Заказчиком дозапроса информации и выездных проверок, а также неправомерного установления в проекте договора положения о согласовании с Заказчиком привлекаемых субподрядчиков и третьих лиц для поставки товаров, являющихся предметом закупки, установление в Документации излишних требований к товарам, содержащимся в приложении № 3 Документации, а также требования в части предоставления в составе заявки на участие в Аукционе документов подтверждения качества продукции.

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

Р Е Ш И Л А:

- - - Признать жалобу ООО «ТрансИнвестГрупп» (ИНН: 7701079788, ОГРН:

1157746088972) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 11642/ОАЭ-РЖДС/17 на право заключения договора на поставку кабельно-проводниковой продукции для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31705807699) обоснованной в части принятия Заказчиком неправомерного решения о допуске ООО «РэйлТех» к участию в Аукционе.

- Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункты 2, 3 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 26.01.2018 № 223ФЗ-44/18.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 26.01.2018 № 223ФЗ-44/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в части нарушения части 3 статьи 6 Закона о закупках.

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