

Решение
по делу №06/156-17
о результатах рассмотрения жалобы на действия 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»

08.02.2017

г. Симферополь

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов:

федерального государственного унитарного предприятия «Крымская железная дорога» (далее – ФГУП «КЖД», Заказчик) В. Н. Шкиль (по доверенности),

общества с ограниченной ответственностью «ЭЛИТ СОФТ» (далее — Заявитель) М. А. Чалумяна (по доверенности), —

рассмотрев жалобу Заявителя от 23.01.2017 №23/01/5 (вх. №209/09 от 24.01.2017) и дополнительные доводы к жалобе от 25.01.2017 №25/01/6 на действия Заказчика при проведении открытого конкурса в электронной форме «Поставка щебня путевого» (извещение № 31604618812) (далее — Конкурс), рассмотрев предоставленные материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя и дополнительные доводы жалобы на действия Заказчика при проведении Конкурса. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика:

1. Заказчик в Техническом задании Конкурсной документации необоснованно установил требование о том, что «Товар должен находиться у претендента во владении на законном основании, быть свободен от прав третьих лиц, не заложен, не находится под арестом, не обременен другими обстоятельствами, а также ввезен на таможенную территорию Российской Федерации...», что ограничивает участие в закупке участников не являющихся производителем.
2. Заказчик установил в Конкурсной документации требование к участнику о наличии сертификата соответствия или декларации соответствия зарегистрированных в Федеральном агентстве железнодорожного транспорта ФБУ «РСФЖТ».

Крымским УФАС России принято Уведомление о принятии жалобы к рассмотрению

и приостановлении торгов от 25.01.2017 №06/501, направленное Заявителю, Заказчику, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Крымского УФАС России (<http://solutions.fas.gov.ru>; <http://www.krym.fas.gov.ru>).

Заседание Комиссии по рассмотрению жалобы назначено на 15:40 01.02.2017.

В связи с необходимостью получения от Заказчика информации и материалов на заявленные Заявителем дополнительные доводы к жалобе, имеющих значение для принятия решения, на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, срок принятия решения продлен до 15:40 08.02.2017.

На заседании Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы жалобы в полном объеме. Представитель Заказчика не согласился с доводами жалобы Заявителя и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд Федерального государственного унитарного предприятия «Крымская железная дорога», утвержденным приказом ФГУП «КЖД» от 25.02.2016 №_ВР-68/Н (далее - Положение о закупках).

В результате рассмотрения жалобы, на основании документов и сведений, предоставленных Заявителем и Заказчиком, заслушав доводы представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия установила следующее.

В силу пункта 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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 закупках, которым предусмотрена возможность проведения открытого конкурса в электронной форме.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте — – 29.12.2016;

2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – открытый конкурс в электронной форме;

3) дата и время окончания подачи заявок: 20.01.2017 в 13:00, дата и время рассмотрения заявок: 25.01.2017 18:00, дата и время подведения итогов: 25.01.2017 18:00;

4) начальная (максимальная) цена контракта – 62 583 250,00 рублей;

5) на участие в Конкурсе подана 1 заявка ООО «Черноморстройснаб», признанная закупочной комиссией Заказчика соответствующей.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках определено, что в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

1. По мнению Заявителя, Заказчик в Техническом задании Конкурсной документации необоснованно установил требование о том, что «Товар должен находиться у претендента во владении на законном основании, быть свободен от прав третьих лиц, не заложен, не находится под арестом, не обременен другими обстоятельствами, а также ввезен на таможенную территорию Российской Федерации...», что ограничивает участие в закупке участников не являющихся производителем.

В силу [части 10 статьи 4](#) Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в т.ч.:

- 1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;
- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 3) требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;
- 4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;
- 5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота);
- 6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;
- 7) порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей);
- 8) порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке;
- 9) требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям;
- 10) формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке;
- 11) место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки;

12) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

13) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно части 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заказчик в Конкурсной документации установил: «...

Требования к товару: щебень должен быть произведен из изверженных горных пород с полнокристаллической структурой («первичные» породы типа гранита). Поставка щебня из осадочных (вторичных) пород не допускается по технологическим причинам. ...

Товар должен находиться у претендента во владении на законном основании, быть свободен от прав третьих лиц, не заложен, не находится под арестом, не обременен другими обстоятельствами, а также ввезен на таможенную территорию Российской Федерации и в отношении Товара отсутствуют охраняемые законом права третьих лиц, в том числе в сфере интеллектуальной собственности. Должно быть указано полное наименование.

...» (цитаты Конкурсной документации).

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что данное требование не является требованием к участнику и не является критерием допуска участника к Конкурсу, что не может привести к ограничению круга участников Конкурса.

Вместе с тем, представитель Заявителя не предоставил достаточных доказательств того, что данные требования к товару приводят к невозможности подать заявку на Конкурс и влекут ограничение круга участников Конкурса.

Учитывая изложенное, Комиссия, заслушав пояснения представителей сторон, изучив положения Конкурсной документации Запроса, приходит к выводу, что данные действия Заказчика не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупках.

Таким образом, доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

2. В качестве доводов жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчик установил в Конкурсной документации требование к участнику о наличии сертификата соответствия или декларации соответствия зарегистрированных в Федеральном агентстве железнодорожного транспорта ФБУ «РСФЖТ», что ограничивает круг участников Конкурса: «...

Федеральное бюджетное учреждение «Регистр сертификации на федеральном железнодорожном транспорте» аккредитован как орган сертификации для проведения работ по подтверждению соответствия продукции, процессов проектирования, производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения и иных объектов на железнодорожном транспорте. В настоящее время на территории России и Республики Крым, в частности, действует множество организаций, уполномоченных сертифицировать продукцию и выдавать соответствующие документы. Сведения о таких организациях включены в Единый реестр органов по сертификации и аккредитованных лабораторий, имеющих право проводить исследования образцов продукции.

Необходимо отметить, что согласно реестру выданных ФБУ «РС ФЖТ» сертификатов и деклараций, находящемуся на официальном сайте организации, в Республике Крым сертификат на щебень, являющийся предметом вышеуказанной закупки, был выдан только ООО «Черноморстройснаб», который, в свою очередь, стал единственным предприятием, подавшим заявку на участие в закупке, что естественно, ввиду отсутствия конкурентов на территории Республики Крым, имеющим подобный сертификат.

Данное условие о наличии сертификата, выданного ФБУ «РС ФЖТ», полностью ограничивает доступ других участников, расположенных на территории Республики Крым, и существенно ограничивает доступ участников, расположенных в других регионах РФ.

...» (цитаты жалобы).

В соответствии с требованиями пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

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.

Заказчик в Конкурсной документации установил: «...

1.5. Требования к участникам закупки

...

1.5.2. Участник закупки для того, чтобы принять участие в конкурсе, должен удовлетворять требованиям, установленным в пункте 1.5.3.

1. Обязательные требования к участникам закупки:

...

8) наличие сертификата соответствия или декларации соответствия зарегистрированной в Федеральном агентстве железнодорожного транспорта ФБУ «РСФЖТ». ГОСТ 7392-2014

...» (цитаты Конкурсной документации).

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что данное требование установлено на основании Технического регламента Таможенного союза «О безопасности инфраструктуры железнодорожного транспорта» (ТР ТС 003/2011).

Вместе с тем, указанным ТР ТС 003/2011 установлено, что «7. Работы по оценке (подтверждение) соответствия продукции установленным в настоящем техническом регламенте ТС требованиям в рамках Таможенного союза осуществляют аккредитованные органы по сертификации (оценке (подтверждение) соответствия), включенные в Единый реестр органов по сертификации и испытательных лабораторий (центров) Таможенного союза» (цитата).

Согласно информации официального сайта Федеральной службы по аккредитации «Реестр органов по сертификации и аккредитованных лабораторий (центров)» Федеральное бюджетное учреждение «Регистр сертификации на федеральном железнодорожном транспорте» является одним из аккредитованных органов по сертификации (оценке (подтверждение) соответствия).

Таким образом, Комиссия, изучив положения Конкурсной документации, заслушав пояснения представителей сторон, приходит к выводу, что требование о наличии у участников сертификата соответствия или декларации соответствия, зарегистрированных именно в Федеральном агентстве железнодорожного транспорта ФБУ «РСФЖТ» установлено Заказчиком в Конкурсной документации в разрез требованиям статьи 17 Закона о защите конкуренции, статьи 3 Закона о закупках и влечет ограничение круга участников Конкурса.

Учитывая изложенное, данные действия Заказчика нарушают требования пунктов 2, 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, доводы Заявителя нашли свое подтверждение.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной частично.
2. Признать Заказчика нарушившим требования пунктов 2, 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. Заказчику предписание об устранении нарушений Закона о закупках, Закона о защите конкуренции.
4. Прекратить действие уведомления о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 25.01.2017 №06/501.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

•

**Предписание
по делу №06/156-17
об устранении нарушений
Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ
«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

08.02.2017

г. Симферополь

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

на основании решения Комиссии от 08.02.2017 по делу №06/156-17 по итогам рассмотрения жалобы общества с ограниченной ответственностью «ЭЛИТ СОФТ» от 23.01.2017 №23/01/5 (вх. №209/09 от 24.01.2017) и дополнительные доводы к жалобе от 25.01.2017 №25/01/6 на действия федерального государственного унитарного предприятия «Крымская железная дорога» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме «Поставка щебня путевого» (извещение № 31604618812) (далее — Конкурс), в соответствии с частями 17, 20, 23 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (с изменениями) (далее – Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику, закупочной комиссии Заказчика отменить Протокол открытия доступа к заявкам на участие в конкурсе №41980 от 20.01.2017, Протокол рассмотрения заявок на участие в конкурсе №41980 от 25.01.2017 (далее - Протоколы), уведомить участников, подавших заявки на участие в Конкурсе, об отмене Протоколов и разместить информацию об отмене Протоколов на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт).

2. Заказчику:

- вернуть участникам Конкурса заявки, поданные на участие в Конкурсе;

- привести Конкурсную документацию в соответствии требованиям Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Закона о защите конкуренции, Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд Федерального государственного унитарного предприятия «Крымская железная дорога» (далее - Положение о закупках) и с учетом решения от 08.02.2017 по делу №06/156-17, и разместить измененную Конкурсную документацию на официальном сайте;

- назначить новые дату и время окончания подачи заявок на участие в Конкурсе, дату и время рассмотрения, оценки заявок на участие в Конкурсе, дату и время подведения итогов Конкурса, а также разместить данную информацию на официальном сайте.

3. Заказчику, Оператору электронной площадки уведомить участников, подавших заявки на участие в Конкурсе о новых дате и времени подачи заявок на участие в Конкурсе, рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе и подведения итогов Конкурса.

4. Оператору электронной площадки обеспечить Заказчику, закупочной комиссии Заказчика возможность выполнить пункты 1, 2 настоящего предписания.

5. Заказчику, закупочной комиссии Заказчика осуществить дальнейшее определение победителя Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупках, Конкурсной документации и с учетом решения от 08.02.2017 по делу №06/156-17.

6. Заказчику, закупочной комиссии Заказчика, Оператору электронной площадки в срок до 07.03.2017 исполнить настоящее предписание и предоставить в Крымское УФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде, а также по факсимильной связи (3652) 252-431 или электронной почте по адресу: to82@fas.gov.ru.

7. Прекратить действие Уведомления о поступлении жалобы и о приостановлении торгов от 25.01.2017 №06/501.

Невыполнение в установленный срок предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч

рублей в соответствии с частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.