РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-258/16

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»

14.06.2016 Москва

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

<...>,
(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>- доверенность от 25.02.2015 № 149-ДП;

ООО «ТрансИнвестГрупп»: <...> - доверенность от 08.06.2016 № ТГ-11/2016, <...> - доверенность от 08.06.2016
№ ТГ-12/2016,

рассмотрев жалобу ООО «ТрансИнвестГрупп» от 31.05.2016
№ 2016105/31-03 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 573/ОКЭ-ДКСС/16 на право заключения договоров поставки комплексов для проживания путевых бригад и выполнение монтажных работ (извещение № 31603498839) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ
«О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ТрансИнвестГрупп»
(далее — Заявитель) от 31.05.2016 № 2016105/31-03 (вх. от 02.06.2016
№ 78948/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД»
(далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме
№ 573/ОКЭ-ДКСС/16 на право заключения договоров поставки комплексов для проживания путевых бригад и выполнение монтажных работ (извещение
№ 31603498839) (далее - Конкурс, 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом 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.

31.03.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация). Согласно Извещению Конкурс осуществляется Заказчиком с использованием функционала автоматизированной информационной системы «Электронной торгово-закупочной площадке ОАО «РЖД» (далее - ЭТЗП) и на сайте оператора электронной торговой площадки ОАО «РЖД» www.etzp.rzd.ru.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно: Заказчиком принята заявка ООО «ЭнергоРесурс» поданная после даты и времени окончания срока подачи заявок, указанного в Извещении и 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. Пунктом 131 Положения о закупке установлено, что процедуры закупок в электронной форме проводятся с использованием ЭТЗП. Согласно пункту 1.8 Документации установлено, что заявки в электронной форме (части заявок в электронной форме) подаются в порядке, указанном в пунктах 8.3.5-8.3.13 Документации, на ЭТЗП.

Согласно Извещению и Документации дата и время окончания подачи заявок 21.04.2016 в 11:00.

Вместе с тем, согласно протоколу от 25.04.2016 № 939 заявка
ООО «Энергоресурс» подана на участие 25.04.2016 в 13:28, в нарушение установленного в Извещении и Документации срока.

На заседании Комиссии ФАС России, представитель Заказчика пояснил, что 21.04.2016 на ЭТЗП произошел сбой, в связи чем участники были лишены возможности подачи заявок на участие в Конкурсе. С целью устранения допущенной ошибки, Заказчик продлил дату и время окончания подачи заявок до 25.04.2016 в 15:00.

В связи с тем, что срок подачи заявок продлен до 25.04.2016 15:00, Заказчиком

принята заявка ООО «Энергоресурс» поданная 25.04.2016 в 13:28.

Таким образом, Заказчиком не обеспечена надежность функционирования используемых при проведении Конккурса программных и технических средств ЭТЗП.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в нарушении установленного Положением о закупке порядка проведения Конкурса нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указанное нарушение не повлияло на результаты проведения Конкурса, в связи с тем, что Заказчиком продлен срок подачи заявок.

2. 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 предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Согласно пункту 2.3 Документации участник должен являться производителем товаров либо обладать правом поставки товаров, указанных в пункте 3.2.2. технического задания конкурсной документации, предоставленным производителем. В подтверждение того, что участник является производителем товаров либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем, участник в составе заявки должен представить:

- 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. Вместе с тем, установление требования о наличии документа, подтверждающего статус производителя, дилера ограничивают количество потенциальных участников Аукциона, и такие требования зависят от волеизъявления третьих лиц. Подпунктом 2.2 Документации установлено: «У участника должна иметься систему менеджмента качества поставки и/или производства модульных зданий. В подтверждение наличия системы менеджмента качества поставки и/или производства модульных зданий участник в составе заявки должен представить действующий сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO (с приложениями при их наличии, а также с приложением документов, подтверждающих прохождение ежегодного инспекционного контроля, если прохождение такого контроля является обязательным) либо распоряжение, приказ, иной организационно-распорядительный акт, подтверждающий введение на предприятии собственной системы менеджмента качества, с приложением положения о качестве или иного

документа, содержащего описание системы. Вместе с тем, указанное требование является подтверждением соответствия системы менеджмента качества организации и установление данного требования в качестве критерия допуска к участию в закупочной процедуре является ограничением числа участников закупки. 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 6.4.3.6 Документации);
- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 6.4.3.7 Документации);
- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 6.4.3.8 Документации)».

Вместе с тем, установление требований об отсутствии просроченной задолженности, неисполненных обязательств перед Заказчиком, о непричинении вреда имуществу Заказчика в качестве обязательных к участникам Конкурса, а также отказ в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием указанным требованиям необоснованно ограничивает количество участников.

Согласно пункту 7.8.10 Документации «Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в конкурсных заявках участников, путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверки, его заявка может быть отклонена».

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также право осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам Закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Кроме того, в Документации отсутствуют основания и порядок проведения выездных проверок.

Также, Документацией установлено требование о предоставлении обеспечения заявки (пункт 1.6 Документации).

Согласно пункту 8.6.1 Документации участник имеет право предоставить обеспечение заявки, как в форме внесения денежных средств, так и в форме банковской гарантии.

Подпунктом 8.6.10 пункта 8.6 Документации установлено: «При выборе способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии участник должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, размер собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет не менее двадцати миллиардов рублей в соответствии с информацией, размещенной Центральным банком Российской Федерации на сайте www.cbr.ru, или одним из банков, указанных в приложении № 4 к конкурсной документации. Срок действия банковской гарантии должен составлять 120 (сто двадцать) дней со дня вскрытия заявок, установленного в пункте 1.8 конкурсной документации. Оригинал банковской гарантии должен быть представлен в составе конкурсной заявки».

Приложением № 4 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения заявки (в количестве 51 банка).

Вместе с тем, Пунктом 7.8.3 Документации установлено, что участник Конкурса не допускается к участию в Конкурсе, а том числе в случае несоответствия участника Конкурса предусмотренным конкурсной документацией требованиям .

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса и отказ в допуске участникам Конкурса в случае несоответствия им ограничивает количество 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.

3. Согласно пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации о закупке должны содержаться 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.

Пунктом 3.2.10 Документации установлено, что техническое предложение участника должно содержать условия поставки товара. В случае замены товара на эквивалентный (аналогичный по функционально-техническому назначению) участник должен представить: - подробные сведения об эквивалентных (аналогичных по функционально-техническому назначению) товарах (ТУ или иной документ, содержащий, подробные технические характеристики и описание эквивалентного товара), которые излагаются участником в техническом предложении с указанием объективных причин замены (замена должна происходить путем добавления в исходный товарно-номенклатурный перечень новой товарно-номенклатурной позиции со ссылкой на номер заменяющей позиции); - при наличии нескольких альтернативных предложений по замене, удовлетворяющих требованиям заказчика, каждое из них перечисляется в приложении с указанием отличий. При этом, согласно пункту 8.8.3 Документации установлено, что все условия, указанные в техническом предложении, должны быть изложены таким образом, чтобы заказчик мог определить конкретные показатели, характеристики предлагаемых товаров, работ, услуг. Вместе с тем, из Документации не представляется возможным определить конкретные требования к описанию в техническом предложении участника Конкурса поставляемого товара и выполняемых работ, а также конкретные требования к описанию их функциональных, количественных и качественных характеристик, что нарушает пункт 3 часть 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Кроме того, указанные нарушения не повлияли на результаты проведения Конкурса, поскольку в связи с несоответствием указанным требованиям заявки участников Конкурса не отклонялись. На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России.

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ТрансИнвестГрупп» от 31.05.2016 № 2016105/31-03 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 573/ОКЭ-ДКСС/16 на право заключения договоров поставки комплексов для проживания путевых бригад и выполнение монтажных работ (извещение № 31603498839) обоснованной. 2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- 
  - 
    - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 14.06.2016 № 223ФЗ-258/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.
    - Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушении, не выдавать в связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения закупки.

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