

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-1069/19

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «ЭПФ «Судотехнология» 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»

22.11.2019 Москва

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

«»

рассмотрев жалобу ЗАО «ЭПФ «Судотехнология» на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 5886/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку опор и фундаментов контактной сети, крепежных и изолирующих деталей к ним (извещение № 31908309417), 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 ЗАО «ЭПФ «Судотехнология» (далее — Заявитель) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 5886/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку опор и фундаментов контактной сети, крепежных и изолирующих деталей к ним (извещение № 31908309417) (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 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.

При этом в соответствии с частью 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.

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» (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый

протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

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

1.

1.

1. Извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 17.09.2019;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 270 228 672, 76 **рубля**;
3. Дата окончания подачи заявок — 04.10.2019;
4. Дата рассмотрения первых частей заявок — 11.10.2019;
5. Дата рассмотрения вторых частей заявок — 05.11.2019;
6. Дата подведения итогов Аукциона — 05.11.2019;
7. На участие в Аукционе подано 5 заявок, признаны соответствующими требованиям Документации — 4 заявки.

В ходе рассмотрения Жалобы от 21.11.2019 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 22.11.2019.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1.

1.

1. Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе;
2. Заказчиком нарушены сроки рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Аукционе, и, как следствие, нарушены сроки подведения итогов Аукциона.

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 и Документацией.

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 Заявителя, Заказчика Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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 закупке.

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.

Пунктом 3.7.3.4 Документации установлено, что участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случае несоответствия аукционной заявки требованиям аукционной документации.

Согласно протоколу № 5886/ОАЭ-РЖДС/19 рассмотрения вторых частей заявок Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе «на основании пункта 3.7.3.4 документации о закупке в связи с несоответствием заявки требованию пункта 3.17.1 документации о закупке, а именно: представлены сертификаты соответствия требованиям ТР ТС 003/2011 «О безопасности инфраструктуры

железнодорожного транспорта» на продукцию, подлежащую обязательной сертификации: ТС RU С-RU.ЖТ02.В.01181 действие которого приостановлено, ТС RU С-RU.ЖТ02.В.00595 действие которого прекращено согласно сведениям официального сайта Росакредитации. В связи с этим, указанные сертификаты не подтверждают соответствие качества предложенной продукции ».

Вместе с тем, согласно части 2 статьи 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (декларацию соответствия, технический паспорт <...> сертификат качества и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать на момент подачи заявки, не приобретая соответствующего товара, при поставке которого передаются соответствующие документы (сертификат/декларацию соответствия, паспорт качества, технические условия и так далее), а также документы, подтверждающие результаты испытания соответствующих товаров (протоколы испытаний, заключения, подтверждающие свойства товара и так далее).

Таким образом действия Заказчика, установившего требование о предоставлении сертификата соответствия в составе заявки участника закупки и в последующем отклонившего заявку участника № 4 (Заявитель), в связи с несоответствием заявки вышеуказанному требованию, не соответствуют подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1.

1.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены сроки рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Аукционе, и, как следствие, нарушены сроки подведения итогов Аукциона.

Согласно части 25 статьи 3.4 Закона о закупках Оператор в течение часа после размещения в единой информационной системе протокола сопоставления ценовых предложений, дополнительных ценовых предложений направляет заказчику результаты осуществленного оператором электронной площадки сопоставления ценовых предложений, дополнительных ценовых предложений, а также информацию о ценовых предложениях, дополнительных ценовых предложениях каждого участника конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса предложений в электронной форме

Согласно части 26 статьи 3.4 Закона о закупках в течение одного рабочего дня после направления оператором электронной площадки информации, указанной в [части 25](#) статьи 3.4 Закона о закупках, и вторых частей заявок участников закупки комиссия по осуществлению закупок на основании результатов оценки заявок на участие в такой закупке присваивает каждой такой заявке порядковый номер в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора.

Согласно части 27 статьи 3.4 Закона о закупках Заказчик составляет итоговый протокол в соответствии с требованиями [части 14 статьи 3.2](#) Закона о закупках и размещает его на электронной площадке и в единой информационной системе.

Вместе с тем, согласно части 12 статьи 4 Закона о закупках, протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, протокол сопоставления ценовых предложений № 5886/ОАЭ-РЖДС/19 размещен в ЕИС 16.10.2019.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, ознакомившись с письменными пояснениями Оператора, установила, что Оператором направлены результаты сопоставления ценовых предложений и вторые части заявок участников Аукциона Заказчику 16.10.2019.

При этом согласно информации, размещенной в ЕИС, Заказчиком перенесены сроки рассмотрения вторых частей заявок на участие в Аукционе на 29.10.2019, а также в последующем на 05.11.2019.

При этом протокол рассмотрения вторых частей заявок № 5886/ОАЭ-РЖДС/19 и итоговый протокол № 5886/ОАЭ-РЖДС/19 размещены Заказчиком в ЕИС 08.11.2019.

Учитывая изложенное, ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком нарушены сроки рассмотрения вторых частей заявок участников Аукциона, и, как следствие, нарушены сроки подведения итогов Аукциона, так как в соответствии с частями 25, 26, 27 статьи 3.4 Закона о закупках Заказчик в течение одного рабочего дня после направления Оператором информации, указанной в [части 25](#) статьи 3.4 Закона о закупках, и вторых частей заявок участников Аукциона обязан рассмотреть вторые части заявок участников Аукциона, подвести итоги Аукциона, и, как следствие, составить соответствующие протоколы и подписать их.

Вместе с тем, в соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о закупках Заказчик обязан разместить протоколы, составляемые в ходе проведения Аукциона, в ЕИС не позднее чем через три дня со дня подписания протоколов.

Таким образом действия Заказчика, рассмотревшего вторые части заявок на участие в Аукционе, с нарушением установленного срока, нарушают часть 26 статьи 3.4 Закона о закупках.

Дополнительно ФАС России сообщает, что текст жалобы не содержит ссылку на пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «ЭПФ «Судотехнология» (ИНН: 7805128006; ОГРН: 1037811044743) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 5886/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку опор и фундаментов контактной сети, крепежных и изолирующих деталей к ним (извещение № 31908309417) обоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3, часть 26 статьи 3.4, пункт 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 22.11.2019 № 223ФЗ-1069/19.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.11.2019 № 223ФЗ-1069/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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