

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПРОМКОМПЛЕКТ» 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»

21.09.2015 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе (далее — Комиссия ФАС России):

XX

XX

XX

(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: XXXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от 25.02.2015, № 147-ДП, XXXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от 23.04.2015, № 77АБ 6794780, представители ООО «ПРОМКОМПЛЕКТ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «ПРОМКОМПЛЕКТ», направленную письмом Московского УФАС России от 16.09.2015 № ИШ/37225-1 (вх. № 99971/15 от 17.09.2015), на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме №1401 /ОКЭ-РЖДС/15 на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты для нужд ОАО «РЖД» в 2015 году (извещение № 31502743231) 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 «ПРОМКОМПЛЕКТ» (далее – Заявитель), направленная письмом Московского УФАС России от 16.09.2015 № ИШ/37225-1 (вх. № 99971/15 от 17.09.2015), на действия (бездействие) ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме №1401 /ОКЭ-РЖДС/15 на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты для нужд ОАО «РЖД» в 2015 году (извещение № 31502743231) (далее – Конкурс).

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 закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://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.

09.09.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика Комиссия ФАС России установила следующее.

Из жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, нарушен принцип равноправия, и необоснованного ограничения количества участников закупки, путем установления требования об обязательном представлении сведений о том, что участник закупки является производителем, либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем.

Представители Заказчика с доводом жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положением о закупках и Документацией.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен статьей 5 главы 1 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 2.2 Технического задания Документации, Участник должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем. В подтверждение того, что участник является производителем продукции 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, согласно пункту 7.8.3.1 Документации, участник Конкурса не допускается к участию в Конкурсе, в том числе в случае непредставления определенных конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике Конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанное обязательное требование в Документации, противоречат статье 5 главы 1 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России установила следующее.

- 
- 

- В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком 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.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Из пункта 7.8.3.1 Документации следует, что участник Конкурса не допускается к участию в Конкурсе, в том числе в случае непредставления определенных конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике Конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности.

Пунктом 2.1 Документации установлено, что участник должен иметь систему менеджмента качества деятельности по предмету конкурса. В подтверждение наличия системы менеджмента качества деятельности по предмету конкурса участник в составе заявки представляет:

- действующий сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO или IRIS (с приложениями при их наличии) или иным стандартам (при наличии) 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.

Согласно Извещению и Документации предметом Конкурса является поставка средств индивидуальной защиты.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что из Документации не представляется возможным определить какой именно сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO или IRIS необходимо представить участнику закупки, в составе заявки на участие в Конкурсе.

Разделом 3 Технического задания Документации установлено, что в составе конкурсной заявки участник должен представить техническое предложение, оформленное в свободной форме. В техническом предложении участника должны быть изложены все условия, соответствующие требованиям технического задания, либо «более выгодные для заказчика».

Вместе с тем, из положений Документации не возможно определить, что подразумевается под «более выгодным для заказчика».

Кроме того, в соответствии с пунктом 177 Положения о закупке требования к качеству закупаемых товаров подлежат изложению в техническом задании со ссылкой на ГОСТы, ОСТы, СНИПы, технические регламенты, технические условия, технологические процессы производства работ и иные нормативно-технические документы.

Пунктом 1 Приложения № 5 Документации «Инструкция о порядке приема, проверки и хранения образцов средств индивидуальной защиты представляемых участниками на открытый конкурс» установлено, что представленные изделия проверяются в соответствии с действующими техническими условиями, а также ГОСТ, указанными в конкурсной документации по следующим параметрам:

- соответствие внешнего вида требованиям ГОСТ, ОСТ, ТУ, ТО или образцу (эталоны);

Вместе с тем, из положений Документации не представляется возможным определить, каким конкретно требованиям ГОСТ, ОСТ, ТУ, ТО или образцу (эталоны) должны соответствовать поставляемые товары.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации неизмеряемые требования к участникам закупки противоречат статье 5 главы 1, статье 177 Положения о закупках, пункту 4 части 1 статьи 3, и нарушают пункты 1, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

В соответствии с пунктом 7.2.1 Документации запрос о разъяснении положений Документации может быть направлен с момента размещения конкурсной документации, извещения о проведении конкурса на сайтах и не позднее чем за 7 (семь) календарных дней до окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дата окончания срока предоставления участникам Конкурса разъяснений положений Документации, нарушают пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - Согласно пункту 1 Приложения № 5 Документации «Инструкция о порядке приема, проверки и хранения образцов средств индивидуальной защиты представляемых участниками на открытый конкурс» участники закупки до истечения срока подачи заявок на участие в Конкурсе должны представить в отдел материалов Саратовской дирекции материально-технического обеспечения образцы всех наименований средств индивидуальной защиты (далее – изделий), предлагаемых к поставке.

Пунктом 1.8 Документации установлено, что образцы средств индивидуальной защиты должны быть представлены с сопроводительным письмом не позднее 12:00 часов московского времени «28» сентября 2015 г. по адресу: 410031, г. Саратов, ул. Челюскинцев, д. 45А, комн. 16, то есть до окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе.

Таким образом, учитывая требования пункта 1 Приложения № 5 Документации и пункта 1.8 Документации, до момента подведения итогов Конкурса участник закупки должен иметь товар, требуемый к поставке.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего вышеуказанные требования в Документации противоречат статье 5 главы 1 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПРОМКОМПЛЕКТ», направленную письмом Московского УФАС России от 16.09.2015 № ИШ/37225-1 (вх. № 99971/15 от 17.09.2015), на действия заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме №1401 /ОКЭ-РЖДС/15 на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты для нужд ОАО «РЖД» в 2015 году (извещение № 31502743231) обоснованной.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, пунктов 1, 9, 10 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 21.09.2015 №223ФЗ-262/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
    - Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений.

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