

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-335/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЭкспертизПром»  
Защиты» 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»

08.07.2016 Москва

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

<...>

(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - по доверенности от 22.10.2015

№ 849-ДП, <...> - по доверенности от 26.05.2016 № 77АВ0603390;

ООО «ЭкспертизПром»: <...> - по доверенности от 06.07.2016 № 5, <...> - 06.07.2016 №  
4,

рассмотрев жалобу ООО «ЭкспертизПром» от 24.06.2016 № 59/2016

(вх. от 30.06.2016 № 93517/16) на действия (бездействие) заказчика

ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме

№ 778/ОКЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки и выполнения  
монтажных и пусконаладочных работ приборов безопасности для нужд

ОАО «РЖД» (извещение № 31603617003), 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 «ЭкспертизПром»

(далее - Заявитель) от 24.06.2016 № 59/2016 (вх. от 30.06.2016

№ 93517/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД»

(далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме

№ 778/ОКЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки и выполнения  
монтажных и пусконаладочных работ приборов безопасности для нужд

ОАО «РЖД» (извещение № 31603617003) (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 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.

29.04.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 30.05.2016 в 10:00;

дата и время вскрытия заявок — 30.05.2016 в 10:00;

дата и время рассмотрения заявок — 15.06.2016 в 16:00;

дата и время подведения итогов Конкурса — 16.06.2016 в 16:00.

Для участия в Конкурсе подано 2 заявки. 1 заявка отклонена.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что по результатам Конкурса заключен договор от 01.07.2016 № 1998329.

Из Жалобы следует, что при рассмотрении заявок, поданных на участие в Конкурсе, заявка Заявителя необоснованно отклонена комиссией Заказчика в связи с представлением документов, предусмотренных пунктом 2.3 Документации, содержащих недостоверную информацию.

Представители Заказчика не согласились с доводом Жалобы и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями

законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

В целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России принято решение о переносе рассмотрения Жалобы по существу на 08.07.2016, о чем представители Заказчика и Заявителя уведомлены надлежащим образом.

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.

1. 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 пунктом 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.

При этом, 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. 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 протоколу № 778/ОКЭ-РЖДС/16 рассмотрения конкурсных заявок, представленных для участия в Конкурсе, от 15.06.2016 Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе в связи с предоставлением документов, предусмотренных пунктом 2.3 Документации, содержащих недостоверную информацию на основании пункта 7.8.4 Документации.

В соответствии с пунктом 2.3 Документации участник Конкурса должен являться производителем либо обладать правом поставки товара, 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.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что Заявитель в составе заявки представил техническое предложение на поставку ограничителя нагрузки крана марки ОНК-160С, а также договор с ООО ТД «АрзамасКранПрибор» на поставку указанного оборудования и удостоверение о том, что ООО ТД «АрзамасКранПрибор» является официальным представителем ООО «Арзамасский электромеханических завод» по вопросам поставки приборов безопасности грузоподъемных механизмов ОНК-140, ОНК-160, ОПГ-1, комплектующих и запчастей к ним на территории Российской Федерации, СНГ, стран ближнего и дальнего зарубежья, на основании договора А-06/2011 от 23.06.2011.

В целях подтверждения достоверности информации, представленной в составе заявок участников Конкурса, Заказчиком направлен запрос в адрес ООО «Арзамасский электромеханических завод». В ответ на указанный запрос, ООО «Арзамасский электромеханический завод» письмом от 09.06.2016 № 06-283 (далее - Письмо) сообщило, что ООО «Арзамасский электромеханический завод» является единственным производителем приборов безопасности ОНК-160С.

Из Письма следует, что между ООО «Арзамасский электромеханический завод» и ООО «ПКО Инновация» заключено дилерское соглашение от 01.12.2014 № 25/14, на основании которого ООО «ПКО Инновация» наделено исключительным правом покупки продукции ООО «Арзамасский электромеханический завод», ее продажи для нужд ОАО «РЖД», и ООО «ПКО Инновация» является единственным поставщиком данной продукции для нужд ОАО «РЖД».

Вместе с тем, из Письма не следует, что документы, предоставленные Заявителем в составе заявки, поданной для участия в Конкурсе, являются недостоверными.

Кроме того, установление в Документации требования о том, что участник Конкурса должен являться производителем либо обладать правом поставки товара, предоставленным производителем, ограничивает количество участников закупки, поскольку возможность участия в закупке поставлена в зависимость от решений (действий) третьих лиц (производитель, дилер).

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в качестве обязательного для участников Конкурса, а также отклонившего заявку Заявителя в связи с несоответствием такому требованию, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и

нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно пункту 2.2 Документации участник Конкурса должен иметь возможность осуществления гарантийного ремонта товара в технических, сервисных службах.

В подтверждение возможности осуществления гарантийного ремонта товара в технических, сервисных службах участник в составе заявки должен представить: документ по форме приложения № 13 к Документации и документы, подтверждающие возможность осуществления гарантийного ремонта товара в технических, сервисных службах (копии договоров с сервисными центрами, службами; в случае если участник осуществляет функции сервисной, технической службы – документы, подтверждающие право осуществления ремонта товара, выданные производителем такого товара; письмо участника о том, что участник является производителем и осуществляет гарантийный ремонт самостоятельно и др.).

Вместе с тем, установление указанного требования ограничивает количество возможных участников закупки, поскольку возможность участия в закупке поставлена в зависимость от решений (действий) третьих лиц.

При этом документы, подтверждающие возможность осуществления гарантийного ремонта, могут быть получены участником Конкурса после заключения договора по результатам закупки.

Следовательно, отсутствие у участника документов, указанных в пункте 2.2 Документации, в составе заявки не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в качестве обязательного для участников Конкурса на этапе подачи заявок для участия в закупке, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Пунктами 6.4.3.6, 6.4.3.7, 6.4.3.8 Документации установлены следующие требования к участникам Конкурса:

- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 (три) года, предшествующие дате размещения извещения о проведении конкурса и конкурсной документации;
- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД»;
- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД».

Установление указанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса ограничивает количество участников Конкурса, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупках и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 7.8.4 Документации и пункту 241 Положения о закупке участник Конкурса не допускается к участию в Конкурсе в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки. В указанном случае Заказчик обязан отстранить такого участника Конкурса на любом этапе проведения Конкурса.

Вместе с тем, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Конкурса в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Кроме того, препятствование участником осуществления выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Конкурса. Вместе с тем, законодательством не установлена обязанность участника Конкурса допускать представителей Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации указанное требование, ограничивают количество участников Конкурса, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. Согласно пункту 1.5 Документации при проведении Конкурса применяются антидемпинговые меры, перечисленные в подпункте в) пункта 7.17.2.3 Документации, в порядке, установленном в указанном пункте.

Демпинговой ценой при проведении Конкурса считается цена, сниженная по отношению к начальной (максимальной) на 25 % и более.

Согласно пункту 7.17.2.3 Документации участник при представлении предложения с демпинговой ценой обязан представить в составе конкурсной заявки обоснование предлагаемой цены договора (цены лота), которое может включать один или несколько документов, заверенных подписью и печатью (при ее наличии) участника, в том числе расчет предлагаемой цены договора (лота) и ее обоснование.

В случае невыполнения участником Конкурса требования о представлении документов или признания Заказчиком предложенной цены договора (лота) необоснованной, заявка на участие в Конкурсе такого участника отклоняется.

При этом, порядок признания Заказчиком предложенной демпинговой цены договора (лота) необоснованной Документацией не установлен.

Следовательно, установленные в Документации требования, предъявляемые к участникам закупки (необходимость представления в составе заявки дополнительного обоснования демпинговой цены договора), являются различными

в зависимости от предложенной участником цены договора.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. Согласно пункту 6.4.1 Документации участник Конкурса должен соответствовать обязательным и квалификационным требованиям конкурсной документации. Заявка участника должна соответствовать требованиям технического задания конкурсной документации. Для подтверждения соответствия требованиям конкурсной документации в составе конкурсной заявки должны быть представлены все необходимые документы и информация в соответствии с требованиями конкурсной документации.

Пунктом 6.4.3.1 Документации установлено обязательное требование об отсутствии у участника Конкурса недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах). Участник конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в конкурсе в размере не более 1000 рублей.

Соответствие данному требованию подтверждается справкой об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, выданной по состоянию на дату не ранее дня опубликования извещения и конкурсной документации на сайтах налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 21 июля 2014 года № ММВ-7-8/378@, с учетом внесенных в приказ изменений (оригинал с печатью и подписью уполномоченного лица ИФНС либо нотариально заверенная копия). В случае наличия задолженности также необходимо представить справку о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей, выданную по состоянию на дату не ранее дня опубликования извещения и конкурсной документации на сайтах, налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 5 июня 2015 г. № ММВ-7-17/227@, с учетом внесенных в приказ изменений из каждой ИФНС, указанной в справке об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов (оригинал с печатью и подписью уполномоченного лица ИФНС либо нотариально заверенная копия). В случае наличия вступившего в законную силу решения суда о признании обязанности заявителя по уплате недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации исполненной или решения компетентного органа, которым указанные суммы признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, дополнительно представляется соответствующее решение (копия, заверенная участником).

При этом, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика не представили доказательств, подтверждающих невозможность исполнения

договора, заключенного по результатам Конкурса, в случае наличия у участника задолженности в размере более 1000 рублей по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в Конкурсе.

Кроме того, требование о представлении в составе заявки справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, выданной по состоянию на дату не ранее дня опубликования Извещения и Документации в ЕИС, накладывает на участника Конкурса дополнительные обязанности, связанные с необходимостью обращения в налоговые органы в срок не ранее дня размещения в ЕИС Извещения и Документации, а также ограничивает возможность участников Конкурса в своевременном получении указанной справки, что влечет ограничение количества участников закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в качестве обязательного для участников Конкурса, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 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:

- - - Признать жалобу ООО «ЭкспертизПром» от 24.06.2016 № 59/2016 (вх. от 30.06.2016 № 93517/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 778/ОКЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ приборов безопасности для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31603617003) обоснованной.
  - - Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».



3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 08.07.2016 № 223ФЗ-335/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 08.07.2016 № 223ФЗ-335/16 не выдавать, поскольку по результатам Конкурса заключен договор.

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