

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2,
Москва, 107174

ООО «АГРО-КЕМИ»

Краснопрудная ул., д. 12/1, стр. 1, пом. 15, 17,
Москва, 107140

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-172/18

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «АГРО-КЕМИ» 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»**

19.03.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <.....>, при участии представителей: ОАО «РЖД»: <.....> (доверенность от 31.08.2016 № 77АВ 1900436) представители ООО «СоюзСтрой» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом, рассмотрев ООО «АГРО-КЕМИ» от 06.03.2018 № 39 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 27/ОКЭ-РЖДС/18 на право заключения договоров на поставку гербицидов для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31806125751) 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 «АГРО-КЕМИ» (далее — Заявитель) от 06.03.2018 № 39 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 27/ОКЭ-РЖДС/18 на право заключения договоров на поставку гербицидов для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31806125751) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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.

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

- - - Извещение о проведении Конкурса, Конкурсная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в единой

информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 12.02.2018;

- Начальная (максимальная) цена договора — 197 973 325 рублей;
- Дата окончания подачи заявок — 12.03.2018;
- Дата подведения итогов Конкурса — 15.03.2018;
- На участие в закупке: по лоту № 1 подана 1 заявка; по лоту № 2 подана 1 заявка; по лоту № 3 подано 2 заявки; по лоту № 4 подана 1 заявка;

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

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

- - - Заказчиком в Документации ненадлежащим образом сформированы лоты Конкурса;
 - Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок по подкритерию «опыт поставок»;
 - Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены антидемпинговые меры.

Представител Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках 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 представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно сформированы лоты на поставку гербицидов, в разные федеральные округа и регионы Российской Федерации.

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.

Согласно пункту 4 части 9, пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках извещение, документация должны содержать, в том числе сведения о месте, условия и сроках (периодах) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В соответствии с пунктом 3 Документации, сведения о наименовании закупаемых товаров, их количестве (объеме), единичных расценках, начальной (максимальной) цене договора, расходах участника, нормативных документах, согласно которым установлены требования, технических и функциональных характеристиках товара, требования к их безопасности, качеству, упаковке, отгрузке товара, к результатам, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика, место, условия и сроки поставки товаров, форма, сроки и порядок оплаты изложены в техническом задании, являющемся приложением № 2 к Документации.

В соответствии с Техническим заданием (приложение № 2 к Документации) Документации местом поставки, выполнения работ по предмету закупки являются:

- по лоту № 1:

- ПЧ-10 Санкт-Петербург-Московская дистанция пути Октябрьской ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 192236, г. Санкт-Петербург, ул. Фарфоровский пост, д. 44. ст. Колпино, код станции -031600 (Октябрьская ж.д.),
- ПЧ-11 Санкт-Петербург-Балтийская дистанция пути Октябрьской ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 198095, г. Санкт-Петербург, Митрофаньевское шоссе, д. 3 (Октябрьская ж.д.),
- ОПЧ-1 Московская опытная дистанция пути Октябрьской ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 107140, г. Москва, Комсомольская площадь, д. 3/47. ст. Ховрино, код станции - 060001 (Октябрьская ж.д.),
- ПЧ-31 Волховстроевская дистанция пути Октябрьской ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 187401, Ленинградская обл., г. Волхов-1, ул. Дзержинского, д. 24-б. ст. Волховстрой-1, код станции - 040008 (Октябрьская ж.д.),
- ГМС Калининградской ДМТО СП Рсжелдорснаб – филиал ОАО «РЖД», 236011, Калининградская обл., г. Калининград, Тихорецкий тупик ,13а, код - 6422, ОКПО - 01104012 (Калининградская ж.д.),
- ГМС Нижегородской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 603600, Нижегородская область, г. Нижний Новгород, ГСП - 1030 пл. Кондукторская. Код - 7152, код ОКПО – 01104227 (Горьковская ж.д.),
- ПЧ ИССО Дистанция инженерных сооружений Северной ДИ СП ЦДИ - филиала

ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 150048, Ярославская область, г. Ярославль, Московский пр-кт, д.58. Код – 5168. Код ОКПО – 69930190 (Северная ж.д.),

- по лоту № 2:

- Батайская дистанция пути Северо-Кавказской ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 346880, Ростовская обл., г. Батайск, ул. Привокзальная, 1. Код – 2465, код ОКПО – 01076732 (Северо-Кавказская ж.д.),
- ГМС Московской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 141006, Московская обл., г. Мытищи, Олимпийский пр-т, д. 48, корп.4. Код - 0131, Код ОКПО – 04724692 (Московская ж.д.),
- ГМС Воронежской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 394033, Воронежская область, г. Воронеж, ул. Богдана Хмельницкого, д.60. Код – 6097. Код ОКПО 53145796 (Юго-Восточная ж.д.),
- ГМС Саратовской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 410054, Саратовская область, г. Саратов, ул. Деповская, 54. Код – 5402, Код ОКПО – 43723708 (Приволжская ж.д.),
- ГМС Самарской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 443036, Самарская область, г. Самара, ул. Мостовая, д.15. Код – 9905, код ОКПО – 01103541 (Куйбышевская ж.д.),

- по лоту № 3:

- Кузинская дистанция пути Свердловской ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 620090, Свердловская область, ст.Кузино, ул.Красноармейская, д.16. код ОКПО – 01086742 (Свердловская ж.д.),
- ГМС Челябинской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 454053, Челябинская область, г. Челябинск, ул. Стрелковая, д.37. Код – 9801, код ОКПО – 01105379 (Южно-Уральская ж.д.),
- ГМС Новосибирской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 630003, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Владимирская, д. 24. Код – 7151, код ОКПО – 84939521 (Западно-Сибирская ж.д.),

- по лоту № 4:

- ГМС Красноярской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 660021, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Семафорная, 469. Код - 3418. Код ОКПО – 57325609 (Красноярская ж.д.),
- ГМС Иркутской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 664030, Иркутская область, г. Иркутск, ул. Блюхера, 7 а/я 126. Код - 4536, код ОКПО – 01105574 (Восточно-Сибирская ж.д.),
- ГМС Читинской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 672014, Забайкальский край, г. Чита, ул. Юшкова, 63. Код-7174, ОКПО – 81806601 (Забайкальская ж.д.),

- ГМС Хабаровской ДМТО - СП Росжелдорснаб — филиала ОАО «РЖД», Почтовый адрес: 680045, Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. 1220 километр. Код – 7151, код ОКПО – 84480471 (Дальневосточная ж.д.).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что в Конкурс включено четыре лота, разделение которых осуществлено Заказчиком по признакам наибольшей территориальной близости железных дорог (по регионам), а также в связи с необходимостью поставки гербицидов по полигонам железнодорожных дорог.

Также, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в ОАО «РЖД» реализуются полигонные технологии выполнения работ по текущему содержанию железнодорожного пути (в частности обработки полосы отвода гербицидами) представляются в комплексе с соседними дорогами, при которых осуществляется перебазировки работников и путевой техники между полигонами, безопасности производства работ, а также сохранения графика железнодорожного движения, формирование четырех лотов осуществлено с учетом объемов программы, исходя из территориального расположения полигонов железнодорожных работ.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность своего довода, на основании чего Комиссии ФАС России не представляется возможным установить неправомерность формирования Заказчиком лотов.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы Заказчиком в документации неправомерно установлен критерий оценки, а именно, подкритерий «опыт поставок».

В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки заявок на участие в закупке.

Пунктом 4 Документации установлены критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок.

Согласно подпункту 2.1 пункта 4.1 Документации, при оценке и сопоставлении заявок, поданных на участие в Конкурсе, участники закупки оцениваются, в том числе, по критерию «Опыт участника» с максимальным количеством баллов — 20 баллов. Оценка и сопоставление заявок, поданных на участие в Конкурсе, по указанному критерию осуществляется путем деления стоимости выполненных каждым участником поставок гербицидов (без учета НДС) на начальную (максимальную) цену договора (без учета НДС), по соответствующей формуле.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что включение в порядок оценки Документации подкритерия «опыт поставки» обусловлено необходимостью снижения рисков Заказчика по несвоевременной поставке гербицидов с учетом специфики их применения для

очистки железнодорожных путей и полосы отвода, а также тем, что гербициды относятся к особо опасным товарам.

С учетом изложенного, а также, учитывая, что Заявитель не явился и не представил доказательств, Комиссии ФАС России не представляется возможным сделать вывод об обоснованности довода Жалобы

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно доводу жалобы в Документации неправомерно установлены антидемпинговые меры, препятствующие участию в Конкурсе субъектов малого и среднего бизнеса.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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 пунктом 24 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, 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.

Пунктом 1.5 Документации установлено, что при проведении Конкурса применяются антидемпинговые меры, перечисленные в пунктах 7.17.2.1, 7.17.2.2 в порядке, установленном в указанных пунктах.

В соответствии с пунктом 7.12.2.1 Документации при проведении Конкурса участники представляют свои первоначальные Конкурсные заявки, содержащие все документы, оформленные в соответствии с требованиями Документации, предъявляемыми к данным документам, и представленные в порядке и в соответствии с условиями Документации.

В первоначальной конкурсной заявке не указывается предлагаемая участником цена договора (цены лота).

Согласно пункту 7.12.2.2 Документации вскрытие и рассмотрение первоначальных конкурсных заявок осуществляется в порядке, предусмотренном Документацией, за исключением пунктов, предусматривающих порядок оценки первоначальных конкурсных заявок, и с учетом особенностей проведения Конкурса.

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

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что применение антидемпинговых мер обусловлено необходимостью снижения рисков по поставке некачественной продукции.

Вместе с тем, представитель Заявителя не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода.

Таким образом, довод жалобы не нашел своего подтверждения.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 15.03.2018 № 223ФЗ-165/18 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлены нарушения части 1 статьи 2 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации неправомерных требованиях о наличии у участника Конкурса опыта по фактически поставленным гербицидам, о том, что участник закупки должен являться производителем, либо обладать правом поставки гербицидов, к перечню банков, гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора, неправомерного требования о предоставлении сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника Конкурса, сертификатов государственной регистрации препарата, неправомерных положений Документации о праве Заказчика осуществлять выездные проверки и дозапросы информации в отношении участников Конкурса, неправомерного требования Документации об отсутствии у участника Конкурса налоговой задолженности, неправомерного требования в проекте договора согласования третьих лиц с Заказчиком.

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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «АГРО-КЕМИ» (ИНН: 7708646482, ОГРН: 1077759158652) от 06.03.2018 № 39 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 27/ОКЭ-РЖДС/18 на право заключения договоров на поставку гербицидов для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31806125751) необоснованной.
 - Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение части 1 статьи 2

Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

■ В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание от 15.03.2018 № 223ФЗ-165/18, по данному делу предписание не выдавать.

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

<.....>