

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-275/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ТД РМ Рейл» 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»

16.06.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «ОЗК»: <...> - доверенность от 10.06.2016 №212/08, <...> - от 10.06.2016 №211/08, <...> От 09.06.2016 №213/08.

ООО «ТД РМ Рейл»: <...> - доверенность от 15.05.2016 №106/30, <...> - доверенность от 01.06.2016 №128/30,

рассмотрев жалобу ООО «ТД РМ Рейл» на действия (бездействие) заказчика АО «ОЗК» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку инновационных вагонов - хопперов (номер извещения 31603472353) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ТД РМ Рейл» (далее - Заявитель) на действия (бездействие) заказчика АО «ОЗК» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку инновационных вагонов - хопперов (номер извещения 31603472353) (далее — Запрос предложений, 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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о проведении регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд открытого акционерного общества «Объединённая зерновая компания», утвержденным решением Совет директоров ОАО «ОЗК» 27.03.2012 (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.

25.03.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений(далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 11.04.2016 в 12.00;

дата и время рассмотрения заявок — 11.04.2016 в 14.00;

дата и время подведения итогов — по 11.04.2016 .

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

- Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе предложений;

- Заказчиком не установлены критерии формирования начальной максимальной цены;

- Расчет баллов по итогам отбора произведен с нарушением условий установленных Документацией.

- - - 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.

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.

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.

Аналогичный принцип установлен в пункте 1.1.3 Положения о закупках.

В соответствии с протоколом заседания ЦЗК от 18.05.2016 №53 (далее — Протокол) Заказчиком зафиксировано отсутствие в составе заявки Заявителя технических условий и сертификатов обязательного подтверждения соответствия.

По результатам рассмотрения заявок допущены все участники: Лот №1 — 4, Лот №2 - 3, Лот №3 - 3,

Согласно пункту 1 Технического задания Документации: «Технические требования, предъявляемые к инновационному товару (отнесения вагонов к инновационным) определены Постановлением Правительства РФ от 19.11.2014 № 1223 (в ред. Постановления Правительства РФ от 27.11.2015 N 1277».

Пунктом 14.3. «Порядок оценки заявок по критерию «Качество товара и условия поставки» установлено, что использование инновационной тележки подтверждается копией Технических условий на вагон, заверенной Участником.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 5.4.7.1 Документации участник должен иметь все необходимые лицензии (разрешения, сертификаты).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что заявка Заявителя содержала отдельные листы ТУ на поставляемую продукцию, вместе с тем данное ТУ не содержало титульного листа с пометками утверждающего лица, в связи с чем данное ТУ является не полным.

Кроме того, Заказчик пояснил, что требование о наличии у участников Запроса предложений сертификата и ТУ не является основанием для отклонения и носят информативный характер.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с Протоколом заявке Заявителя присвоено: Лот №1 — 24,18 баллов, Лот №2 - 23,10 баллов, Лот №3 - 21,95 баллов.

Вместе с тем, представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих некорректное начисление Организатором, Заказчиком баллов заявке Заявителя по результатам проведения Запроса предложений.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - В соответствии с пунктом 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

Согласно пункту 1 Документации стоимость лотов составляет:

Начальная (максимальная) стоимость Лот №1: 4 956 000 000 (Четыре миллиарда девятьсот пятьдесят шесть миллионов) рублей, в том числе НДС-18%;

Начальная (максимальная) стоимость за единицу товара Лот №1: 3 304 000 (Три миллиона триста четыре тысячи) рублей, в том числе НДС-18%;

Начальная (максимальная) стоимость Лот №2: 16 107 000 000 (Шестнадцать миллиардов сто семь миллионов) рублей, в том числе НДС-18%;

Начальная (максимальная) стоимость за единицу товара Лот №2: 3 221 400 (Три миллиона двести двадцать одна тысяча) рублей, в том числе НДС-18%;

Начальная (максимальная) стоимость Лот №3: 26 679 800 000 (Двадцать шесть миллиардов шестьсот семьдесят девять миллионов восемьсот тысяч) рублей, в том числе НДС-18%.

Начальная (максимальная) стоимость за единицу товара Лот №3: 3 138 800 (Три миллиона сто тридцать восемь тысяч восемьсот) рублей, в том числе НДС-18%.

Вместе с тем, Закон о закупка не устанавливает требования к Заказчику об обосновании формирования цены.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

4. В соответствии с пунктом 15 «Порядок оценки заявок по критерию «Качество товара и условия поставки» Документации Обеспечение исполнения договора может быть представлено в виде банковской гарантии (перечень банковских организаций указан в Приложении №3 проекта Договора), действующей не менее 6 (шесть) месяцев с даты поставки последней партии товара.

Приложением № 3 к Договору установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору поставки (в количестве 4 банка).

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной любым другим

банком, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Конкурса, либо на качество исполнения таких обязательств.

Также, пунктом 5.4.8 Документации установлены требования к документам, подтверждающим соответствие участника установленным требованиям согласно которым участнику необходимо предоставить в составе заявки:

1) заверенную Участником печатью и подписью уполномоченного лица выписку из Единого государственного реестра юридических лиц выданную не ранее 60 дней до даты размещения настоящей процедуры закупки;

- - - заверенную Участником печатью и подписью уполномоченного лица копию устава в действующей редакции.

Согласно пункту 5 статьи 2 Федерального закона от 8 февраля 1998 года N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» Общество вправе иметь печать, штампы и бланки со своим наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации. Федеральным законом может быть предусмотрена обязанность общества использовать печать, сведения о наличии печати должны содержаться в уставе.

В соответствии с пунктом 5.6.2.2 Документации по результатам проведения отборочной стадии комиссия имеет право отклонить предложения, которые в существенной мере не отвечают требованиям к оформлению настоящей Документации по запросу предложений в электронной форме;

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательном заверение печатью участника копий документов, что ограничивает круг участников закупки.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Запроса предложений в качестве обязательных, а также отказ в допуске к участию в Запросе предложений в связи с несоответствием таким требованиям противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. 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.

Согласно пункту 5.4.7.1 Документации участнику необходимо:

- иметь производственные мощности, необходимые для выполнения поставки товара;

- обладать всеми необходимыми для выполнения Договора видами ресурсов,

компетентностью, опытом, квалификацией, профессиональными знаниями.

- участник должен иметь все необходимые лицензии (разрешения, сертификаты).

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункт 9 части 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.

6. 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.

Согласно пункту 5.4.5.2 Документации 5.2.1.1. Заказчик в разумный срок ответит на любой вопрос, который он получит не позднее, чем за 2 дня до истечения срока приема Предложения. Если, по мнению Заказчика, ответ на данный вопрос будет интересен всем Участникам, копия ответа (без указания источника запроса) будет направлена всем Участникам, официально получившим настоящую Документацию по запросу предложений.

Таким образом, в Документации не установлены дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Запроса предложений разъяснений положений Документации, что нарушает 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.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу жалобу ООО «ТД РМ Рейл» на действия (бездействие) заказчика АО «ОЗК» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку инновационных вагонов- хопперов (номер извещения 31603472353) необоснованной.

2. Признать АО «ОЗК» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 9, 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 16.06.2016 №223ФЗ-275/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- Обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 16.05.2016 № 223ФЗ-275/16 не выдавать, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

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