

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-310/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО ИЦ «Подъемная техника» 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»

30.06.2016

Москва

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

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> – доверенность от 25.02.2015 № 146-ДП, <...> – доверенность от 26.05.2016 № 77AB0603390,

ООО ИЦ «Подъемная техника»: <...> – доверенность от 28.06.2016 № 70,

рассмотрев жалобу ООО ИЦ «Подъемная техника» от 17.06.2016 № 332/16, направленную письмом Московского УФАС России от 22.06.2016 № ИШ/26372-1, на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 565/ОКЭ-РЖДС/16 на право заключения договоров поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ кранов мостовых электрических для нужд ОАО «РЖД» (Лот 1) (номер извещения № 31603498626), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО ИЦ «Подъемная техника» (далее – Заявитель) от 17.06.2016 № 332/16, направленная письмом Московского УФАС России от 22.06.2016 № ИШ/26372-1, на действия (бездействие) ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 565/ОКЭ-РЖДС/16 на право заключения договоров поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ кранов мостовых электрических для нужд ОАО «РЖД» (Лот 1) (номер извещения № 31603498626) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (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 (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.

31.03.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 16.05.2016 в 10:00;

дата и время вскрытия заявок — 16.05.2016 в 10:00;

дата и время рассмотрения заявок — 08.06.2016 в 16:00;

дата и время подведения итогов – 09.06.2016 в 16:00

На участие в Конкурсе подано 5 заявок, допущено 3 участника.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно: Заказчиком неправомерно принято решение об отказе в допуске Заявителю к участию в Лоте № 1 Конкурса.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке, Документации.

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 предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

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 должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно подпункту 2 пункта 201 Положения о закупке в документации о закупке должны быть указаны, в том числе, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок, представленных для участия в Конкурсе, от 08.06.2016 № 565/ОКЭ-РЖДС/16 Заявителю отказано в допуске на участие в Конкурсе по лоту № 1 в связи с несоответствием заявки требованиям пункта 3.2 технического задания Документации, на основании подпункта 7.8.3.4 пункта 7.8.3 Документации.

Согласно пункту 3.2 технического задания Документации: «В подтверждение качества товара участник должен представить, следующие документы:

- утвержденные заводом-изготовителем технические условия (ТУ) оформленные в соответствии с межгосударственным стандартом «Единая система конструкторской документации. Технические условия» в полном объеме документа.
- действующий сертификат соответствия требованиям технического регламента Таможенного союза «О безопасности машин и оборудования».

В соответствии с пунктом 7.8.3.4 Документации «участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случае несоответствия конкурсной заявки требованиям конкурсной документации, в том числе: конкурсная заявка не соответствует форме, установленной конкурсной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям конкурсной документации; документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями конкурсной документации); предложение о цене договора (цене лота) превышает начальную (максимальную) цену договора/цену лота (если такая цена установлена)».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что предметом закупки по лоту № 1 Конкурса является поставка и выполнение монтажных и пусконаладочных работ следующих видов кранов: кран мостовой однобалочный опорный электрический, кран мостовой двухбалочный опорный

электрический, кран мостовой однобалочный подвесной электрический.

В составе заявки Заявителя по лоту № 1 Конкурса представлены Технические условия ТУ 3157-001-48796280-2014 «Краны мостовые электрические однобалочные/двухбалочные опорные и подвесные грузоподъемностью до 32 тонн», утвержденные генеральным директором ООО «КРЭЙН ГРУП» <...> 09.09.2014. Вместе с тем, согласно разделу 1 указанных Технических условий: «настоящие технические условия распространяются на однобалочные (подвесные и опорные) электрические краны грузоподъемностью до 32 тонн».

Кроме того, представленный в составе заявки Заявителя по лоту № 1 Конкурса сертификат соответствия требованиям ТР ТС 010/2011 «О безопасности машин и оборудования» выдан только на продукцию «краны мостовые электрические однобалочные опорные, тип КМО и подвесные тип КМП грузоподъемностью до 32 тонн».

Также на заседании Комиссии ФАС России установлено, что участнику Конкурса ООО «Уральский региональный центр Ассоциации «Подъемтранстехника» отказано в допуске на участие в Конкурсе по лоту № 1 в связи с несоответствием заявки требованиям пункта 3.2 технического задания Документации, на основании подпункта 7.8.3.4 пункта 7.8.3 Документации, а именно: в составе заявки ООО «Уральский региональный центр Ассоциации «Подъемтранстехника» по лоту № 1 приложены технические условия и сертификат соответствия требованиям технического регламента Таможенного союза «О безопасности машин и оборудования» только на продукцию краны мостовые опорные однобалочные.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление требования об обязательном наличии в составе заявки утвержденных заводом-изготовителем технических условий, оформленных в соответствии с межгосударственным стандартом «Единая система конструкторской документации. Технические условия», а также сертификата соответствия требованиям технического регламента Таможенного союза «О безопасности машин и оборудования», ограничивает количество участников закупочной продукции.

Таким образом, установление вышеуказанного требования к участникам Конкурса в качестве обязательного и отказ в допуске участникам Конкурса по указанному основанию противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. 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 предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Пунктом 2.3 Документации установлено: «Участник 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».

Также Документацией установлены требования к участникам:

«- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 года, предшествующие дате размещения извещения о проведении конкурса и конкурсной документации (пункт 6.4.3.6);

- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 6.4.3.7);

- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 6.4.3.8)».

В соответствии с пунктом 7.8.8 Документации «Заказчик вправе до подведения итогов конкурса в письменной форме запросить у участников конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников. Ответ от участника конкурса, полученный после даты, указанной в запросе, не подлежит рассмотрению».

Согласно пункту 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».

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительные документы и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки,

что ограничивает количество участников Конкурса.

Согласно пункту 1.6 Документации Заказчиком установлено требование о предоставлении обеспечения заявки (банковская гарантия или внесение денежных средств).

Подпунктом 8.6.10 Документации установлено: «при выборе способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии участник должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, размер собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет не менее двадцати миллиардов рублей в соответствии с информацией, размещенной Центральным банком Российской Федерации на сайте www.cbr.ru, или одним из банков, указанных в приложении № 4 к конкурсной документации».

Приложением № 4 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения заявки, в количестве 51 банка.

Пунктом 1.7 Документации установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора.

Согласно подпункту 9.1.1 Документации исполнение договора может обеспечиваться как представлением банковской гарантии, так и внесением денежных средств.

Подпунктом 9.1.8 Документации установлено: «при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в приложении № 5 конкурсной документации».

Приложением № 5 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения исполнения договора, в количестве 10 банков.

При этом представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнения обязательств по договору, заключенному по результатам Конкурса.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса ограничивает количество участников закупки и противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. 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.

Пунктом 4.1 Документации установлен следующий порядок оценки заявок участников Конкурса по подкритерию «Право поставки, подтвержденное производителем» критерия оценки «Квалификация участника»:

Максимальное количество баллов (6 % от количества присвоенных баллов по

критериям №№ 1, 2.1) присваивается в случае, если участник является производителем.

В случае если участник имеет документально подтвержденные отношения с производителем товара (дилер) начисляются баллы, в 2 раза меньше максимального количества баллов.

В случае если участник имеет документально подтвержденные отношения с официальным представителем производителя, баллы не начисляются.

В случае, если по позициям представленное право поставки, подтвержденное производителем различно, оценка по данному критерию производится путем вычисления среднеарифметического значения баллов, присвоенных соответствующим позициям.

К сумме баллов, присвоенной заявке участника по критерию №№ 1, 2.1 прибавляются баллы, не более 6 % от количества присвоенных баллов

Право поставки, 2.2 подтвержденное производителем

Вместе с тем, наличие у участников Конкурса документов, подтверждающих право поставки, зависит от волеизъявления третьих лиц, что ограничивает количество участников Конкурса и создает преимущественные условия участия в Конкурсе участникам, являющимися производителями.

Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен критерий и порядок оценки заявок участников по подкритерию «Право поставки, подтвержденное производителем» критерия оценки «Квалификация участника».

Таким образом, Заказчиком в Документации в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлены надлежащим образом критерии оценки и сопоставления заявок и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ИЦ «Подъемная техника» от 17.06.2016 № 332/16 на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 565/ОКЭ-РЖДС/16 на право заключения договоров поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ кранов мостовых электрических для нужд ОАО «РЖД» (Лот 1) (номер извещения № 31603498626) обоснованной.
2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пунктов 12, 13 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, с учетом принятого решения от 30.06.2016 № 223ФЗ-310/16.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 30.06.2016 № 223ФЗ-310/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 223ФЗ-310/16

о совершении действий, направленных на устранение нарушений

порядка проведения торгов

30.06.2016

Москва

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

<...>,

на основании решения от 30.06.2016 № 223ФЗ-310/16, принятого Комиссией ФАС

России по итогам рассмотрения жалобы ООО ИЦ «Подъемная техника» (далее – Заявитель) от 17.06.2016 № 332/16 на действия (бездействие) ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 565/ОКЭ-РЖДС/16 на право заключения договоров поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ кранов мостовых электрических для нужд ОАО «РЖД» (Лот 1) (номер извещения № 31603498626) (далее – Конкурс), руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику отменить протокол от 08.06.2016 № 565/ОКЭ-РЖДС/16/2 рассмотрения и оценки конкурсных заявок, представленных для участия в открытом конкурсе № 565/ОКЭ-РЖДС/16, в части лота № 1 «На право заключения договора поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ кранов мостовых электрических для нужд ОАО «РЖД».
2. Заказчику пересмотреть заявки, поданные на участие в Конкурсе по лоту № 1, с учетом решения от 30.06.2016 № 223ФЗ-310/16.
3. Заказчику разместить в ЕИС (www.zakupki.gov.ru) информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-2 настоящего Предписания.
4. Заказчику осуществить дальнейшее проведение Конкурса в порядке, установленном Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 30.06.2014, и с учетом решения от 30.06.2016 № 223ФЗ-310/16.
5. Заказчику в срок до 18.07.2016 представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде, а также по электронной почте shvedovan@fas.gov.ru.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения или предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, либо его территориального органа об устранении нарушений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.