

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-236/15

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «АЙС»
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»**

07.09.2015 г.

Москва

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

XX
XX
XX

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX
XX
XX

XX
XX
XX

XX
XX
XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «АЙС» XXXXXXXXXXXX – доверенность от 02.09.2015;

ОАО «РЖД»: XXXXXXXXXXXX – доверенность от 25.02.2015
№ 146-ДП, XXXXXXXXXXXX - доверенность от 25.02.2015 № 147-ДП,

рассмотрев жалобу ООО «АЙС», направленную письмом Московского
УФАС России от 27.08.2015 № ИШ/34423-1 (вх. № 900089/15 от 28.08.2015), на
действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого
аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку
блочной-модульной котельной установки с монтажом и пусконаладкой в рамках
Инвестиционной программы «Реконструкция и строительство объектов
технологического и коммунального назначения» (№ 6203/ОАЭ-ДКСС/15)
(извещение № 31502576684), 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 «АЙС» (далее – Заявитель),
направленная письмом Московского УФАС России от 27.08.2015
№ ИШ/34423-1 (вх. № 900089/15 от 28.08.2015), на действия (бездействие) ОАО



«РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку блочно-модульной котельной установки с монтажом и пусконаладкой в рамках Инвестиционной программы «Реконструкция и строительство объектов технологического и коммунального назначения» (№ 6203/ОАЭ-ДКСС/15) (извещение № 31502576684), (далее – Аукцион, 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 закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров от 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 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) (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.

16.07.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок — 06.08.2015 в 11:00;

дата и время рассмотрения заявок — 19.08.2015 в 11:00;

дата и время подведения итогов — 21.08.2015 в 13:00;

начальная (максимальная) цена договора — 22 000 000,00 рублей.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 19.08.2015 № 6203/ОАЭ-ДКСС/15/12 на участие в Аукционе подано 2 заявки, из них

допущена 1 заявка.

Из жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя в части необоснованного отклонения заявки Заявителя от участия в Аукционе.

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

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

1. 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, из части 6 статьи 3 Закона о закупках следует, что при осуществлении закупки товаров, работ, услуг 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.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 159 Положения о закупке в документации о закупке могут устанавливаться обязательные требования к участникам закупки, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом договора.

Также, в соответствии с пунктом 7.1.1 Документации аукционная заявка должна содержать всю требуемую в аукционной документации информацию и документы.

Согласно пункту 6.7.3.2 Документации участник аукциона не допускается к участию в аукционе, в случае несоответствия участника аукциона предусмотренным Документацией требованиям.

В пункте 2.2 Документации установлено требование к квалификации участника Аукциона - участник должен иметь опыт осуществления поставок товаров по предмету аукциона, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС,

установленной в таблице № 1 пункта 3.4 аукционной документации. В подтверждение опыта поставок по предмету аукциона участник в составе заявки должен представить:

- документ по форме приложения № 10 к аукционной документации о наличии опыта по предмету аукциона;
- накладные о поставке товаров;
- договоры на поставку товаров (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями).

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок от 19.08.2015 № 6203/ОАЭ-ДКСС/15/2 (далее — Протокол), опубликованному на Официальном сайте 20.08.2015, заявка Заявителя отклонена, в связи с несоответствием квалификационному требованию, установленному пунктом 2.2 Документации, на основании пункта 6.7.3.2 Документации.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России, пояснили, что в Протоколе допущена техническая ошибка (опечатка) в части указания пункта 2.2 Документации, послужившим основанием для отклонения заявки Заявителя, в связи с чем Заказчиком 02.09.2015 на Официальном сайте размещен протокол рассмотрения аукционных заявок от 19.08.2015 № 6203/ОАЭ-ДКСС/15/2 с изменениями, согласно которому заявка Заявителя отклонена по пункту 2.3 Документации, на основании пункта 6.7.3.2 Документации.

Согласно пункту 2.3 Документации участник должен иметь систему менеджмента качества деятельности по предмету Аукциона. В подтверждение наличия системы менеджмента качества деятельность по предмету Аукциона участник в составе заявки должен предоставить действующий сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO (с приложениями при их наличии, а также с приложением документом, подтверждающих прохождение ежегодного инспекционного контроля, если прохождение такого контроля является обязательным), 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.

Предметом Аукциона является поставка блочно-модульной котельной установки с монтажом и пусконаладкой в рамках Инвестиционной программы «Реконструкция и строительство объектов технологического и коммунального назначения».

Изучив заявку Заявителя на участие в Аукционе, Комиссия ФАС России установила, что заявка Заявителя на участие в Аукционе не содержит сертификат системы менеджмента качества деятельности на поставку оборудования, предусмотренного Документацией.

Таким образом, действия комиссии Заказчика соответствуют

законодательству Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Вместе с тем, в соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о закупках и пунктом 288 Положения о закупках, по итогам рассмотрения аукционных заявок заказчик составляет протокол рассмотрения аукционных заявок, в котором, в том числе может содержаться следующая информация:

- 1) сведения об участниках закупки, подавших аукционные заявки;
- 2) принятое заказчиком решение о допуске участников закупки к участию в аукционе или об отказе в допуске с обоснованием такого решения;
- 3) предложения для рассмотрения комиссией.

Протокол размещается в единой информационной системе не позднее чем через 3 дня со дня его подписания.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что 20.08.2015 на Официальном сайте опубликован Протокол.

Вместе с тем, как следует из пояснений представителей Заказчика Протокол, размещенный на Официальном сайте 20.08.2015, содержит ошибку в части указания положения Документации, явившегося основанием для отказа в допуске участнику закупки.

В связи с этим, 02.09.2015 на Официальном сайте Заказчиком размещен протокол рассмотрения аукционных заявок от 19.08.2015 № 6203/ОАЭ-ДКСС/15/2 с соответствующим действительности положением Документации, явившемся основанием для отказа в допуске к участию в Аукционе Заявителю.

С учетом того, что согласно Закону о закупках протокол должен быть размещен на Официальном сайте в течение 3 дней с момента его подписания, при этом размещение Заказчиком на Официальном сайте протокола рассмотрения аукционных заявок от 19.08.2015 № 6203/ОАЭ-ДКСС/15/2 произошло 02.09.2015, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что размещение с нарушением срока на Официальном сайте Заказчиком протокола рассмотрения аукционных заявок от 19.08.2015 № 6203/ОАЭ-ДКСС/15/2 противоречит пункту 288 Положения о закупках и нарушает часть 12 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4 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 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 1.6 Документации установлено, что обеспечение исполнения аукционной заявки должно быть оформлено в виде банковской гарантии.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 7.6.10 Документации

обеспечение аукционной заявки в виде банковской гарантии оформляется согласно приложению № 3 к Документации. Банковская гарантия должна быть выдана одним из банков, указанных в приложении № 4 Документации.

В соответствии с Приложением № 4 Документации для участников закупки установлен следующий перечень банков, приемлемых для обеспечения аукционной заявки:

1. ОАО «Сбербанк России»
2. АО «Банк ГПБ»
3. ОАО «Банк ВТБ»
4. ПАО «Банк ВТБ 24»
5. ОАО АКБ «Банк Москвы»
6. ОАО АКБ «РОСБАНК»
7. ОАО «Россельхозбанк»
8. АО «Альфа-Банк»
9. ЗАО «ЮниКредитБанк»
10. ОАО АКБ «Абсолют Банк»
11. ЗАО КБ «Ситибанк»
12. ООО «Дойче Банк»
13. ЗАО «Райффайзенбанк»
14. АО «Нордеа Банк»
15. ЗАО «ИНГ Банк (Евразия)»
16. ОАО Банк «ФК Открытие»
17. ОАО «Московский Кредитный Банк»
18. ЗАО «Миллениум Банк»
19. ЗАО «Королевский банк Шотландии»
20. ПАО «Ханты-Мансийский Банк Открытие»
21. ОАО «АК БАРС» Банк
22. ЗАО «БНП Париба»
23. ОАО «УРАЛСИБ»
24. ОАО «БИНБАНК»
25. ОАО «МДМ Банк»
26. ООО «Эйч-эс-би-си Банк (РР)»
27. ПАО «Банк «Санкт-Петербург»
28. ЗАО АКБ «ТПБК» (Москва)
29. ПАО АКБ «Связь-Банк»
30. АО АКБ «НОВИКОМБАНК»
31. ПАО «Банк Зенит»
32. ПАО Банк «Возрождение»
33. ЗАО «Креди Агриколь КИБ»
34. ОАО «СКБ-БАНК»
35. ОАО «НОТА-Банк»
36. ЗАО «СНГБ»
37. ОАО АКБ «РосЕвроБанк»
38. ОАО АКБ «АВАНГАРД»
39. ОАО Банк «Петрокоммерц»
40. ООО «Чайна Констракшн Банк»
41. ЗАО «КОММЕРЦБАНК (ЕВРАЗИЯ)»

42. ОАО «ТКБ».
43. ОАО «РГС Банк»
44. ОАО «МБСП»
45. ЗАО «Банк Кредит Свисс (Москва)»
46. ЗАО «ГЛОБЭКСБАНК»
47. ОАО АБ «РОССИЯ»
48. ЗАО КБ «ЛОКО-Банк»
49. ООО «Унифондбанк»
50. ОАО «ВБРР»
51. ОАО АКБ «Банк Китая (ЭЛОС)».

Также в соответствии с пунктом 1.7.1 Документации обеспечение исполнения договора оформляется в виде банковской гарантии.

Вместе с тем, пунктом 8.1.8 Документации обеспечение надлежащего исполнения договора в виде банковской гарантии оформляется по форме приложения № 5 к Документации, выданной одним из банков, указанных в приложении № 6 к Документации.

Приложением № 6 к Документации для участников закупки установлен перечень банков, приемлемых, для обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору поставки, который включает:

1. ОАО «Сбербанк России»
2. ОАО «Банк ВТБ»
3. ОАО «Газпромбанк»
4. ПАО «Банк ВТБ 24»
5. ПАО АКБ «РОСБАНК»
6. ЗАО «ЮниКредитБанк»
7. ОАО АКБ «Банк Москвы»
8. ОАО «Альфа-Банк»
9. ОАО «Россельхозбанк»
10. АКБ «Абсолют Банк».

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Аукциона, либо на качество исполнения таких обязательств.

Кроме того, пунктом 2.4 Документации участник закупки 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;
- 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;

- 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 основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего вышеуказанные требования к обеспечению аукционной заявки и требования к обеспечению надлежащего исполнения договора указанных в приложениях № 4 и № 6 Документации, а также требование об обязательном предоставлении сведений о том, что участник должен являться производителем, либо обладать правом поставки товаров, представленным производителем противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

В связи с тем, что требование к обеспечению аукционной заявки указанное в приложении № 4, и требование об обязательном предоставлении сведений о том, что участник должен являться производителем не повлияло на допуск участников закупок на участие в Аукционе, Комиссия ФАС России решила по указанным нарушениям предписание не выдавать.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АЙС», направленную письмом Московского УФАС России от 27.08.2015 № ИШ/34423-1 (вх. № 900089/15 от 28.08.2015), на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку блочно-модульной котельной установки с монтажом и пусконаладкой в рамках Инвестиционной программы «Реконструкция и строительство объектов технологического и коммунального назначения» (№ 6203/ОАЭ-ДКСС/15) (извещение № 31502576684) необоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 12 статьи 4, часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 07.09.2015 № 223-ФЗ-236/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 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.