



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Калининградской области**

ул. Барнаульская 4, г. Калининград, 236006,
бокс № 5033
тел. (4012) 53-72-01, факс (4012) 53-72-00
e-mail: to39@fas.gov.ru

13 мая 2016 года № 1618/04

На № _____ от _____

Заказчику
ОАО «РЖД»
эл. адрес: kckz@inbox.ru
107174, г. Москва,
ул. Новая Басманная, д.2

Заявителю
ООО «Юрическое агентство
«А1»»
эл. адрес: a1.39sd@mail.ru,
236000, г.Калининград,
Московский проспект, 40

Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области направляет копию решения по делу Т-47/2016.

Приложение: копия Решения на 8 листах;

Руководитель

Боброва О.А.

Исп. Можаро Е.И.
537204



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

10 мая 2016 года

№ Т – 47/2016

г. Калининград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в составе:

Председатель комиссии:	В.А. Грибко	заместитель руководителя Калининградского УФАС России;
члены комиссии:	Е.И. Можаро	начальник отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
	З. К. Никитина	ведущий специалист отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,

при участии представителей
со стороны заявителя:

ООО «ЮРИДИЧЕСКОЕ АГЕНТСТВО «А1»	Н.В. Саламатиной Е.В. Пушкаревой	на основании доверенности; на основании доверенности;
со стороны ответчика: ОАО «РЖД»	Е.А. Церра А.В. Чижиковой	на основании доверенности; на основании доверенности,

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «ЮРИДИЧЕСКОЕ АГЕНТСТВО «А1» (далее – Заявитель) (ОГРН/ИНН 1093925007879/3906206253, место нахождения (почтовый адрес): 236000, г. Калининград, Московский проспект, 40) на неправомерные (по мнению Заявителя) действия ОАО «Российские железные дороги» (далее – Заказчик, ОАО «РЖД»), (ОГРН/ИНН 1037739877295/7708503727, место нахождения: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д.2), допущенные при проведении закупочной процедуры (открытый конкурс) – на право заключения договора оказания услуг по сервисному

обслуживанию стационарных путевых лубрикаторов (рельсосмазывателей) Калининградской дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД»,

УСТАНОВИЛА:

Жалоба Заявителя на действия Заказчика в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области поступила 27.04.2016.

В обоснование своей жалобы Заявитель привел следующие доводы.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (zakupki.gov.ru, далее - ЕИС) 30.03.2016 Заказчиком – ОАО «РЖД», в лице Калининградской дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД», размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме № 31603487971 на право заключения договора оказания услуг по сервисному обслуживанию стационарных путевых лубрикаторов (рельсосмазывателей), начальная (максимальная) цена договора – 2 900 847,09 рублей.

Заказчиком 18.04.2016 в ЕИС опубликованы изменения в документации о проведении конкурса, а также новая редакция документации и извещения о проведении конкурса. Внесение указанных изменений, новая редакция документации отразилось на формировании заявки ООО «ЮРИДИЧЕСКОЕ АГЕНТСТВО «А1» для участия в открытом конкурсе.

В пункте 2.5. документации о проведении открытого конкурса установлено, что участник должен являться производителем либо обладать правом поставки запасных частей, предоставленными производителем стационарных путевых лубрикаторов (далее - СПР). В подтверждение того, что участник является производителем либо обладает правом поставки запасных частей, предоставленным производителем СПР, 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 запасных частей с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему о праве участника осуществлять поставку запасных частей СПР;

или

- договор с дилером/поставщиком или иной документ, выданный участнику дилером/поставщиком, с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему, заключенному между дилером/поставщиком и производителем, и/или информационных писем, иных документов, выданных производителем дилеру/поставщику.

Заявитель считает, что на основании того, что законодательством Российской Федерации не установлено, что поставщик СПР может быть только производителем либо обладать правом поставки запасных частей, предоставленных производителем, возможность участников конкурса сформировать заявки в соответствии с требованиями пункта 2.5. документации о проведении конкурса зависит от волеизъявления третьих лиц, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 3

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

Кроме того, Заявитель считает, что Заказчиком в документации конкурса установлено неизмеряемое требование к участникам закупки, а именно, в разделе 3 Технического задания документации о проведении открытого конкурса установлено, что в составе конкурсной заявки участник должен представить техническое предложение, оформленное в свободной форме. В техническом предложении участника должны быть изложены все условия, соответствующие требованиям технического задания, либо «более выгодные для заказчика». Заявитель не может определить, какие условия могут быть более выгодными для Заказчика. Данное требование к участникам закупки является нарушением пункта 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, Заявитель просит рассмотреть жалобу по существу и приостановить закупку до рассмотрения жалобы.

Заказчиком даны следующие пояснения по сути жалобы Заявителя.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках правом обжалования в антимонопольный орган действий заказчика при закупке товаров, работ, услуг обладает участник закупки. Согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть лицо, «которое соответствует требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке». Частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что жалоба может быть подана только участником закупки. Позиция о необходимости определения антимонопольным органом наличия реальных прав и интересов заявителя жалобы в закупке определена в сложившейся судебной практике, в том числе в постановлении Федерального арбитражного суда Московского округа от 23.07.2014 № Ф05-7329/14 по делу №А40-114328/13. Суд со ссылкой на часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указал, что возможность обращения с жалобой лица, не подавшего заявку на участие в торгах, по данному конкретному делу определяется наличием реального (а не мнимого) нарушения или действительной угрозы правам или законным интересам заинтересованного лица, которого могут быть ущемлены или нарушены в результате несоблюдения порядка организации и проведения торгов. Поскольку Заявитель не является участником спорного аукциона, и с учетом обстоятельств данного дела не имел правовых интересов в рамках оспариваемых торгов, суд пришел к выводу, что жалоба заявителя не подлежала рассмотрению антимонопольным органом. С учетом изложенного, а также с учетом того, что заявителем не подавались запросы о разъяснении, у заявителя отсутствуют правовые основания для обжалования действий (бездействия) заказчика, поскольку он не является участником закупки.

Заказчик считает, что установленные им требования соответствуют закону, на следующем основании.

Пунктами 201, 230 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (утверждено Советом директоров 30.06.2014 и введено в действие распоряжением ОАО «РЖД» от 17.07.2014 № 1663р, далее – Положение о закупке) установлено, что конкурсная документация должна содержать, в том числе установленные заказчиком требования к претендентам и перечень документов, представляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 159 Положения о закупках единые квалификационные требования к участникам закупки устанавливаются в документах о закупке в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативным документам и ОАО «РЖД» к поставщикам (исполнителям, подрядчикам). Перечень квалификационных требований, установленных пунктом 159 Положения о закупке не является исчерпывающим. Пунктом 161 Положения о закупке закреплено право ОАО «РЖД» устанавливать иные требования к участникам закупки. Требования, изложенные в пункте 2.5 конкурсной документации, нельзя считать незаконными, ввиду того, что для ОАО «РЖД» исключительно важно заключить договор с контрагентом, который имеет все средства (включая установленные договорные отношения) для надлежащего исполнения принятых на себя обязательств, в том числе, обеспечения гарантированной и своевременной доставки товара, предоставления гарантии и др., так как участник, имеющий отношения с заводом-изготовителем, либо дилерами/субдилерами гарантировано обеспечит поставку качественного оборудования, которое, в свою очередь, обеспечит нормальное функционирование железнодорожного транспорта.

Предметом закупки является оказание по сервисному обслуживанию стационарных путевых лубрикаторов (рельсосмазывателей) (далее - СПЛ). Применение СПЛ способствует уменьшению интенсивности износа и продлению срока службы рельсов, колесных пар локомотивов и вагонов, снижению шума, вибрации при движении железнодорожных составов через населенные пункты. ОАО «РЖД» утверждено Положение о порядке контроля за содержанием и использованием стационарных путевых лубрикаторов (распоряжение ОАО «РЖД» от 27.11.2014 № ЦДИ-366/р). Для безопасности движения и надлежащей эксплуатации инфраструктуры железнодорожного транспорта, вышеуказанным распоряжением установлены требования к сервисным центрам, обслуживающим СПЛ, а именно, сервисный центр должен иметь действующий дилерский договор с предприятием-изготовителем на поставку оригинальных запасных частей.

ОАО «РЖД», являясь владельцем инфраструктуры железнодорожного транспорта, в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 09.02.2007 № 16-ФЗ «О транспортной безопасности», обязано обеспечить транспортную безопасность объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств. Поставка качественной вышеуказанной продукции относится к безопасности движения железнодорожных подвижных составов, осуществляющих перевозку пассажиров, грузов, грузов повышенной опасности.

Квалификационные требования к участникам закупки установлены также в связи с необходимостью эффективного расходования средств компании на приобретение качественных товаров, работ, услуг, имеющих необходимые заказчику потребительские свойства и технические характеристики.

Основным видом деятельности ООО «ЮРИДИЧЕСКОЕ АГЕНТСТВО «А1» согласно ЕГРЮЛ является деятельность в области права, что не относится к предмету закупки.

Таким образом, Заказчик считает, что подача жалобы вышеуказанным лицом в антимонопольный орган, направлена не на защиту собственных нарушенных прав, а на срыв процедуры открытого конкурса и делает вывод о том, что в действиях

Заявителя присутствуют признаки злоупотребления правом, все доводы Заявителя являются бездоказательными и не основанными на нормах действующего российского законодательства и просит жалобу Заявителя признать необоснованной.

Заслушав позицию сторон участников дела, проанализировав материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Частями 1, 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о предоставлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

4) неразмещения или размещение в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Учитывая требования, установленные частью 9 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции (причины возврата жалобы Заявителю), Комиссия антимонопольного органа жалобу ООО «ЮРИДИЧЕСКОЕ АГЕНТСТВО «А1» приняла к рассмотрению.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки,

конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Деятельность ОАО «Российские железные дороги» при осуществлении закупочных процедур регулируется положениями Закона о закупках.

Частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке); положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность Заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки и условия их применения), порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» утверждено Советом директоров 30.06.2014 и введено в действие распоряжением ОАО «РЖД» от 17.07.2014 № 1663р (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек Заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Заказчиком при проведении закупочной процедуры № 31603487971 на право заключения договора оказания услуг по сервисному обслуживанию стационарных путевых лубрикаторов (рельсосмазывателей) Калининградской дирекции инфраструктуры структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры - филиала ОАО «РЖД» выбран способ закупки – открытый конкурс (конкурс № 520/ОКЭ-ЦДИ/16). Закупка осуществляется для нужд Калининградской дирекции инфраструктуры структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры - филиала ОАО «РЖД».

Заказчиком в ЕИС (www.zakupki.gov.ru), на сайтах www.rzd.ru (раздел тендеры) и www.etzp.rzd.ru 30.03.2016 размещено извещение о проведении открытого конкурса, конкурсная документация (извещение № 316003487971). Заказчиком 18.04.2016 в ЕИС опубликованы изменения в документацию о проведении конкурса, а также новая редакция документации и извещения о проведении конкурса.

По мнению Заявителя, изменения, внесенные Заказчиком в конкурсную документацию, негативно отразились на его участии в закупочной процедуре.

В ходе рассмотрения доводов жалобы, комиссией антимонопольного органа установлены следующие обстоятельства.

Распоряжением ОАО «РЖД» от 27 ноября 2014 года №ЦДИ-366/р утверждено Положение о порядке контроля за содержанием и использованием стационарных путевых лубрикаторов. Положение определяет основные принципы организации работ и направления деятельности Центральной дирекции инфраструктуры и бесперебойной работы стационарных путевых лубрикаторов, порядок проведения технического обслуживания и ремонтов СПЛ сервисными организациями, правила приемки выполненных работ, а также ответственность аутсорсинговых компаний за качество обслуживания и ремонтов СПЛ в рамках заключенных договоров.

В соответствии с пунктом 2.5 конкурсной документации участник должен являться производителем либо обладать правом поставки запасных частей, предоставленными производителем стационарных путевых лубрикаторов (далее - СПР). В подтверждение того, что участник является производителем либо обладает правом поставки запасных частей, предоставленным производителем СПР, 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 запасных частей с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему о праве участника осуществлять поставку запасных частей СПР;

или

- договор с дилером/поставщиком или иной документ, выданный участнику дилером/поставщиком, с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему, заключенному между дилером/поставщиком и производителем, и/или информационных писем, иных документов, выданных производителем дилеру/поставщику.

Согласно пункта 159 Положения о закупке в документации о закупке могут устанавливаться обязательные требования к участникам закупки. Иные требования к участникам закупки, в том числе квалификационные, устанавливаются в документации о закупке в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товара, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативными документами ОАО «РЖД» к поставщикам (исполнителям, подрядчикам).

Пунктом 161 Положения о закупке закреплено право ОАО «РЖД» устанавливать иные требования к участникам закупки, не перечисленные в пунктах 159-160 Положения. Включение таких требований допускается при наличии у Заказчика соответствующего обоснования.

Обоснованием для включения иных квалификационных требований, указанных в пункте 2.5 конкурсной документации, является Положение о порядке контроля за содержанием и использованием стационарных путевых лубрикаторов, утвержденное распоряжением ОАО «РЖД» от 27.11.2014 №ЦДИ-366/р.

Комиссия антимонопольного органа считает, что установленные квалификационные требования, Заказчик установил с целью недопущения поставки контрафактного товара и обеспечения квалифицированного гарантийного и

послегарантийного обслуживания, с целью исключения сбоев работы оборудования, что в свою очередь, влияет на безопасность процесса эксплуатации объектов, перевозки пассажиров и грузов.

Таким образом, установленные требования ОАО «РЖД» не противоречат нормам действующего законодательства, а также принятым и утвержденными правовым актам, регламентирующим правила закупки.

В заседании комиссии Заявитель не представил доказательств, подтверждающих возможность оказания услуг по сервисному обслуживанию стационарных путевых лубрикаторов, а также доказательств, свидетельствующих о том, что указанные Заказчиком в пункте 2.5 конкурсной документации требования нарушают принципы равноправия, справедливости по отношению к участникам закупочной процедуры, а также ограничивают количество потенциальных участников.

В части установления Заказчиком в разделе 3 Технического задания конкурсной документации, по мнению Заявителя, неизмеряемых требований, Комиссией данный факт не установлен, так как Заказчиком в техническом задании указаны для участников закупки условия подачи технического предложения в полном объеме.

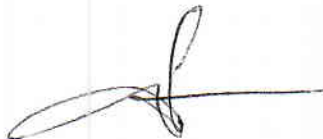
Представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы на вопрос Председателя комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалах дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить имеются в распоряжении комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЮРИДИЧЕСКОЕ АГЕНТСТВО «А1» (ОГРН/ИНН 1093925007879/3906206253, место нахождения (почтовый адрес): 236000, г. Калининград, Московский проспект, 40) необоснованной.

Председатель комиссии



В.А. Грибко

Члены комиссии:



Е.И. Можаро

З.К. Никитина

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.