

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-181/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Первая сервисная компания» 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»

10.05.2016

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - доверенность от 19.10.2015 № 846-ДП, <...>- доверенность от 25.02.2015 № 150-ДП, <...> - доверенность от 10.05.2016 № 418/юр.

Представители ООО «Первая сервисная компания» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Первая сервисная компания» от 27.04.2016 №Ж1/2016 на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого аукцион № 2984/ОАЭ-ДКРС/16 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (номер извещения № 31603501057) 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 «Первая сервисная компания» (далее — Заявитель) от 27.04.2016 №Ж1/2016 на действия (бездействие) ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукцион № 2984/ОАЭ-ДКРС/16 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (номер извещения № 31603501057) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (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 закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 01.01.2015 (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 Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 04.05.2016;

дата и время проведения Аукциона — 19.05.2016.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно, Заказчиком неправомерно объединена в один лот поставка продукции по 14 объектам строительства.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. В соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Пунктом 1.1.3 Документации установлен предмет аукциона: «Право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД».

Согласно пункту 3.4. Документации местом поставки оборудования являются приобъектные склады объектов строительства, расположенные на ст. Пресня, ст. Владыкино, ст. Андроновка, ст. Белокаменная,

ст. Лосиноостровская, ст. Кожухово, ст. Ростокино, ст. Лихоборы, о.п. Хорошево, о.п. Ярославская, о.п. Шоссе Энтузиастов, о.п. Варшавское Шоссе, о.п. Шелепиха.

Вместе с тем, Заявителем в ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих, что объединение Заказчиком в один лот поставки продукции по 14 объектам строительства является неправомерным.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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, Организатора предусмотрен пунктом 1.1.3 Положения о закупке.

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.

Пунктом 2.1 Документации установлено: «Участник должен являться производителем оборудования либо обладать правом поставки оборудования, предоставленным производителем по следующим позициям, указанным в приложении № 12 к аукционной документации:

- п.п. 1.1. позиции: 1-6, 15;
- п.п. 1.3. позиция: 10;
- п.п. 1.4. позиции: 3, 9, 11-13, 18, 19;
- п.п. 1.6. позиции: 1, 3-6, 21-28, 30-36, 38-74, 79-101, 103-149, 153-157, 206;
- п.п. 1.8. позиции: 1, 3-8, 17, 19-22;
- п.п. 1.10. позиция: 11, 27, 38, 50;
- п.п. 1.11. позиции: 36-39, 45;
- п.п. 1.12. позиции: 1-11;
- п.п. 1.13. позиции: 17-19, 23, 29, 30, 33, 36, 126, 186-200, 208, 209, 242-244, 291-293, 318-322;
- п.п. 1.14. позиция: 39.

В подтверждение того, что участник является производителем оборудования либо обладает правом поставки оборудования, предоставленным производителем по вышеуказанным позициям, участник в составе заявки должен представить:

- документ по форме приложения № 10 к настоящей аукционной документации;

и

- документ, подтверждающий, что участник является производителем;
или

- информационное письмо, иной документ выданный производителем, и/или дилерский договор с производителем оборудования с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему о праве участника осуществлять поставку оборудования;

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».

Подпунктом 2.2 пункта 2 Документации установлено: «У участника должна иметься система менеджмента качества поставки и/или производства инженерного и технологического оборудования.

В подтверждение наличия системы менеджмента качества поставки и/или производства инженерного и технологического оборудования участник в составе заявки представляет:

- действующий сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO (с приложениями при их наличии, а также с приложением документов, 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».

Вместе с тем, данное требование является подтверждением соответствия системы менеджмента качества организации и установление данного требования в качестве критерия допуска к участию в закупочной процедуре является ограничением числа участников закупки.

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 5.4.3.6);

- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 5.4.3.7);

- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 5.4.3.8)».

Согласно подпункту 7.6.1 пункта 7.6 Документации участник имеет право предоставить обеспечение аукционной заявки, как в форме внесения денежных средств, так и в форме банковской гарантии.

Подпунктом 7.6.10 пункта 7.6 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 № 3 к аукционной документации».

Также, Приложением № 3 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения аукционной заявки (в количестве 51 банка).

При этом, представление банковской гарантии, выданной любыми другими банками, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Аукциона, либо на качество исполнения таких обязательств.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона и отказ в допуске участникам Аукциона в случае несоответствия им ограничивает круг 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.

2. Согласно пункту 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения о форме, сроках и порядке оплаты товара, работы, услуги.

Пунктом 3.5.1.1. Документации установлено, что: «Заказчик выплачивает Авансовые платежи в размере не более 15 % от стоимости этапа поставки оборудования (стоимость каждого этапа поставки соответствует стоимости оборудования, поставляемого на каждый из объектов строительства, указанных в п. 3.2.4. аукционной документации), при соблюдении следующих условий:

- срок авансирования не может превышать 60 календарных дней.
- отсутствия у поставщика на дату предполагаемого платежа авансов, срок зачета которых превысил установленный срок авансирования;
- отсутствия на балансе заказчика на дату выплаты аванса прочей просроченной задолженности поставщика перед заказчиком».

Из данного положения Документации не представляется возможным определить конкретный размер аванса, что нарушает пункт 6 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.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Первая сервисная компания» от 27.04.2016 №Ж1/2016 на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого аукцион № 2984/ОАЭ-ДКРС/16 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (номер извещения № 31603501057) необоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 6 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.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 10.05.2016 № 223ФЗ-181/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 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 № 223ФЗ-181/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Первая сервисная компания» 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»

10.05.2016

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - доверенность от 19.10.2015 № 846-ДП, <...> - доверенность от 25.02.2015 № 150-ДП, <...> - доверенность от 10.05.2016 № 418/юр.

Представители ООО «Первая сервисная компания» на заседании

Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом, рассмотрев жалобу ООО «Первая сервисная компания» от 27.04.2016 №Ж1/2016 на действия (бездействие) ОАО «РЖД» при проведении открытого аукцион № 2984/ОАЭ-ДКРС/16 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (номер извещения № 31603501057) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «РЖД» при рассмотрении заявок не учитывать пункты 2.1, 2.2, Приложение №3 аукционной документации с учетом принятого решения Комиссии ФАС России от 10.05.2016 № 223ФЗ-181/16.

2. ОАО «РЖД» при заключении договора установить конкретный размер аванса без сопровождения словами «не более» с учетом принятого решения Комиссии ФАС России от 10.05.2016 № 223ФЗ-181/16.

3. ОАО «РЖД» в срок до 31.05.2016 представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа 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.

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