

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-110/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ФАМАС» на действие (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»

22.03.16

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

при участии представителей:

ОАО «Российские железные дороги»: <...> - доверенность от 23.04.2015 б/н, <...> - доверенность от 23.12.2015 № 948-ДП,

ООО «ФАМАС»: <...> - доверенность от 21.03.2016 б/н,

рассмотрев жалобу ООО «ФАМАС» на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 12461/ОАЭ-РЖДС/15 на право заключения договора на поставку мебели для нужд предприятий и филиалов ОАО «РЖД» (реестровый номер 31503187347) 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 «ФАМАС» (далее – Заявитель) (вх. 33358/16 от 15.03.2016, 33217-ЭП/16 от 15.03.2016) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 12461/ОАЭ-РЖДС/15 на право заключения договора на поставку мебели для нужд предприятий и филиалов ОАО «РЖД» (реестровый номер 31503187347) (далее — Аукцион).

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, 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](http://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.

31.12.2015 на Официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной на Официальном сайте:

дата и время окончания подачи заявок — 15.02.2016, 14:00 (МСК);

дата рассмотрения заявок на участие в аукционе — 25.02.2016, 14:00 (МСК);

на участие в Аукционе подано 7 заявок.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, неправомерно принявшего решение об отказе в допуске заявки Заявителя к участию в Аукционе.

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 частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том

числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

В соответствии с 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.

В соответствии с протоколом рассмотрения аукционных заявок от 25.02.2016 № 12461/ОАЭ-РЖДС/15/2 заявка Заявителя была отклонена по следующему основанию: «В допуске к участию в открытом аукционе 12461/ОАЭ-РЖДС/15 на основании пунктов 6.7.3.1 и 6.7.3.2 аукционной документации отказано участнику № 7, который не соответствует квалификационным требованиям аукционной документации. Согласно п. 2.1 участник должен представить документы в подтверждение того, что является производителем продукции либо обладает правом поставки товаров. Участником предоставлены документы не на весь перечень продукции. Так же согласно п. 2.2 аукционной документации не представлены документы подтверждающие наличия системы менеджмента качества деятельности по предмету открытого аукциона».

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

Согласно пункту 2.1 Документации участник должен являться производителем товара, либо обладать правом поставки предоставленным производителем, в подтверждение данного факта участнику необходимо предоставить:

– документ, подтверждающий, что участник является производителем/собственником;

или

– информационное письмо, иной документ, выданный производителем/собственником, и/или дилерский договор с производителем/собственником 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/собственником, и/или информационных писем, иных документов, выданных производителем/собственником дилеру/поставщику.

Вместе с тем, установление требования о наличии документа, подтверждающего статус производителя, дилера ограничивают количество потенциальных участников Аукциона, и такие требования зависят от волеизъявления третьих лиц.

Кроме того, пунктами 5.4.3.6, 5.4.3.7, 5.4.3.8 Документации к участникам Аукциона установлены следующие дополнительные требования:

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

- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД»;

- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД».

Приложение № 4, № 6 Документации устанавливает закрытый перечень перечень банков, чьи банковские гарантии Заказчик принимает для обеспечения заявки в Аукционе и для обеспечения надлежащего исполнения договора.

В соответствии с частью 3 статьи 71.1 Налогового кодекса Российской Федерации банковская гарантия должна быть предоставлена банком, включенным в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения (далее - перечень). Перечень ведется Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации, и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

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

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о

закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчик необоснованно отклонил заявку Заявителя. Указанные действия Заказчика нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. 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.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 4 пункта 32 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 2.3 Документации участник должен иметь опыт осуществления поставок товаров по предмету аукциона, стоимость которых составляет не менее 20 % (двадцати процентов) от начальной максимальной цены договора без учета НДС.

Согласно Извещения предмет закупки: «Право заключения договора на поставку мебели для нужд предприятий и филиалов ОАО «РЖД».

Из данной формулировки содержания Документации не представляется возможным определить поставка каких товаров принимается Заказчиком в качестве подтверждения опыта осуществления поставок товаров по предмету аукциона.

Кроме того, пунктом 2.2 Документации установлено, что участник должен иметь систему менеджмента качества выполнения работ по предмету Аукциона.

В подтверждение наличия системы менеджмента качества деятельности по предмету аукциона участник в составе заявки должен представить:

- 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) или иным стандартам (при наличии) 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, положения Документации не определяют на какие именно работы (услуги) сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO необходимо представить участнику закупки в составе заявки на участие в Аукционе.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 4 пункта 32 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 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.

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

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ФАМАС» на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 12461/ОАЭ-РЖДС/15 на право заключения договора на поставку мебели для нужд предприятий и филиалов ОАО «РЖД» (реестровый номер 31503187347) обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 2, пункта 4 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.03.2016 № 223 ФЗ-110/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частями 7 и 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех

месяцев со дня его вынесения.