

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-223/16

по результатам рассмотрения жалобы ОАО «Холдинговая компания «Технохим-холдинг» 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»

26.05.2016

Москва

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

XX
XX
XX

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX
XX
XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX
XX
XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX
XX
XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX (далее – Комиссия ФАС

России),

при участии представителей:

ОАО «Российские железные дороги»: XXXXXXXXXXXXXXXX -
доверенность от 25.02.2015 № 149-ДП, XXXXXXXXXXXXXXXX -
доверенность от 19.10.2015 № 846-ДП, XXXXXXXXXXXXXXXX -
доверенность от 13.04.2015 № б/н, XXXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от
26.05.2016 № 47-Д, Соколова М.М. - доверенность от 26.05.2016 № 47-Д,

ОАО «Холдинговая компания «Технохим-холдинг»:
XXXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от 25.05.2016 № 6,

рассмотрев жалобу ОАО «Холдинговая компания «Технохим-холдинг» от 18.05.2016 № 01-074 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 4899/ОАЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки дизельного топлива для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31603622107), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ОАО «Холдинговая компания



«Технохим-холдинг» от 18.05.2016 № 01-074 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 4899/ОАЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки дизельного топлива для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31603622107) 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.

29.04.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

начальная максимальная цена договора - 796 949 580 ,00 рублей

дата и время окончания подачи заявок — 23.05.2016 в 11:45;

дата и время вскрытия заявок — 23.05.2016 в 11:45;

дата и время рассмотрения заявок — 27.05.2016 в 13:00;

дата и время проведения аукциона — 31.05.2016 в 11:30.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком завышена начальная максимальная цена договора, что может привести к ограничению количества участников Аукциона.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

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. Согласно пункту 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

Кроме того, согласно пп.5 п. 197 раздела 27 Главы 3 Положения о закупке «В извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, следующие сведения:

5) о начальной (максимальной) цене договора (цене лота)».

В соответствии с пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота); порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Вместе с тем, согласно пп. 5, 7 п. 201 раздела 27 Главы 3 Положения о закупке «В документации о закупке должны быть указаны следующие сведения:

5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота);

7) порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей)».

Законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не установлены требования к порядку формирования начальной (максимальной) цены договора, а также обязанность по обоснованию начальной (максимальной) цены договора.

Согласно Извещению начальная максимальная цена договора составляет 796 949 580,00 рублей.

Вместе с тем, согласно п. 3.1 Раздела 1. Документации: «Начальная (максимальная) цена договора составляет 796 949 580,00 рублей (Семьсот девяносто шесть миллионов девятьсот сорок девять тысяч пятьсот восемьдесят рублей 00 копеек) с учетом всех налогов, стоимости доставки товара до Получателя, рассчитанной в соответствии с Прейскурантом № 10-01 «Тарифы на перевозку грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами» (утв. постановлением ФЭК РФ от 17 июня 2003 г. N 47-т/5) для повагонной отправки в инвентарном парке вагонов, включая, в том числе железнодорожный тариф, стоимость услуг по транспортно-экспедиционному обслуживанию и предоставлению в пользование вагонов, при доставке Товара железнодорожным транспортом, стоимости погрузочно-разгрузочных работ, запорных устройств, защитной упаковки, необоротной тары и прочих расходов, связанных с доставкой Товара в адрес Получателей. 675 381 000,00 рублей (Шестьсот семьдесят пять миллионов триста восемьдесят одна тысяча рублей 00 копеек) без учета НДС.

Аукцион проводится путем снижения (при закупке товаров, работ, услуг) общей начальной (максимальной) цены за весь объем закупаемых товаров, работ, услуг без учета НДС.

Сумма поставки с НДС рассчитывается следующим образом: цена без НДС округленная до двух знаков после запятой умножается на количество, полученное значение округляется до двух знаков после запятой и умножается на 1,18 (НДС). Полученное значение – сумма поставки с НДС округляется до двух знаков после запятой.

По результатам аукциона:

- стоимость каждого наименования товаров, работ, услуг за единицу без учета НДС подлежит снижению от начальной пропорционально коэффициенту снижения начальной (максимальной) цены договора /суммы начальных (максимальных) единичных расценок (цены лота) без учета НДС, полученному по итогам проведения аукциона.

Цена за единицу Товара рассчитывается следующим образом:

- из стоимости каждого наименования товаров, работ, услуг за единицу без учета НДС вычитается стоимость доставки Товара, рассчитанная в соответствии с Прейскурантом № 10-01 «Тарифы на перевозку грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами» (утв. постановлением ФЭК РФ от 17 июня 2003 г. N 47-т/5) без учета НДС для повагонной отправки в инвентарном парке вагонов, включая, в том числе железнодорожный тариф, стоимость услуг по транспортно-экспедиционному обслуживанию и предоставлению в пользование вагонов, от станции его отгрузки до места поставки».

Таким образом, действия Заказчика в части указания начальной (максимальной) цены договора соответствуют требованиям статьи 4 Закона о закупках.

Кроме того, согласно доводу жалобы завышение Заказчиком начальной максимальной цены договора ограничивает количество участников Аукциона.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В соответствии с положениями части 10 статьи 3 Закона о закупках, Приказом ФАС России от 18.01.2013 № 17/13 утвержден порядок рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (далее – Порядок рассмотрения жалоб).

В соответствии с пунктом 1 Порядка рассмотрения жалоб антимонопольные органы рассматривают жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках.

Кроме того, согласно письменным пояснениям Заказчика, при

организации Аукциона заказчик руководствуется Законом о закупках и Положением о закупке.

Учитывая вышеизложенное, довод Заявителя о том, что Заказчиком завышена начальная максимальная цена договора, что может привести к ограничению количества участников Аукциона, 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 предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 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 Документации установлено: «Участник должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем.

В подтверждение того, что участник является производителем товара либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем участник в составе заявки должен представить:

-документ, подтверждающий, что участник является производителем; или информационное письмо, или иной документ, выданные производителем, и/или действующий дилерский договор с производителем товаров с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему о праве участника осуществлять поставку товаров, и/или действующий договор с 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»

Пунктами 5.4.3.6, 5.4.3.7, 5.4.3.8 Документации к участникам Аукциона установлены следующие дополнительные требования:

«5.4.3.6. отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 (три) года, предшествующие дате размещения извещения о проведении аукциона и аукционной документации на сайтах;

5.4.3.7 отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД»;

5.4.3.8. непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД».»

Кроме того, пунктом 6.7.10 Документации установлено, что Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверке его заявка может быть отклонена.

Кроме того, Документацией установлены требования о предоставлении обеспечения заявки (пункт 1.6 Документации) и обеспечения исполнения договора (пункт 1.7 Документации).

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. Срок действия банковской гарантии должен составлять 120 (сто двадцать) дней со дня вскрытия заявок, установленного в пункте 1.8 аукционной документации. Оригинал банковской гарантии должен быть представлен в составе аукционной заявки».

Приложениями № 3, 4 к Документации установлены закрытые перечни банков, приемлемых для обеспечения заявки (в количестве 51 банка) и обеспечения исполнения договора (в количестве 10 банков).

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

Учитывая изложенное, 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.

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ОАО «Холдинговая компания «Технохим-холдинг» от 18.05.2016 № 01-07 (вх. От 19.05.2016 № 71055/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 4899/ОАЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки дизельного топлива для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31603622107) необоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 2 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.

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