

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-597/16

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПКП «Теплосфера»
на действия (бездействие) заказчика при покупке товаров, работ, услуг в
соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках
товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

25.10.2016

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>, при участии представителей:<...>, рассмотрев жалобу ООО «ПКП «Теплосфера» от 05.10.2016 № б/н (вх. от 14.10.2016 № 150711/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 10325/ОАЭ-ДКСС/16 на право заключения договора выполнения полного комплекса работ по строительству объекта: «Внедрение светодиодного освещения на объектах Октябрьской железной дороги» (извещение № 31604054014), 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 «ПКП «Теплосфера» (далее - Заявитель) от 05.10.2016 № б/н (вх. от 14.10.2016 № 150711/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 10325/ОАЭ-ДКСС/16 на право заключения договора выполнения полного комплекса работ по строительству объекта: «Внедрение светодиодного освещения на объектах Октябрьской железной дороги» (извещение № 31604054014) (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 покупке 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» 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (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.

31.08.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 17.10.2016 в 10:00;

дата и время вскрытия заявок — 17.10.2016 в 11:00;

дата и время рассмотрения заявок — 01.11.2016 в 12:00;

дата и время проведения Аукциона — 03.10.2016 в 10:00.

Для участия в Аукционе подано 4 заявки.

Из Жалобы следует, что Заказчиком в Документации установлено требование о наличии у участника на момент подачи заявки производственных мощностей для выполнения строительно-монтажных работ, а именно, программного аппаратного комплекса, позволяющего осуществить программирование контролера щита освещения для подключения к действующей сети управления освещением Октябрьской железной дороги, которые ограничивают количество участников закупки, поскольку указанные производственные мощности необходимо иметь участнику только на этапе заключения и исполнения договора.

Кроме того, в Жалобе Заявитель указывает, что в Документации неправомерно установлено требование о необходимости наличия у поставляемых светодиодных светильников заключения о допуске к поставкам на объекты ОАО «РЖД», которое выдается только ОАО «НИИАС» по результатам комплексной технической экспертизы.

Представитель Заказчика не согласился с доводами Жалобы и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке

и Документацией.

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 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 установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

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, согласно части 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.

Согласно пункту 2.2 Документации участник Аукциона должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для выполнения строительно-монтажных работ по предмету аукциона, в том числе, программным аппаратным комплексом, позволяющим осуществить программирование контролера щита освещения для подключения к действующей системе управления освещением Октябрьской железной дороги.

В подтверждение наличия указанных производственных мощностей, ресурсов участник в составе заявки должен представить паспорт, технические условия программного аппаратного комплекса, позволяющего осуществить программирование контролера щита освещения к действующей системе управления освещением Октябрьской железной дороги, карточки учета основных средств, договор купли-продажи или договор аренды.

Таким образом, на момент подачи заявки участник Аукциона должен располагать указанными производственными мощностями на праве собственности (аренды), а также подтверждающими такое право документами.

Отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных производственных мощностей и подтверждающих документов, указанных в

пункте 2.2 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, поскольку такие производственные мощности могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки.

Вместе с тем, требование о представлении вышеуказанных документов в составе заявки ограничивает количество участников закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в качестве обязательного для участников Аукциона, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 3.2.2.1 Документации все светильники со светодиодными лампами, поставляемые на объекты, должны иметь заключение о допуске к поставкам на объекты ОАО «РЖД» по результатам проведения комплексной технической экспертизы применяемых осветительных приборов в ОАО «НИИАС». Установка светильников со светодиодными лампами, не прошедшими техническую экспертизу в ОАО «НИИАС», недопустима.

Вместе с тем, обязательные требования к безопасности, техническим характеристикам светильников со светодиодными лампами устанавливаются в соответствии с требованиями законодательства, в том числе, техническими регламентами (Техническим регламентом Таможенного Союза ТР ТС 004/2011 «О безопасности низковольтного оборудования»), ГОСТ (ГОСТ Р МЭК 60598-1-2011, ГОСТ 54350-2011), ОСТ и иными нормативными правовыми актами в соответствующей сфере регулирования.

Таким образом, надлежащее качество поставляемого товара подтверждается соответствием такого товара указанным выше требованиям. При этом законодательными и иными нормативными правовыми актами не установлена обязанность для подтверждения качества товара и соответствия его указанным требованиям наличия заключения о допуске к поставкам по

результатам проведения комплексной технической экспертизы, выданного определенным юридическим лицом.

Кроме того, установление требования о необходимости наличия заключения о допуске к поставкам на объекты ОАО «РЖД» по результатам проведения комплексной технической экспертизы применяемых осветительных приборов в ОАО «НИИАС» связано с необходимостью обращения участника Аукциона в ОАО «НИИАС» для получения такого заключения.

При этом в отсутствие обязанности ОАО «НИИАС» заключения договора на проведение указанной технической экспертизы с любым обратившимся лицом, получение участником Аукциона рассматриваемого заключения о допуске полностью зависит от волеизъявления указанной организации.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что указанное требование ограничивает количество участников Аукциона.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в качестве обязательного для участников Аукциона, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, в Жалобе Заявитель указывает, что согласно разъяснениям положений Документации, размещенным в ЕИС 14.09.2016, Заказчиком установлено требование о поставке светодиодных светильников определенного производителя, что нарушает требования действующего законодательства.

Вместе с тем, представитель Заказчика пояснил, что в настоящее время на конкурсной основе осуществляется дооснащение объектов Октябрьской железной дороги системами освещения по проекту «Внедрение светодиодного освещения на объектах Октябрьской железной дороги», реализуемому с 2010 года. Проводимая закупка является частью указанного проекта. Также представитель Заказчика пояснил, что работы по предмету Аукциона будут выполняться на основании проектной документации, разработанной в рамках реализации указанного проекта. При этом в проектной документации указаны типовые схемы светодиодного освещения, включающие щиты и светодиодные осветительные приборы указанных в Документации марок.

Таким образом, рассматриваемый довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

3. В соответствии с пунктом 5.3.3.1 Документации Заказчиком установлено требование об отсутствии у участника аукциона недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской

Федерации о налогах и сборах). При этом участник Аукциона считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату подачи участником заявки на участие в аукционе в размере не более 1000 рублей.

Вместе с тем, несоответствие указанному требованию, не подтверждает невозможность участника Аукциона исполнять обязательства по договору, заключенному по результатам закупки, в случае наличия у участника задолженности по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в Аукционе в размере более 1000 рублей

Согласно пунктам 5.3.3.6 - 5.3.3.8 Документации Заказчиком установлено обязательное требование к участникам Аукциона об;

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

- отсутствию неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД»;

- непричинении вреда имуществу ОАО «РЖД».

Вместе с тем, установление требований об отсутствии просроченной задолженности, неисполненных обязательств перед Заказчиком, о непричинении вреда имуществу Заказчика в качестве обязательных к участникам Аукциона, а также отказ в допуске к участию в Аукционе в связи с несоответствием указанным требованиям необоснованно ограничивает количество участников. Кроме того, несоответствие указанным требованиям, не подтверждает невозможность участника Аукциона исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам Аукциона.

Пунктом 6.5.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до даты проведения аукциона в письменной форме запросить у участников аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в аукционной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников.

Кроме того, в соответствии с пунктом 6.5.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет, а также путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверке его заявка может быть отклонена.

Таким образом, возможность участия в Аукционе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительные документы и

осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Также, законодательством не установлена обязанность участника Аукциона допускать представителей Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

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 их таким требованиям ограничивает количество 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПКП «Теплосфера» от 05.10.2016 № б/н (вх. от 14.010.2016 № 150711/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 10325/ОАЭ-ДКСС/16 на право заключения договора выполнения полного комплекса работ по строительству объекта: «Внедрение светодиодного освещения на объектах Октябрьской железной дороги» (извещение № 31604054014) обоснованной.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» 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, с учетом принятого решения от 25.010.2016 № 223ФЗ-597/16.

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