



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной
службы
по Свердловской области**

ул. Московская, 11, г. Екатеринбург, 620014
тел. (343) 377-00-83, факс (343) 377-00-84
e-mail: to66@fas.gov.ru

от 16 МАР 2017 № 3243

Заявитель:

ООО «ХимТек»
455019, г. Магнитогорск,
ул. Маяковского, 19

Заказчик:

Открытое акционерное общество
"Российские железные дороги"
620013, г. Екатеринбург, ул. Челюскинцев,
д.11, каб.233

**РЕШЕНИЕ
по жалобе № 61-А**

21 февраля 2017 г.

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов в составе:

Старкова Г.Л. – и. о. заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок, председателя Комиссии;

✓ Алиева В.А. – главного специалиста – эксперта отдела контроля закупок, члена комиссии;
Шабановой Д.Н. специалиста – эксперта отдела контроля закупок, члена комиссии;

при участии в качестве:

- организатора торгов (далее также заказчика) в лице ОАО "Российские железные дороги"
- Герасимович Ю. Д. (доверенность № СВЕРД НЮ-24/Д от 01.12.2016 года), Хахалева С. А. (доверенность № 55/15-НЮ от 14.10.2015 года),

- заявителя жалобы ООО «ХимТек» - Купцовой В. В. (доверенность б/н от 21.02.2017 года), рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «ХимТек» (вх. № 01-2413 от 10.02.2017) с информацией о нарушении Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закона о закупках) допущенного организатором торгов (заказчиком) в лице ОАО "Российские железные дороги", его комиссией при проведении запроса котировок в электронной форме № 31704756694 на право заключения договора по оказанию услуг комплексного обслуживания домов и комнат отдыха локомотивных бригад № 56/ЗКТЭ-ЦТ/17,

У С Т А Н О В И Л А:

Антимонопольный орган согласно п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции уполномочен рассматривать жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством торгов. При этом случаи, когда договоры могут быть заключены только путем проведения торгов, указываются в законе (п. 3 ст. 447 ГК РФ), а одним из таких законов является

ФЗ от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках).

В соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

При рассмотрении жалобы по существу антимонопольный орган согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции не связан предметом обжалования и принимает решение исходя из выявленных им нарушений порядка организации и проведения торгов.

Жалоба ООО «ХимТек» содержит указание на признаки нарушения законодательства о закупках в действиях организатора торгов в лице ОАО "Российские железные дороги", его комиссии при проведении запроса котировок в электронной форме № 31704756694 на право заключения договора по оказанию услуг комплексного обслуживания домов и комнат отдыха локомотивных бригад № 56/ЗКТЭ-ЦТ/17.

Представители организатора торгов с доводами жалобы не согласились, просили признать ее необоснованной.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках 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).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются положением о закупке, которым регламентируется закупочная деятельность заказчика и содержит 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 (ч. 2 ст. 2 Закона о закупках).

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с нормами Закона о закупках на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее по тексту – Положение о закупках), в редакции с изменениями и дополнениями, утвержденными решением совета директоров ОАО «РЖД» от 01.12.2014 года, размещенного в единой информационной системе 13.07.2016 года.

07.02.2017 года на официальном сайте в сети «Интернет» размещено извещение и документация о проведении запроса котировок в электронной форме № 31704756694 на право заключения договора по оказанию услуг комплексного обслуживания домов и комнат отдыха локомотивных бригад № 56/ЗКТЭ-ЦТ/17.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках установлено, что в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Частью 75 Положения о закупках, в том числе предусмотрен конкурентный способ осуществления закупок путем запроса котировок.

Согласно ч. 81 Положения о закупках закупка товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок осуществляется при соблюдении одного из следующих условий:

1) для заказчика важно единственное условие исполнения договора – цена договора, при этом сжатые сроки для проведения закупки не позволяют провести аукцион, аукцион с ограниченным участием;

2) осуществляется закупка товаров, работ, услуг, для которых существует сложившийся функционирующий рынок;

3) аукцион, в том числе с ограниченным участием, признан несостоявшимся, проведение повторного аукциона, в том числе с ограниченным участием, невозможно в связи со срочностью закупки и заказчиком не принято решение о заключении договора с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком);

4) для заказчика важно единственное условие исполнения договора – цена договора и осуществляемая закупка товаров, работ, услуг является предметом договора, расторжение которого осуществлено заказчиком в одностороннем порядке, если такой порядок был предусмотрен договором.

Согласно пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, 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.

В соответствии с ч. 316 Положения о закупках котировочная документация должна содержать сведения, указанные в разделе 28 настоящего Положения.

Пунктом 3 части 201 Положения о закупках установлено, что 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.

В соответствии с ч. 1.3 Закупочной документации предметом аукциона является:

ЛОТ 1 - На право заключения договора по оказанию услуг комплексного обслуживания домов и комнат отдыха локомотивных бригад;

ЛОТ 2 - На право заключения договора по оказанию услуг комплексного обслуживания домов и комнат отдыха локомотивных бригад;

ЛОТ 3 - На право заключения договора по оказанию услуг комплексного обслуживания домов и комнат отдыха локомотивных бригад;

ЛОТ 4 - На право заключения договора по оказанию услуг комплексного обслуживания домов и комнат отдыха локомотивных бригад;

ЛОТ 5 - На право заключения договора по оказанию услуг комплексного обслуживания домов и комнат отдыха локомотивных бригад.

Положениями ч. 3.2 Закупочной документации предусмотрено, что в состав услуг по комплексному обслуживанию домов отдыха локомотивных бригад (далее – ДОЛБ), входит уборка помещений и прилегающих территорий, организация обслуживания зданий и помещений, стирка и химическая чистка текстильных изделий заказчика, а также ряд сопутствующих услуг направленных на администрирование работы ДОЛБ.

Относительно довода заявителя об объединении в один лот не связанных между собой услуг, представители организатора торгов пояснили, что данный предмет запроса котировок,

включающий в себя несколько видов услуг был сформирован на основании потребности Свердловской дирекции тяги в комплексном подходе в обслуживании ДОЛБ, такая необходимость связана с неотделимостью таких работ друг от друга, т.е. общее целевое назначение направлено на непрерывную бесперебойную работу ДОЛБ в течение всего 2017 года.

Кроме того, Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что данная закупка (деятельность) осуществляется в соответствии с группой кодов ОКВЭД2 81.10 «Деятельность по комплексному обслуживанию помещений», согласно которой комплексные услуги (сочетание услуг) в части обслуживания помещений клиента включают в себя уборку внутренних помещений в зданиях всех типов, ремонт, охрану, удаление отходов, маршрутизацию и прием почты, услуги прачечной и сопутствующие услуги.

Законом о закупках и Положением не ограничивается право заказчика самостоятельно формировать состав лотов.

В соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Нормативного обоснования в подтверждение позиции заявителя о необходимости выделения в рамках данного запроса котировок нескольких лотов представлено не было, в связи с чем довод заявителя не нашел своего подтверждения.

В соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Согласно пункту 1 постановления N 925 с 1 января 2017 г. устанавливается приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Постановление N 925 имеет строго ограниченные сферы применения, которые определены Генеральным соглашением по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года (пункт 8 постановления N 925). Так, Всемирная торговая организация признает права государств устанавливать подобные приоритеты в ряде специфических сфер, в том числе в сферах обороны и безопасности, включая снабжение вооруженных сил, защиты жизни и здоровья человека, оборота золота и серебра, охраны художественных, исторических и археологических ценностей.

Статьей XX Положения Генерального соглашения по товарам и торговле от 30 октября 1947 г., включенным в Генеральное соглашение по тарифам и торговле 1994 года, определены случаи, в которых устанавливается приоритет.

В связи с тем, что объектом закупки является оказание услуг комплексного обслуживания домов и комнат отдыха локомотивных бригад, на которое действие указанной статьи не распространяется приоритет товарам, работам, услугам российского происхождения документацией не был предусмотрен в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Пунктом 10.5 проекта договора установлено, что подрядчик обязан, в том числе выполнить своими силами и средствами все работы в объеме и в сроки, указанные в п.п. 1.1, 4.1, 4.3 настоящего договора, в соответствии с действующими нормами, правилами и другими

законодательными актами РФ. Подписанием настоящего договора Подрядчик подтверждает передачу ему всей технической документации, достаточной для выполнения работ по договору в полном объеме (в случае отсутствия необходимой документации, она может быть дополнительно запрошена у заказчика).

Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что указанное требование не противоречит положениям Закона о закупках.

В соответствии с ч. 1 ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

В соответствии с ч. 2 ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. К договору, не предусмотренному законом или иными правовыми актами, при отсутствии признаков, указанных в пункте 3 настоящей статьи, правила об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, не применяются, что не исключает возможности применения правил об аналогии закона (пункт 1 статьи 6) к отдельным отношениям сторон по договору.

В соответствии с ч. 4 ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

Таким образом, договорные отношения в рамках указанного договора регулируются положениями Гражданского кодекса Российской Федерации и при исполнении договора могут быть обжалованы в судебном порядке.

Комиссия, руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ХимТек» необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ОАО "Российские железные дороги", его комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице ОАО "Российские железные дороги" предписание об устранении нарушений не выдавать.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии



Г.Л. Старков



В.А. Алиев

Д.Н. Шабанова

