



**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

№ _____
На № _____ от _____

Открытое акционерное общество
«Российские железные дороги»
(ОАО «РЖД»)
620107, г. Екатеринбург, ул. Вокзальная, дом
21, каб.422

ООО «Редукторремсервис»
129626, г. Москва, ул. 3-я Мытищинская, д.
16, ст. 47, оф. 311

РТС-тендер

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-2341/2020

г. Екатеринбург

09.06.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «Редукторремсервис» (129626, г. Москва, ул. 3-я Мытищинская, д. 16, ст. 47, оф. 311) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «РЖД» (620107, г. Екатеринбург, ул. Вокзальная, дом 21, каб.422), его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки запасных частей редуктора привода подвагонных генераторов для нужд АО "ФПК" (извещение № 32009095596) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «Редукторремсервис» (вх. № 01-14903 от 29.05.2020 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «РЖД», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки запасных частей редуктора привода подвагонных генераторов для нужд АО "ФПК" (извещение № 32009095596), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указал, что положения закупочной документации не соответствуют требованиям Закона о закупках, Положения о закупках, ввиду чего, просит признать жалобу обоснованной.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился. Просил признать ее необоснованной.

Проанализировав представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно 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.

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).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупках), утвержденное советом директоров ОАО «РЖД» от 28 июня 2018 г. и размещенное в единой информационной системе в версии 25 от 31.12.2019г.

21.04.2020 года на официальном сайте в сети «Интернет» было размещено извещение № 32009095596 и документация на право заключения договора поставки запасных частей редуктора привода подвагонных генераторов для нужд АО "ФПК" в действующей редакции № 5 от 29.05.2020 года.

Начальная (максимальная) цена договора составила 9 252 234,00 руб.

В соответствии с п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

9) требования к участникам такой закупки.

В силу п. 199 Положения о закупках иные единые требования к участникам, в том числе квалификационные требования, устанавливаются в документации о конкурентной закупке в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативными документами ОАО «РЖД» к поставщикам (исполнителям, подрядчикам).

К таким требованиям относится наличие:

1) финансовых ресурсов для исполнения договора;

2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и/или других материально-технических ресурсов для исполнения договора;

3) опыта осуществления поставок товаров, выполнения работ или оказания услуг по предмету закупки, стоимость которых составляет не менее чем 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении, документации о закупке. При этом учитывается стоимость всех поставленных, выполненных, оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) товаров, работ, услуг (по выбору участника закупки) по предмету закупки;

4) деловой репутации;

5) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора.

В п. 1.7.1.1. Части I аукционной документации установлено следующее требование к участникам закупки:

«Участник должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем. В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

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

- информационное письмо, иной документ, подтверждающий, что участник является производителем;

или

- информационное письмо, иной документ, выданный производителем и/или дилерский договор с производителем 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, и/или информационных писем, иных документов, выданных производителем дилеру/поставщику о праве участника осуществлять поставку товаров.

Документы, перечисленные в пункте 1.7.1.1 аукционной документации, представляются в электронной форме в составе аукционной заявки».

Комиссия Свердловского УФАС России, проанализировав положения аукционной документации, установила, что требование, предусмотренное п. 1.7.1.1. Части I аукционной документации, является избыточным, поскольку несоответствие участника закупки данному требованию, а также отсутствие у участника закупки указанных в п. 1.7.1.1. Части I аукционной документации документов, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключенному по результатам аукциона.

При этом, заказчик, устанавливая требование о предоставлении участником закупки документов, предусмотренных п. 1.7.1.1. Части I аукционной документации, ставит возможность подачи заявки участником закупки в установленный документацией срок в зависимость от волеизъявления третьих лиц, а именно производителя товара, так как участнику закупки необходимо направить запрос производителю товара о предоставлении документа, подтверждающего наличие у участника закупки права поставки соответствующих товаров.

Кроме того, участник закупки, подавая заявку на участие в аукционе, соглашается поставить товар, соответствующий требованиям заказчика, и в последующем обязан поставить такой товар.

Таким образом, требование, предусмотренное п. 1.7.1.1. Части I аукционной документации, установлено заказчиком в нарушение положений п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

В данных действиях заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 3.32.3 КоАП РФ.

В п. 6 Технического задания аукционной документации (в редакции № 4 от 21.05.2020 года) было установлено, что участник должен обладать интеллектуальной собственностью (учтенные чертежи и/или иная учтенная нормативно-техническая документация) на право производства и (или) поставки продукции для нужд ОАО «РЖД», либо обладать полномочиями, предоставленными владельцем интеллектуальной собственности, в части поставки продукции.

В подтверждение того, что участник обладает интеллектуальной собственностью на право производства и (или) поставки товаров, либо обладает требуемыми полномочиями, предоставленным указанным производителем, участник в составе заявки должен представить документ (договор с курирующим данные вопросы подразделением ОАО «РЖД») подтверждающий обладание интеллектуальной собственностью на право производства и (или) поставки продукции для нужд ОАО «РЖД», либо документ (договор, официальное письмо и т.п.), подтверждающий наделение указанными полномочиями.

В своей жалобе заявитель указывает, что требование, предусмотренное п. 6 Технического задания аукционной документации (в редакции № 4 от 21.05.2020 года), не соответствует требованиям действующего законодательства.

Вместе с тем, Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что заказчиком 29.05.2020 года были внесены изменения в аукционную документацию, в том числе, в части изменения положений п. 6 Технического задания аукционной документации.

В связи с изложенным, заказчиком 29.05.2020 года опубликована аукционная документация, из которой исключена формулировка п. 6 Технического задания аукционной документации в том виде, в котором она обжалуется заявителем.

В силу указанного, по указанному доводу у Комиссии Свердловского УФАС России отсутствует предмет рассмотрения.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «Редукторремсервис» признать обоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ОАО «РЖД» выявлено нарушение п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.
3. В действиях аукционной комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.
4. Заказчику в лице ОАО «РЖД», аукционной комиссии выдать предписание об устранении нарушений законодательства о закупках.
5. Обязать заказчика обеспечить явку должностного лица, ответственного за разработку/утверждение закупочной документации № 32009095596, с документами, удостоверяющими личность и подтверждающими полномочия на совершение указанных действий на составление протокола об административном правонарушении по адресу: г. Екатеринбург, ул. 8 марта, 5/Химиков, 3, 4 с объяснением по факту выявленного нарушения _____ 2020 г. в _____.

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



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПРЕДПИСАНИЕ № 066/01/18.1-2341/2020 о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения закупки

г. Екатеринбург

09.06.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

на основании своего решения № № 066/01/18.1-2341/2020 от 09.06.2020 г.,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику в лице ОАО «РЖД», его комиссии **в срок до 29 июня 2020 года** устранить нарушение Закона о закупках установленные решением № № 066/01/18.1-2341/2020 от 09.06.2020г., (извещение № 32009095596), путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения аукциона в электронной форме, внесение изменений в документацию о проведении аукциона в электронной форме, продления сроков подачи заявок на участие в закупке, завершения процедуры проведения закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках.

2. Оператору электронной площадке, единой информационной системе в сфере закупок обеспечить исполнение п. 1 настоящего предписания.

3. Заказчику в лице ОАО «РЖД» в срок **02 июля 2020 года** представить в Свердловское УФАС России копию документа, подтверждающего выполнение пункта 1 настоящего предписания, в том числе посредством факсимильной связи: (343) 377-00-84 или на адрес электронной почты: to66@fas.gov.ru.

Комиссия Свердловского УФАС России обращает внимание, что частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за невыполнение в установленный срок предписания предусмотрена административная ответственность.

Настоящее Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.