

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2,
Москва, 107174

ИП Жосан М.С.

Ленинский пр-т, д. 99, кв. 190,
Москва, 119421

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-146/19

**по результатам рассмотрения жалобы ИП Жосана М.С. 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»**

07.02.2019

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере
закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ИП Жосан М.С. от 29.01.2019 б/н на действия



Идентификатор

(бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 8952/ОАЭ-ТИ/18 на право заключения договора на поставку вычислительной техники (извещение № 31807352145), 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 ИП Жосан М.С. (далее – Заявитель) от 29.01.2019 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 8952/ОАЭ-ТИ/18 на право заключения договора на поставку вычислительной техники (извещение № 31807352145) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 Законом о закупках.

При этом 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.

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» 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 24.12.2018;

2. Начальная (максимальная) цена договора – 83 796 212, 40 рублей;

3. Дата окончания подачи заявок — 17.01.2019;

4. Дата рассмотрения заявок — 25.01.2019;

5. Дата подведения итогов – 05.02.2019.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

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

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика Комиссия ФАС России установила

следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

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.

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.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно части 19 статьи 3.4 Закона о закупках первая часть заявки на участие в Аукционе в электронной форме должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями документации о закупке.

Пунктом 3.15.4 Документации предусмотрено, что заявка на участие в Аукционе должна состоять из двух частей и ценового предложения. Первая часть аукционной заявки должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями приложения № 1 Документации, оформленное по форме приложения № 5.2 Документации. При этом не допускается указание в первой части аукционной заявки сведений об участнике Аукциона и о его соответствии единым квалификационным требованиям, установленным в аукционной документации, а также сведений о ценовом предложении.

При этом пунктом 3.8.22 Документации предусмотрено, что техническое предложение участника, представляемое в составе заявки, должно соответствовать требованиям, указанным в пункте 3.19 Документации и технического задания, являющегося приложением № 1 Документации, и должно предоставляться по форме приложения № 5.2 Документации.

В соответствии с разделом 2 технического задания, участнику Аукциона необходимо в составе заявки представить информацию о технических, сервисных службах производителей оборудования на территории Российской Федерации, а также собственных технических, сервисных службах с указанием перечня сервисных центров, осуществляющих гарантийный ремонт оборудования, являющегося предметом Аукциона, их адресов и телефонов, что необходимо указать в заявке по форме приложения № 2 к техническому заданию Документации.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 25.01.2019 № 8952/ОАЭ-ТИ/18/1 Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе на основании пункта 3.8.3.4 Документации, в связи с несоответствием аукционной заявки участника требованиям Документации, поскольку в составе первой части заявки участника не представлен документ по форме приложения № 2 к техническому предложению «Сведения о наличии технических, сервисных служб».

Вместе с тем, ФАС России установлено, что согласно пункту 3.15.4 Документации первая часть аукционной заявки должна содержать описание поставляемого товара, в связи с чем требование Документации о представлении в составе первой части заявки указания перечня сервисных центров, их адресов, телефонов, осуществляющих гарантийный ремонт оборудования по предмету закупки, не является описанием товара, поставляемому по предмету закупки, в связи с чем является избыточным.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика не представил доказательств, подтверждающих обоснованность установления указанных требований в Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего ненадлежащие требования к составу первой части заявки, а также отклонившего заявку Заявителя по указанным основаниям противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 2 часть 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 24.01.2019 № 223Ф3-79/19 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлены нарушения части 1 статьи 2, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся в установлении в Документации квалификационного требования о том, что участник Аукциона должен иметь опыт по фактически поставленным товарам по предмету закупки, а также в установлении в Документации неправомерных требований к перечню банков, гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения

исполнения договора, неправомерного требования о предоставлении сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника Аукциона, неправомерного положения о праве Заказчика осуществлять дозапрос информации в отношении участников Аукциона, в также в установлении неправомерных требований пункта 3.1.7 проекта договора Документации, в части запрета привлечения к выполнению работ по договору третьих лиц без письменного согласования с Заказчиком.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках по делу от 24.01.2019 № 223ФЗ-79/19, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ИП Жосана М.С. (ИНН: 773136736118, ОГРН: 317774600313247) от 29.01.2019 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 8952/ОАЭ-ТИ/18 на право заключения договора на поставку вычислительной техники (извещение № 31807352145) обоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 пункты 2, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 07.02.2019 № 223ФЗ-146/19.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 07.02.2019 № 223ФЗ-146/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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