

РЕШЕНИЕ № 17

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей ОАО «РЖД»; ООО «ОА «Каскад», рассмотрев дело № 8-01/323 по признакам нарушения ОАО «РЖД» части 1 статьи. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции)

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба работников ООО «ЧОА «Трансбезопасность» на действия ОАО «РЖД» в лице Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении предварительного квалификационного отбора № К-442 организаций, обладающих достаточной квалификацией для оказания услуг по лицензированной охране с использованием служебного оружия объектов Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» и структурных подразделений ОАО «РЖД», расположенных на полигоне Дальневосточной железной дороги в 2013 году (первого этапа конкурса с предварительным квалификационным отбором) (далее – квалификационный отбор).

Заявитель полагает, что допуск ООО «ОА «Каскад» к участию в предварительном квалификационном отборе противоречит требованиям квалификационной документации и является нарушением требований антимонопольного законодательства.

При рассмотрении дела представители ОАО «РЖД» пояснили следующее.

При организации проведения предварительного квалификационного отбора № К-442 (первого этапа конкурса с предварительным квалификационным отбором) Заказчик руководствовался положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) и Положения о порядке размещения заказов на закупку товаров, выполнение работ, оказание услуг для осуществления основных видов деятельности ОАО "РЖД" от 20.12.2011 № 2745р (далее – Положение).

Согласно п. 99 Положения, претенденты признаются прошедшими предварительный квалификационный отбор при условии предоставления необходимых документов и соответствия поданных документов предъявляемым требованиям. Экспертной группой установлено, что ООО «ОА «Каскад» (далее – Общество) представлены документы, подтверждающие соответствие претендента требованиям, изложенным в квалификационной документации, в связи с чем Общество допустили к участию в предварительном квалификационном отборе № К-442.

Соответствие Общества требованиям квалификационной документации

подтверждается протоколом совместного заседания экспертной группы при конкурсной комиссии дальневосточной железной дороги и организатора № ПЭГ/204 от 15.10.2012 и протоколом заседания конкурсной комиссии Дальневосточной железной дороги от 15.10.2012 № РКЗ/115.

Квалификационная документация не содержала требований о предоставлении справки, выданной Фондом социального страхования, одним из обязательных требований было наличие справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций, выданной налоговыми органами, которая Обществом представлена.

Проверкой, проведенной Заказчиком, установлено, что на 20.08.2012 на официальном сайте Фонда социального страхования Общество в перечне страхователей, имеющих задолженность перед исполнительным органом ФСС на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний свыше 20 тыс. руб., не значилось. Запросы в письменной форме во внебюджетные фонды Заказчиком не направляются, так как срок рассмотрения заявок ограничен.

Представители ООО «ОА «Каскад» пояснили, что заявление от работников ООО «ЧОА «Трансбезопасность» сфабриковано, подписи на заявлении подделаны, и просят прекратить разбирательство по данному заявлению.

Отчетность в Фонд социального страхования предприятием предоставляется в соответствии с законодательством в срок не позднее 15-го числа месяца, следующего за отчетным кварталом. Отчетность по сроку 15.10.2012 сдана своевременно. У предприятия возникла небольшая задолженность по состоянию на 26.09.2012 в виде пени в ФСС в сумме 160,80 руб., которая 26.09.2012 оплачена.

26.11.2012 предприятием поданы уточненные расчеты за 1, 2, 3 кварталы 2012 года, которые повлекли за собой образование краткосрочной задолженности за эти периоды, но в течение двух дней 28.11.2012 эта задолженность погашена. Информация о задолженности Общества по состоянию на ноябрь 2012 г., размещенная на официальном сайте ФСС, отсутствует.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав доводы представителей ответчика, заинтересованных лиц, изучив материалы дела, пришла к следующему выводу.

Законом № 223-ФЗ устанавливаются общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг в том числе субъектами естественных монополий (ст. 1).

Статьей 2 указанного закона установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским Кодексом РФ, указанным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке), которые являются документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать

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.

31.08.2012 ОАО «РЖД» в лице Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» разместило на официальном сайте ОАО «РЖД» извещение о проведении предварительного квалификационного отбора № К-442 (первого этапа конкурса с предварительным квалификационным отбором), который состоялся 25.09.2012.

24.09.2012 Обществом подана заявка на участие в предварительном квалификационном отборе № К-442. В заявке от 20.09.2012 указано, что у Общества отсутствует задолженность по уплате страховых взносов в государственные внебюджетные фонды.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии Дальневосточной железной дороги от 15.10.2012 № РКЗ/115 ООО ОА «Каскад» признано прошедшим предварительный квалификационный отбор № К-442 по направлениям № № 1, 2, 3, 4.

Положением установлено, что конкурс с предварительным квалификационным отбором является единой процедурой, проводимой в два этапа. Для проведения такого конкурса организатор проводит сначала предварительный квалификационный отбор организаций, обладающих достаточной квалификацией для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг (п. 91).

Квалификационная документация должна содержать следующую информацию: установленные заказчиком требования к претендентам на участие в предварительном квалификационном отборе; ... требования к участникам квалификационного отбора и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения соответствия установленным требованиям;информация об отклонении любой квалификационной заявки, не соответствующей требованиям, изложенным в квалификационной документации (п. 93).

В квалификационной заявке на участие в предварительном квалификационном отборе должны содержаться документы (копии документов), подтверждающие соответствие претендентов обязательным требованиям, изложенным в квалификационной документации:

- отсутствие задолженности по уплате налогов (сборов, пеней, налоговых санкций) в бюджеты всех уровней и страховых взносов в государственные внебюджетные фонды, выданные уполномоченными государственными органами и фондами;
- в отношении претендента не проводится процедура ликвидации;
- в отношении претендента не проводится процедура банкротства;
- на имущество претендента не наложен арест;
- экономическая деятельность претендента не приостановлена;
- документы, подтверждающие соответствие претендента требованиям,

изложенным в квалификационной документации (п. 95).

Претенденты признаются прошедшими предварительный квалификационный отбор при условии представления необходимых документов и соответствия поданных документов предъявляемым требованиям (п. 99).

В квалификационной документации предварительного квалификационного отбора № К-442, утвержденной председателем конкурсной комиссии Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» 31.08.2012, также указаны обязательные требования, которым должен соответствовать претендент, в том числе - отсутствие задолженности по уплате налогов (сборов, пеней, налоговых санкций) в бюджеты всех уровней и обязательных платежей в государственные внебюджетные фонды (п. 2.1.).

Статьей 1.2 Федерального закона от 29.12.2006 № 255-ФЗ «Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством» установлено, что страховые взносы на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством (далее - страховые взносы) - обязательные платежи, осуществляемые страхователями в Фонд социального страхования Российской Федерации в целях обеспечения обязательного социального страхования застрахованных лиц на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством.

Страхователи обязаны своевременно и в полном объеме уплачивать страховые взносы в Фонд социального страхования Российской Федерации (ст. 4.1.).

В статье 6 Федерального закона от 16.07.1999 № 165-ФЗ «Об основах обязательного социального страхования» указано, что субъектами обязательного социального страхования являются страхователи (работодатели), страховщики, застрахованные лица, а также иные органы, организации и граждане, определяемые в соответствии с федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования.

Страхователи - организации любой организационно-правовой формы, а также граждане, обязанные в соответствии с федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования уплачивать страховые взносы, а в отдельных случаях, установленных федеральными законами, выплачивать отдельные виды страхового обеспечения.

Страхователи обязаны уплачивать в установленные сроки и в надлежащем размере страховые взносы, вести учет начислений страховых взносов и представлять страховщику в установленные федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования сроки отчетность по установленной форме (ст. 12).

В п. 2 ст.10 Федерального закона от 24.07.2009 № 212-ФЗ «О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования» (далее – Закон № 212-ФЗ) указано, что отчетными периодами по страховым взносам признаются I квартал, полугодие, девять месяцев календарного года и календарный год. По итогам каждого отчетного периода плательщики страховых взносов обязаны представить отчетность в

территориальные органы ПФР и ФСС РФ. Срок сдачи отчетности в ФСС РФ по взносам на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством - не позднее 15-го числа календарного месяца, следующего за отчетным периодом (п. 9 ст. 15). Страховые взносы уплачиваются ежемесячно не позднее 15-го числа месяца, следующего за расчетным месяцем.

Согласно информации, представленной хабаровским региональным отделением Фонда социального страхования Российской Федерации, ООО ОА «Каскад» по состоянию на 31.08.2012 имело задолженность по страховым взносам на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством на сумму 117648,08 руб., в том числе недоимку на сумму 70174,47 руб., по страховым взносам на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний задолженность на сумму 5362,28 руб., в том числе недоимку на сумму 2270,38 руб.. На момент подведения итогов квалификационного отбора № К-442 15.10.2012 Общество по страховым взносам на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством имело задолженность на сумму 161552,81 руб., в том числе недоимку на сумму 117648,08 руб., по страховым взносам на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний задолженность на сумму 8454,18 руб., в том числе недоимку на сумму 5362,28 руб.

Согласно информации с официального сайта Фонда социального страхования fssdv.ru по состоянию на 11.03.2012 ООО «ОА «Каскад» по страховым взносам на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний имело задолженность свыше 20 тыс.руб., по состоянию на 30.10.2012 г. – свыше 50 тыс. руб.

Положением установлено, что организатор не признает претендента прошедшим предварительный квалификационный отбор в случае:

- 1) непредставления определенных квалификационной документацией документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений о претенденте;
- 2) несоответствия претендента предъявляемым требованиям (п. 101).

В соответствии с п. 2.7.9 квалификационной документации претендент не допускается к участию в квалификационном отборе в случае несоответствия претендента предусмотренным квалификационной документацией требованиям.

Организатор вправе до подведения итогов процедуры размещения заказа в письменной форме запросить у претендентов, государственных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия информации, указанной в заявке, требованиям, изложенным в документации (п. 102 Положения).

Вместе с тем, данное право организатором конкурса не реализовано.

При наличии информации и документов, подтверждающих, что в заявке

содержатся недостоверные сведения, либо сведения, не соответствующие требованиям, изложенным в документации, заявка претендента может быть отклонена (п. 102 Положения).

Учитывая, что Общество не соответствует обязательным требованиям закупочной документации, у конкурсной комиссии отсутствовали основания для признания его прошедшим предварительный квалификационный отбор № К-442.

Ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов преимущественных условий участия в торгах.

Приняв решение о признании Общества прошедшим предварительный квалификационный отбор при отсутствии на то оснований, конкурсная комиссия обеспечила Обществу возможность участия в дальнейших процедурах торгов, создала Обществу преимущественные условия участия в торгах, что прямо запрещено ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, Комиссия полагает необходимым отметить, что принятое решение о признании Общества прошедшим предварительный квалификационный отбор противоречит принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации, установленным п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

Представленная Обществом в материалы дела справка ФСС РФ об отсутствии задолженности по обязательному страхованию от несчастных случаев на производстве, по обязательному страхованию на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством по состоянию на 30.01.2013 не свидетельствует об отсутствии такой задолженности на дату принятия конкурсной комиссией спорного решения (15.10.2012).

Также в своем пояснении представители ООО «ОА «Каскад» указывают на нарушение действующего законодательства при подаче заявления работниками ООО «ЧОА «Трансбезопасность», на то, что полномочия лица, подавшего данное заявление, не подтверждены.

В соответствии с ч. ч. 1 – 4, 6 статьи 44 Закона о защите конкуренции в антимонопольный орган заявление подается в письменной форме и должно содержать следующие сведения: сведения о заявителе; имеющиеся у заявителя сведения о лице, в отношении которого подано заявление; описание нарушения антимонопольного законодательства; существо требований, с которыми заявитель обращается; перечень прилагаемых документов.

Антимонопольный орган рассматривает заявление или материалы в течение одного месяца со дня их представления. В случае недостаточности или отсутствия доказательств, позволяющих антимонопольному органу сделать вывод о наличии или об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства, антимонопольный орган для сбора и анализа дополнительных доказательств вправе продлить срок рассмотрения заявления или материалов, но не более чем на два месяца.

В ходе рассмотрения заявления или материалов антимонопольный орган вправе

запрашивать у коммерческих организаций и некоммерческих организаций, их должностных лиц, федеральных органов исполнительной власти, их должностных лиц, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, их должностных лиц, органов местного самоуправления, их должностных лиц, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, их должностных лиц, а также государственных внебюджетных фондов, их должностных лиц, физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне, банковской тайне, коммерческой тайне или об иной охраняемой законом тайне документы, сведения, пояснения в письменной или устной форме, связанные с обстоятельствами, изложенными в заявлении или материалах.

Приказом ФАС России от 25.12.2007 № 447 (зарегистрирован в Минюсте России 31.01.2008 № 447) утвержден административный регламент Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Пунктами 3.11-3.18 регламента установлены содержание и требования к представлению заявления, материалов о нарушении антимонопольного законодательства. Порядок принятия антимонопольным органом заявления, материалов и прилагаемых к ним документов и сведений, а именно.

Заявление, материалы оформляются в письменном виде в произвольной форме и должны быть подписаны заявителем или его представителем.

В заявлении должны содержаться сведения о заявителе и о лице, в отношении которого подано заявление, описание нарушения антимонопольного законодательства со ссылкой на законы и (или) иные нормативные правовые акты, существо требований, с которыми заявитель обращается, а также перечень прилагаемых документов.

К заявлению, материалам прилагаются документы, свидетельствующие о фактах нарушения антимонопольного законодательства. В случае невозможности представления таких документов указывается причина невозможности их представления, а также предполагаемое лицо или орган, у которого эти документы могут быть получены.

При этом каких-либо специальных требований к форме заявления о нарушении антимонопольного законодательства, к порядку подтверждения полномочий лица, обращающегося в антимонопольный орган с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства ни Законом о защите конкуренции, ни административным регламентом не установлено.

10.12.2012 в Хабаровское УФАС России поступила указанная жалоба работников ООО «ЧОА «Трансбезопасность». В жалобе приведены доводы, исходя из которых заявители усматривают в действиях ОАО «РЖД» в лице Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» признаки нарушения антимонопольного законодательства, в обоснование доводов к жалобе приложены соответствующие документы.

При таком положении, у антимонопольного органа отсутствовали правовые основания для непринятия жалобы к рассмотрению.

С целью проверки фактов, изложенных в жалобе, получения дополнительных доказательств, на основании статей 25, 44 Закона о защите конкуренции Хабаровским УФАС России у Хабаровского регионального отделения Центра организации конкурсных закупок – структурного подразделения ОАО «РЖД» запрошены документы и информация, связанные с проведением спорного конкурса.

Изучив представленные документы, Хабаровское УФАС России усмотрело в действиях ОАО «РЖД» признаки нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании отдельным участникам предварительного квалификационного отбора № К-442 организаций, обладающих достаточной квалификацией для оказания услуг по лицензированной охране с использованием специальных средств объектов Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» и структурных подразделений ОАО «РЖД», расположенных на полигоне Дальневосточной железной дороги в 2013 году (первого этапа конкурса с предварительным квалификационным отбором) преимущественных условий участия в торгах.

Частью 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции установлены основания для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе: заявление юридического или физического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства; обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Хабаровским УФАС России в действиях ОАО «РЖД» обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства и на основании части 8 статьи 44 Закона о защите конкуренции было возбуждено настоящее дело.

Учитывая изложенное, комиссия отклоняет доводы представителей ООО «ОА «Каскад» о неосновательном возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководствуясь ст. 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона РФ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «РЖД» при проведении предварительного квалификационного отбора № К-442 организаций, обладающих достаточной квалификацией для оказания услуг по лицензированной охране с использованием служебного оружия объектов Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» и структурных подразделений ОАО «РЖД», расположенных на полигоне Дальневосточной железной дороги в 2013 году (первого этапа конкурса с предварительным квалификационным отбором), выразившиеся в признании прошедшим предварительный квалификационный отбор по направлениям №№ 1-4 ООО «Охранное агентство «Каскад», нарушением части 1 статьи 17 Закона о

защите конкуренции.

2. Выдать ОАО «РЖД» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 6

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" на основании своего решения от 18.02.2013 № 17 по делу № 8-01/323 о нарушении ОАО «РЖД» части 1 1стическая, 8муниципальнымльным имуществом Вяземского муниципального района статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции)

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «РЖД» в срок до 01.03.2013 г. прекратить нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в признании прошедшим предварительный квалификационный отбор по направлениям №№ 1, 2, 3, 4 ООО «Охранное агентство «Каскад», с целью чего отменить протокол заседания конкурсной комиссии Дальневосточной железной дороги от 15.10.2012 № РКЗ/115 в части решения о признании ООО «Охранное агентство «Каскад» прошедшим предварительный квалификационный отбор № К-442 организаций, обладающих достаточной квалификацией для оказания услуг по лицензированной охране с использованием служебного оружия объектов Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» и структурных подразделений ОАО «РЖД», расположенных на полигоне Дальневосточной железной дороги в 2013 году.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения (с приложением подтверждающих документов).