

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-290/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЖДК-Энергоресурс», ООО «МетроСервис», ООО «НПО «МИР», ООО «Системы Релейной Защиты» 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»

27.06.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - по доверенности от 25.02.2015 № 149-ДП, <...> - по доверенности от 24.06.2016 № 265-Дов/16;

ООО «ЖДК-Энергоресурс»: <...> - по доверенности от 24.06.2016 № 58, <...> - по доверенности от 25.04.2016 № 48;

представители ООО «МетроСервис», ООО «НПО «МИР», ООО «Системы Релейной Защиты» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «ЖДК-Энергоресурс», ООО «МетроСервис», ООО «НПО «МИР», ООО «Системы Релейной Защиты» от 17.06.2016 № 100 (вх. от 17.06.2016 № 86454/16) на действия (бездействие) заказчика

ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 542/ОКЭ-ЭЭ/16 на право заключения договоров на выполнение работ по метрологическому обеспечению коммерческого учета электрической энергии ОАО «РЖД» (извещение № 31603492783) 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 «ЖДК-Энергоресурс», ООО «МетроСервис», ООО «НПО «МИР», ООО «Системы Релейной Защиты» (далее - Заявитель) от 17.06.2016 № 100 (вх. от 17.06.2016 № 86454/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 542/ОКЭ-ЭЭ/16 на право заключения договоров на выполнение работ по метрологическому обеспечению коммерческого учета электрической энергии ОАО «РЖД» (извещение № 31603492783) (далее — Конкурс, 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 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).

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.

30.03.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 04.05.2016 в 11:00;

дата и время вскрытия заявок — 04.05.2016 в 11:00;

дата и время рассмотрения заявок — 23.05.2016 в 12:00;

дата и время подведения итогов Конкурса — 24.05.2016 в 10:00.

Из Жалобы следует, что Заказчиком в Документации установлен порядок оценки и

сопоставления заявок, ограничивающий конкуренцию, направленный на создание участнику торгов, ставшему победителем Конкурса, преимущественных условий по сравнению с остальными участниками.

Представители Заказчика не согласились с доводом Жалобы и сообщили, что при проведении Конкурса 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.

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.

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.

Кроме того, согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках заказчик в документации о закупке должен установить критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о закупках выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке.

Согласно пункту 169 Положения о закупке для оценки и сопоставления заявок участников закупки в документации о закупке используются следующие критерии:

1) цена договора;

- 2) качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг;
- 3) квалификация участников закупки;
- 4) расходы на эксплуатацию товаров;
- 5) стоимость жизненного цикла;
- 6) расходы на техническое обслуживание товаров;
- 7) сроки (периоды) поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- 8) срок предоставления гарантии качества товаров, работ, услуг;
- 9) объем предоставления гарантии качества товаров, работ, услуг;
- 10) наличие системы менеджмента качества (оценка по этому критерию осуществляется в обязательном порядке в случае закупки продукции, подлежащей инспекторскому контролю);

- - отрицательный/положительный опыт поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для заказчика.

При этом, пунктом 170 Положения о закупке установлено, что количество критериев, за исключением случаев проведения аукциона, запроса котировок, должно быть не менее чем два, одним из которых является цена договора. Значение критерия «цена договора» должно составлять не менее 50 процентов максимального количества баллов (за исключением случаев закупки высокотехнологичной, инновационной, технологически сложной продукции (товаров, работ, услуг), НИОКР).

В пункте 4.1 Документации установлены следующие критерии оценки и сопоставления заявок, поданных на участие в Конкурсе:

- - - цена договора — 60 баллов;
    - квалификация участника:
      - опыт участника — 20 баллов,
      - наличие производственных мощностей — 20 баллов.

Минимальные требования к опыту выполнения работ установлены пунктом 2.2 Документации. Согласно указанному пункту участник должен иметь опыт выполнения работ или оказания услуг по метрологическому обеспечению средств измерений, стоимость которых составляет не менее 20% (процентов) начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в пункте 3.1 Документации.

В подтверждение опыта выполнения работ, оказания услуг, участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 10 к конкурсной документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.2 конкурсной документации;

и

- акты о выполнении работ, оказании услуг;

и

- договоры на выполнение работ, услуг (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями).

Минимальные требования к наличию у участника производственных мощностей установлены пунктом 2.3 Документации. Согласно указанному пункту участник должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для выполнения работ по предмету конкурса, а именно иметь мобильные комплекты для поверки измерительных трансформаторов тока (далее - ТТ), измерительных трансформаторов напряжения (далее - ТН), счетчиков электрической энергии (далее - СЭ), устройств сбора и передачи данных (далее - УСПД), для ревизии и поверки измерительных каналов (далее - ИК) в соответствии с условиями раздела 3 «Техническое задание» настоящей конкурсной документации, в количестве не менее:

Минимальное количество мобильных комплектов для поверки, шт.

| № лота     | ТТ<br>0,4 -220 кВ | ТН 6-10 кВ | ТН 27.5-35 кВ | ТН 110 кВ | ТН 220<br>кВ | СЭ | УСПД | ИК |
|------------|-------------------|------------|---------------|-----------|--------------|----|------|----|
| Лот № 1 12 |                   | 1          | 1             | 1         | -            | 1  | -    | 1  |
| Лот № 2 14 |                   | 1          | -             | 1         | -            | 1  | -    | 2  |
| Лот № 3 9  |                   | 1          | 1             | 1         | 1            | 1  | 1    | 5  |
| Лот № 4 15 |                   | 1          | 1             | 2         | 1            | -  | 1    | 4  |
| Лот № 5 12 |                   | -          | 1             | 1         | 1            | 2  | 1    | 7  |
| Лот № 6 10 |                   | 1          | 1             | 2         | 1            | -  | 1    | 2  |

В подтверждение наличия производственных мощностей, ресурсов участник в составе заявки должен представить:

- документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов;

- карточки учета основных средств измерений и оборудования, договоры купли-продажи, аренды, оборотно-сальдовые ведомости;

- справка по форме приложения № 12 к конкурсной документации с указанием количества мобильных комплектов для поверки измерительных трансформаторов тока и напряжения, ревизии и поверки измерительных каналов;

- документы о поверке на средства измерений, имеющиеся у участника и используемые при выполнении работ по поверке.

Таким образом, в Документации установлены критерии оценки и сопоставления заявок соответствующие требованиям Положения о закупке, а также перечень документов, необходимых для оценки заявок участников Конкурса по указанным критериям.

На заседании Комиссии ФАС России представителями Заявителя не представлено доказательств установления в Документации порядка оценки и сопоставления заявок, ограничивающего количество участников Конкурса.

Следует отметить, что заявка Заявителя, поданная для участия в Конкурсе по лоту № 5 допущена к участию в Конкурсе и оценена комиссией Заказчика наравне с другими заявками.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Пунктами 6.4.3.6, 6.4.3.7, 6.4.3.8 Документации установлены следующие требования к участникам Конкурса:

- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 (три) года, предшествующие дате размещения извещения о проведении конкурса и конкурсной документации;

- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД»;

- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД».

Установление указанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса ограничивает количество участников Конкурса, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупках и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Согласно пунктам 1.6, 8.6.1 Документации обеспечение конкурсной заявки может быть представлено как в форме внесения денежных средств, так и в форме банковской гарантии.

Подпунктом 8.6.10 Документации установлено, что при выборе способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии участник должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, размер собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет не менее двадцати миллиардов рублей в соответствии с информацией, размещенной Центральным банком Российской Федерации на сайте [www.cbr.ru](http://www.cbr.ru), или одним из банков, указанных в приложении № 4 Документации».

Приложением № 4 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения заявки, в количестве 50 банков.

При этом, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнения обязательств по договору, заключенному по результатам Конкурса.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования к участнику Конкурса ограничивает круг участников закупки и противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно пункту 4.2 проекта договора (приложение № 8 Документации) исполнитель имеет право привлекать к работам третьих лиц с предварительного письменного согласия с Заказчиком, на основании заключаемых с ними договоров, при этом исполнитель несет ответственность за действия третьих лиц как за свои собственные действия.

Указанное требование ограничивает количество участников Конкурса, поскольку ставит возможность участия в Конкурсе организаций, способных выполнить работы только при условии привлечения субподрядчиков, в зависимости от решения Заказчика о возможности либо не возможности привлечения субподрядчиков.

Учитывая изложенное, установление указанного требования противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. В соответствии с пунктом 7.8.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в конкурсных заявках участников, путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверки, его заявка может быть отклонена.

Согласно пункту 7.8.4 Документации и пункту 241 Положения о закупке участник Конкурса не допускается к участию в Конкурсе в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки. В указанном случае Заказчик обязан отстранить такого участника Конкурса на любом этапе проведения Конкурса.

Вместе с тем, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Конкурса в зависимости от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Кроме того, препятствование участником осуществления выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Конкурса. Вместе с тем, законодательством не установлена обязанность участника Конкурса допускать представителей Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации указанное требование, ограничивают количество участников Конкурса, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, указанные нарушения не повлияли на результаты проведения Конкурса и выбор победителя Конкурса.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «ЖДК-Энергоресурс», ООО «МетроСервис», ООО «НПО «МИР», ООО «Системы Релейной Защиты» от 17.06.2016 № 100 (вх. от 17.06.2016 № 86454/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 542/ОКЭ-ЭЭ/16 на право заключения договоров на выполнение работ по метрологическому обеспечению коммерческого учета электрической энергии ОАО «РЖД» (извещение № 31603492783) необоснованной.
- 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. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 27.06.2016 № 223ФЗ-290/16 не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения Конкурса.
- - Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.