

1. ООО «ЕКА-Процессинг»

121099, Москва, Новинский бульвар, д. 17

2. ОАО «РЖД»

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

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2007/77-14 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.12.2014 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «ЕКА-Процессинг» на действия заказчика - ОАО «РЖД» при проведении предварительного квалификационного отбора № 260/ПО-РЖДС/14 поставщиков топливно-энергетических ресурсов для нужд ОАО «РЖД» в 2015-2016 годах (первый этап конкурса с предварительным квалификационным отбором) (реестровый № 31401555115),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба ООО «ЕКА-Процессинг» (далее - Заявитель) на действия заказчика - ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении предварительного квалификационного отбора № 260/ПО-РЖДС/14 поставщиков топливно-энергетических ресурсов для нужд ОАО «РЖД» в 2015-2016 годах (первый этап конкурса с предварительным квалификационным отбором) (реестровый № 31401555115) (далее — Закупка).

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов выразилось в следующем:

1. в изменении разьяснением Заказчика № 1 от 16.10.2014 предмета Закупки;
2. в противоречии требований к предмету Закупки указанных в Закупочной документации и разьяснениях Заказчика № 1 от 16.10.2014, № 3 от 20.10.2014;
3. в неправомерном требовании Заказчика о предоставлении справки по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 21 января 2013 года № ММВ-7-12/22@;
4. в неправомерном требовании Заказчика о предоставлении уведомления по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 02.11.2002 № ММВ-7-3/829@»;
5. в нарушении Заказчиком срока внесения в Закупочную документацию

изменения от 17.10.2014;

6. в отсутствие изменения в отношении даты и времени окончания подачи заявок в извещение о проведении закупки. Закупочная документация и извещение о проведении Закупки (в редакции № 2 от 01.10.2014) противоречат друг другу в отношении даты и времени окончания подачи заявок;
7. в установлении в Закупочной документации неправомерного требования о наличии у участника Закупки представительств (структурных, обособленных подразделений, филиалов).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи 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 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 части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон 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.

В соответствии с частью 2 статьи 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

27.02.2014 на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) Заказчиком размещено положение о порядке размещения заказов на закупку товаров,

выполнение работ, оказание услуг для осуществления основных видов деятельности ОАО «РЖД» (далее — Положение о закупках).

29.09.2014 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно извещению о проведении Закупки от 29.09.2014 дата окончания подачи заявок — 06.11.2014, дата окончания рассмотрения заявок — 11.11.2014, дата подведения итогов — 17.11.2014.

Согласно выписке из протокола заседания Закупочной комиссии от 17.11.2014 № 260/ПО-РЖДС/14/3 Закупка не состоялась в связи с тем, что участником Закупки признан один претендент.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг Заказчик обязан руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1)В соответствии с подпунктом 3 пункта 93 Положения о закупках квалификационная документация должна содержать общие сведения о видах закупаемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг, закупка которых впоследствии будет осуществляться на конкурсной основе у претендентов, прошедших квалификационный отбор с учетом их взаимозаменяемости.

В соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью Закупочной документации, предметом закупки являются: бензин АИ-80ЭК, бензин РЕГУЛЯР-92, бензин АИ-95ЭК, бензин АИ-98, топливо дизельное летнее JI-0,2- 62.

В соответствии с разъяснениями Заказчика № 1 от 16.10.2014 предметом Закупки являются: бензин АИ-80, бензин АИ-92, бензин АИ-95, бензин АИ-98, дизельное топливо летнее (зимнее). Экологический класс топлива не ниже К-4.

Комиссия установила, что техническое задание Закупочной документации и разъяснения Заказчика № 1 от 16.10.2014 противоречат друг другу в отношении предмета Закупки. В техническом задании Закупочной документации указан один предмет Закупки, а в разъяснениях № 1 от 16.10.2014 - другой предмет Закупки.

Согласно части 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений.

В соответствии с пунктом 113 Положения о закупках Заказчик при проведении конкурса с предварительным квалификационным отбором вправе вносить, в том числе изменения в конкурсную документацию. Изменения могут быть внесены не позднее двух дней до окончания срока подачи заявок. Заказчик вправе вносить изменения в том числе в техническое задание, характеристики, описание, иные параметры предмета конкурса, при этом замена предмета конкурса не допускается.

Согласно пункту 1.3.2 Закупочной документации дополнения и изменения, внесенные в извещение о проведении Закупки и Закупочную документацию размещаются на Официальном сайте в течении трех дней с даты принятия решения о внесении изменений.

Комиссия установила, что разъяснения Заказчика № 1 от 16.10.2014 г. фактически изменили предмет Закупки. При этом, изменения в отношении предмета Закупки в Закупочную документацию Заказчиком не были внесены.

Таким образом, Комиссия признает довод заявителя обоснованным, в действиях Заказчика установлено нарушение части 11 статьи 4 Закона о закупках, пункта 113 Положения о закупках и пункта 1.3.2 Закупочной документации.

2) В соответствии с техническим заданием Закупочной документации, топливо должно соответствовать следующим ГОСТ и ТУ: бензин АИ-80ЭК - ТУ 38.401-58-171-96, бензин АИ-95ЭК - ТУ 38.401-58-171-96, бензин АИ-98 - ТУ 38.401-58-12, топливо дизельное летнее JI-0,2-62 - ГОСТ 305-82.

В соответствии с разъяснениями Заказчика № 1 от 16.10.2014 , № 3 от 20.10.2014 топливо должно соответствовать следующим ГОСТ и ТУ: бензин АИ-80 - ГОСТ Р 51105-97, бензин АИ-95 - ГОСТ Р 51105-97, бензин АИ-98 - ГОСТ Р 51105-97, дизельное топливо летнее (зимнее) - ГОСТ Р 52368-2005.

Разъяснения Заказчика № 1 от 16.10.2014, № 3 от 20.10.2014 фактически изменили

требования, предъявляемые к предмету Закупки. При этом, изменения в отношении требований, предъявляемых к предмету закупки, в Закупочную документацию внесены Заказчиком не были.

Техническое задание Закупочной документации и разъяснения Заказчика № 1 от 16.10.2014, № 3 от 20.10.2014 противоречат друг другу в отношении требований, предъявляемых к предмету Закупки. В техническом задании Закупочной документации указаны одни требования к предмету Закупки, а в разъяснениях № 1 от 16.10.2014, № 3 от 20.10.2014 - другие требования.

Кроме того, в соответствии с Закупочной документацией автомобильный бензин - АИ-98 должен соответствовать ТУ 38.401-58-12. Однако, ТУ 38.401-58-12 отсутствуют в открытом доступе, в связи с чем, требование Заказчика о соответствии бензина АИ-98 ТУ 38.401-58-12 является неправомерным. ТУ разрабатываются производителем конкретной продукции, который и является держателем ТУ. ТУ не являются государственным стандартом.

В соответствии с разъяснениями № 3 от 20.10.2014 бензин АИ-98 должен соответствовать ГОСТ Р 51105-97. Между тем, ГОСТ Р 51105-97, распространяющийся на неэтилированные бензины, не устанавливает требования для АИ-98.

Кроме того, в соответствии с Закупочной документацией автомобильный бензин и дизельное топливо должны соответствовать требованиям технического регламента Таможенного союза ТР ТС 013/2011 «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и мазуту» (далее - ТР ТС 013/2011).

Согласно приложению № 1 к ТР ТС 013/2011 обозначение автомобильного бензина включает следующие группы знаков, расположенных в определенной последовательности через дефис.

Первая группа: буквы АИ, обозначающие автомобильный бензин.

Вторая группа: цифровое обозначение октанового числа автомобильного бензина (80, 92, 93, 95, 96, 98 и др.), определенного исследовательским методом.

Третья группа: символы К2, К3, К4, К5, обозначающие экологический класс

автомобильного бензина.

Между тем, обозначения автомобильного бензина - АИ-80ЭК, АИ-95ЭК, указанные в Закупочной документации, не соответствуют вышеперечисленным требованиям Приложения № 1 к ТР ТС 013/2011.

Согласно приложению № 1 к ТР ТС 013/2011 обозначение дизельного топлива включает следующие группы знаков, расположенных в определенной последовательности через дефис.

Первая группа: буквы ДТ, обозначающие дизельное топливо.

Вторая группа: буквы J1 (летнее), 3 (зимнее), А (арктическое), Е (межсезонное), обозначающие климатические условия применения.

Третья группа: символы К2, К3, К4, К5, обозначающие экологический класс дизельного топлива.

Обозначение марки может включать торговую марку (товарный знак) изготовителя.

Между тем, обозначение дизельного топлива - J1-0,2-62, указанное в Закупочной документации, не соответствуют вышеперечисленным требованиям приложения № 1 к ТР ТС 013/2011.

Кроме того, дизельное топливо - J1-0,2-62 не соответствует требованиям, предъявляемым к дизельному топливу приложением № 3 к ТР ТС 013/2011, по показателю «массовая доля серы».

Согласно приложению № 3 к ТР ТС 013/2011 массовая доля серы для дизельного топлива должна быть:

- К2 - не более 500 мг/кг;
- К3 - не более 350 мг/кг;

- К4 - не более 50 мг/кг;
- К5 - не более 10 мг/кг.

Дизельное топливо - JI-0,2-62 предполагает содержание массовой доли серы 2000 мг/кг, что не допускается в соответствии с требованиями приложения № 3 к ТР ТС 013/2011.

Таким образом, Комиссия установила, что Заказчик разъяснениями поменял требования к предмету Закупки, а в Закупочную документацию изменения не внесены.

Комиссия признает довод Заявителя обоснованным, в действиях Заказчика установлено нарушение части 11 статьи 4 Закона о закупках, пункта 113 Положения о закупках и пункта 1.3.2 Закупочной документации.

3) В соответствии с подпунктом 10 пункта 2.3. Закупочной документации претендент в составе заявки, в том числе в подтверждение соответствия обязательным требованиям представляет справку об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, выданную по состоянию на дату не ранее дня размещения извещения о проведении квалификационного отбора налоговыми органами по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 21 января 2013 года № ММВ-7-12/22@ с учетом внесенных в приказ изменений (оригинал, либо нотариально заверенная копия) (представляет каждое юридическое и/или физическое лицо, выступающее на стороне одного претендента).

Комиссия установила, что Приказом ФНС России от 7 октября 2014 г. № ММВ-7-8/523@ «Об отмене Приказа Федеральной налоговой службы от 21 января 2013 года № ММВ-7-12/22@» требуемая Заказчиком форма справки отменена. В связи с чем, требование Заказчика о предоставлении справки по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 21 января 2013 года № ММВ-7-12/22@, является неправомерным.

Комиссия признает довод заявителя обоснованным, однако данное нарушение со стороны Заказчика не привело к нарушению законных прав и интересов участников Закупки, в частности Заявителя, так как Заказчик не отклонил заявки участников, не представивших данную справку.

4) В соответствии с подпунктом 9 пункта 2.3. Закупочной документации претендент в

составе заявки, в том числе в подтверждение соответствия обязательным требованиям представляет:

- организации и индивидуальные предприниматели, применявшие до 2013 года упрощенную систему налогообложения представляют информационное письмо, иной документ о правомерности применения УСН (например, уведомление о переходе на УСН по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 02.11.2002 № ММВ-7-3/829@».

Комиссия установила, что Приказ ФНС России от 02.11.2002 № ММВ-7-3/829@ не существует. Есть Приказ ФНС России от 02.11.2012 № ММВ-7-3/829@. В связи с чем, требование Заказчика о предоставлении уведомления по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 02.11.2002 № ММВ-7-3/829@», является неправомерным.

Комиссия признает довод заявителя обоснованным, однако данное нарушение со стороны Заказчика не привело к нарушению законных прав и интересов участников Закупки, в частности Заявителя, так как Заказчик не отклонил заявки участников, не представивших данную справку.

5. По мнению Заявителя Заказчик нарушил сроки размещения изменений в Закупочную документацию, установленные в части 11 статьи 4 Закона о закупках и пункте 1.3.2 Закупочной документации.

Комиссия установила, что Заказчик 17.10.2014 принял решение о внесении изменений в Закупочную документацию (в пункты 1.1.2., 1.5.1., 2.2., 2.4., 2.6.1., 3.1.1.), разместив данные изменения — 21.10.2014.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Таким образом, Комиссия установила, что Заказчик разместил изменения в трехдневный срок установленный в части 11 статьи 4 Закона о закупках и пункте 1.3.2 Закупочной документации, довод Заявителя необоснованный.

6. По мнению Заявителя Заказчиком изменения от 17.10.2014 в части даты и времени окончания подачи заявок в извещение о проведении Закупки (в редакции № 2 от 01.10.2014) внесены не были.

Комиссия установила, что Закупочная документация и извещение о проведении Закупки (в редакции № 2 от 01.10.2014) противоречат друг другу в отношении даты и времени окончания подачи заявок. В Квалификационной документации указана одна дата, а в Извещении о проведении закупки (в редакции № 2 от 01.10.2014) - другая. Между тем, Комиссия установила, что с публикацией новой редакции Закупочной документации старая является недействительной.

Таким образом, Комиссия признает довод заявителя необоснованным, так как Заказчик не должен вносить изменения от 17.10.2014 в редакцию 2 Закупочной документации от 01.10.2014.

7. По мнению Заявителя Заказчиком в Закупочной документации неправомерно установлено требования о наличии у участника Закупки представительств (структурных, обособленных подразделений, филиалов).

Согласно изменениям Заказчика от 17.10.2014 пункт 2.2 Закупочной документации излагается в следующей редакции:

Претендент (в том числе все юридические и\или физические лица, выступающие на стороне одного претендента, в совокупности) должен соответствовать квалификационным требованиям квалификационной документации, а именно:

а) претендент должен иметь опыт поставки товара по предмету Закупки;

б) претендент должен иметь договорные отношения с автозаправочными станциями (АЗС), либо арендовать АЗС, либо иметь в собственности АЗС в соответствии с приложением №1;

в) у претендента должно быть не менее трех представительств (структурные, обособленные подразделения, филиалы), расположенных территориально в следующих регионах:

- не менее одного представительства в г. Москва или Московской области;

- не менее одного представительства в г. Смоленск или Смоленской области;

- не менее одного представительства в г. Брянск или Брянской области

г) у претендента должна иметься система менеджмента качества деятельности (продукции) по предмету квалификационного отбора;

Согласно подпункту 3 пункта 2.4. Закупочной документации в подтверждение наличия представительств (структурные, обособленные подразделения, филиалы) участник должен представить информацию о наличии представительств (копии уведомлений о постановке на учет Российской организации в налоговом органе на территории РФ);

Согласно возражениям Заказчика, установление требования подпункта «в» пункта 2.2 Закупочной документации обусловлено неблагоприятной ситуацией сложившейся на практике использования топливных смарт-карт в вышеперечисленных городах и областях. В качестве подтверждения вышесказанного Заказчик представил письма филиалов «РЖД» вышеуказанных городов и областей, в которых идет указание на часто возникающие проблемы в процессе использования топливных смарт-карт.

Комиссия, изучив представленные Заказчиком материалы установила, что Заказчик, устанавливая требование «в» пункта 2.2 Закупочной документации, исходил из того, что в результате эксплуатации топливных смарт-карт в вышеуказанных городах и областях постоянно возникает необходимость в перекодировке, разблокировке и выдаче новых смарт-карт, и для своевременного устранения вышеперечисленных проблем необходимо наличие у участника Закупки представительств (структурных, обособленных подразделений, филиалов) в вышеперечисленных городах и областях.

Комиссия признает довод заявителя необоснованным, так как Заказчиком вышеуказанное требование установлено обоснованно.

Таким образом, Комиссия, на основании вышеизложенного установила в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 и части 11 статьи 4 Закона о закупках, пункта 113 Положения о закупках и пункта 1.3.2 Закупочной документации.

На основании изложенного и в соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной в части: изменения разьяснением Заказчика № 1 от 16.10.2014 г. предмета Закупки; противоречия требований к предмету Закупки указанных в Закупочной документации и разьяснениях Заказчика № 1 от 16.10.2014 г., № 3 от 20.10.2014 г.; неправомерного требовании Заказчика о предоставлении справки по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 21 января 2013 года № ММВ-7-12/22@; неправомерного требовании Заказчика о предоставлении уведомления по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 02.11.2002 № ММВ-7-3/829@», в остальных частях доводы жалобы необоснованны.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 и части 11 статьи 4 Закона о закупках, пункта 113 Положения о закупках и пункта 1.3.2 Закупочной документации.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.