

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-29/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Сервис 007» 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»

22.01.2018 Москва

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

при участии представителей:<...>

рассмотрев жалобу ООО «Сервис 007» от 16.01.2018 № 01-15/01 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1519/ОКЭ-АХУ/17 на право заключения договора по оказанию услуг по организации служебных поездок работников ОАО «РЖД» (извещение №31705785937) 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 «Сервис 007» (далее — Заявитель) от 16.01.2018 № 01-15/01 (вх. 5617/18 от 16.01.2018) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1519/ОКЭ-АХУ/17 на право заключения договора по оказанию услуг по организации служебных поездок работников ОАО «РЖД» (извещение № 31705785937) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 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 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).

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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика

24.11.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации размещенной в ЕИС:

Дата и время окончания подачи заявок 15.12.2017 в 11:00;

Дата и время рассмотрения заявок 15.12.2017 в 11:00;

Дата и время подведения итогов закупки 26.12.2017 в 11:00;

Начальная (максимальная) цена договора — 4 000 000 000 рублей;

На участие в Конкурсе подано 6 заявок, на участие в Конкурсе допущено 6 заявок.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком неправомерно допущена к участию в закупке заявка ООО «Таларии»;
 - В Документации неправомерно установлен подкритерий оценки «Наличие филиалов и/или представительств и/или иных обособленных подразделений в следующих городах: г. Москва, Санкт – Петербург, Красноярск, Иркутск, Калининград, Нижний Новгород, Ярославль, Ростов-на-Дону, Воронеж, Саратов, Самара, Екатеринбург, Челябинск, Новосибирск, Чита, Хабаровск», так как предусмотренные к выполнению услуги, оказываются исключительно в электронном виде.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса 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 и Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно допущена к участию в закупке заявка ООО «Таларии».

По мнению Заявителя, участник Конкурса ООО «Таларии» в техническом предложении представил снижение не по всем позициям, что противоречит требованиям Документации, так как Документацией предусмотрено пропорциональное снижение от начальной (максимальной) цены договора по каждому наименованию мероприятия указанного в Техническом задании Документации.

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.

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 5 части 9, пунктом 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что извещение и документация о закупке должны содержать, в том числе сведения о начальной максимальной цене договора.

В соответствии с Приложением № 3 Документации сумма начальных (максимальных) единичных расценок с учетом НДС составляет 7 383,33 рубля.

Пунктом 8.7.2 Документации установлено, что техническое предложение должно включать цену за единицу (если указание единичных расценок предусмотрено Документацией) и общую цену предложения, а также подробное описание с указанием марок, моделей (спецификацию, технические требования и др.) товаров, работ, услуг (если подробное описание предусмотрено конкурсной документацией).

Кроме того, пунктом 8.7.7 Документации предусмотрено, что предложение участника о цене, содержащееся в техническом предложении не должно превышать начальную (максимальную) цену договора (цену лота), установленную в Документации (с учетом НДС и без учета НДС). Если в Документации указаны единичные расценки закупаемых товаров, работ, услуг, в техническом предложении должны быть указаны единичные расценки по каждому из предлагаемых участником товаров, работ, услуг. Единичные расценки, предложенные участником, не должны превышать единичные расценки, установленные в Документации (с учетом НДС и без учета НДС).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы по закупке, в том числе заявку ООО «Таларии» и пояснил, что заявка данного участника в полном объеме соответствует требованиям пунктом 8.7.7., 8.7.2 в связи с чем допущена комиссией Заказчика к этапу оценки.

Как следует из пояснений представителя Заказчика, при оценке по критерию «Цена договора» в расчет берется сумма единичных расценок, при этом заявка ООО «Таларии» содержит общую сумму единичных расценок и составляет 1845,85 рублей.

Вместе с тем, представитель Заявителя не представил иных доказательств подтверждающих обоснованность довода.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, в Документации неправомерно установлен подкритерий оценки «Наличие филиалов и/или представительств и/или иных обособленных подразделений в следующих городах: г. Москва, Санкт – Петербург, Красноярск, Иркутск, Калининград, Нижний Новгород, Ярославль, Ростов-на-Дону, Воронеж, Саратов, Самара, Екатеринбург, Челябинск, Новосибирск, Чита, Хабаровск», так как предусмотренные к выполнению услуги, оказываются исключительно в электронном виде.

Согласно пункта 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки.

Разделом 4 Документации установлены критерии и порядок оценки участников закупки. Заявки участников закупки оцениваются, в том числе по критерию «Квалификации участника, в рамках указанного довода оценки также подлежит «Наличие филиалов и/или представительств и/или иных обособленных подразделений в следующих городах: г. Москва, Санкт – Петербург, Красноярск, Иркутск, Калининград, Нижний Новгород, Ярославль, Ростов-на-Дону, Воронеж, Саратов, Самара, Екатеринбург, Челябинск, Новосибирск, Чита, Хабаровск».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в рамках исполнения договора заключаемого по результатам закупки также предусмотрены услуги по оформлению и направлению в посольства, консульства зарубежных стран пакетов документов для получения виз. При этом особенности работы данных учреждений предполагает наличия оригиналов соответствующих документов, ввиду чего наличия у участника закупки/исполнителя по договору филиалов, представительств и иных обособленных подразделений позволит участнику оперативно оказывать данные услуги.

При этом на заседание Комиссии ФАС России представителем Заявителя не представлено документов, свидетельствующих об обратном.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

3. Пунктом 6.3.3.1 Документации установлено, что участник закупки должен соответствовать обязательному требованию об отсутствии недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах). Участник конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято.

Вместе с тем, дата окончания подачи заявок — 15.12.2017, дата рассмотрения

заявок — 15.12.2017. Таким образом, участник Конкурса на момент подачи заявки может не иметь недоимки по налогам, сборам, а также задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации. При этом к моменту рассмотрения заявок возникновение недоимки и задолженности (например, не по вине такого участника), повлечет признание Заказчиком таких сведений (содержащихся в представленных участником в составе заявки документах) недостоверными, что является основанием для отказа в допуске на участие в Конкурсе такому участнику Конкурса на любом этапе проведения Конкурса, согласно требованиям пункта 7.8.4 Документации.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Пунктом 7.8.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов конкурса в письменной форме запросить у участников конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников. Ответ от участника конкурса, полученный после даты, указанной в запросе, не подлежит рассмотрению.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика. Кроме того, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Пунктом 7.8.10 Документации предусмотрено, что Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в конкурсных заявках участников, в том числе путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверки, его заявка может быть отклонена.

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 зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Кроме того, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Конкурса. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Конкурса допускать представителя 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 указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. В соответствии с пунктом 9.1.8 Документации, при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник Конкурса должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в приложении № 6 Документации.

При этом приложением № 6 Документации установлен перечень из 10 банков, банковские гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора.

Кроме того, пунктом 9.1.9 Документации установлено, что «Победитель или участник, конкурсной заявке которого присвоен второй номер (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, заявке которого присвоен второй порядковый номер <...> единственный участник, допущенный к участию в конкурсе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником)), вправе согласовать предоставление банковской гарантии иным банком, направив письменное обращение заказчику с приложением проекта банковской гарантии соответствующего требованиям конкурсной документации».

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования в Документации, которые могут повлечь ограничение количества участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Пунктом 9.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам конкурса, представляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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, 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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «Сервис 007» от 16.01.2018 № 01-15/01 (ИНН 7810204799; ОГРН 1037821016507) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН 7708503727; ОГРН 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1519/ОКЭ-АХУ/17 на право заключения договора по оказанию услуг по организации служебных поездок работников ОАО «РЖД» (извещение № 31705785937) необоснованной.
 - Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Не выдавать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, так как по данной закупке выдано предписание в соответствии с принятым решением от 19.01.2018 № 223ФЗ-29/18.

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