

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-24/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Синарис» 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»

12.01.2017 Москва

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

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Синарис» от 19.12.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 10301/ОАЭ-ЦДТВ/16 на право заключения договора на выполнение работ по режимно-наладочным испытаниям котлов и систем химводоподготовки (Саратовский регион, Волгоградский регион, Астраханский регион) (извещение № 31604053313), 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 «Синарис» (далее — Заявитель) от 19.12.2016 № б/н (вх. от 28.12.2016 № 193334/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 10301/ОАЭ-ЦДТВ/16 на право заключения договора на выполнение работ по режимно-наладочным испытаниям котлов и систем химводоподготовки (Саратовский регион, Волгоградский регион, Астраханский регион) (извещение № 31604053313) (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.

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 (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.

31.08.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 10.10.2016 № 10301/ОАЭ-ЦДТВ/16/2 на участие в Аукционе подано 5 заявок, допущено к участию в Аукционе 4 заявки.

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. Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком не направлен договор Заявителю, который признан победителем по результатам Аукциона.

Согласно протоколу проведения Аукциона от 13.10.2016 № 10301/ОАЭ-ЦДТВ/16/3 Заявитель признан победителем Аукциона, предложив цену 444 163 рублей 16 копеек.

В соответствии с пунктом 3.1.2 Документации начальная (максимальная) цена договора с учетом обязательных платежей, а также всех расходов и затрат, связанных с выполнением работ составляет 945 028,00 (Девятьсот сорок пять тысяч двадцать восемь) рублей без учета НДС/ 1 115 133,04 (Один миллион сто пятнадцать тысяч сто тридцать три) рубля 04 копеек с учетом НДС.

Пунктом 1.5 Документации установлено, что при проведении Аукциона применяются антидемпинговые меры, перечисленные в пункте 6.9.2.2 (подпункта «в») Документации, в порядке, установленном в указанном пункте.

Демпинговой ценой при проведении аукциона считается цена, сниженная по отношению к начальной (максимальной) на 25% (двадцать пять процентов) и более.

Вместе с тем, размер снижения Заявителем по отношению к начальной (максимальной) цене договора составляет 47 %.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 6.9.2.2 Документации участник при представлении предложения с демпинговой ценой обязан представить при направлении заказчику подписанного проекта договора обоснование предлагаемой цены договора (цены лота), которое может включать один или несколько документов, заверенных подписью и печатью (при ее наличии) участника расчет предлагаемой цены договора (цены лота) и ее обоснование.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заявитель представил в адрес Заказчика документы и сведения в соответствии с

подпунктом «в» пункта 6.9.2.2 Документации. Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил локальные сметные расчеты №№ 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14 Заявителя, согласно которым во всех указанных расчетах отсутствуют накладные расходы, содержащие установленные нормативными документами обязательные платежи в бюджетные и внебюджетные фонды, налоги, сборы.

Согласно пункту 6.9.2.2 Документации участник также признается уклонившимся от заключения договора, если по итогам проведенного анализа представленных обоснования, расчета, заключения установлено, что снижение цены договора (цены лота) достигается за счет сокращения налогов и сборов, в том числе налогов, предусмотренных специальными налоговыми режимами, в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, а также за счет невыполнения минимально необходимых требований, предусмотренных Федеральным законом «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений».

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России Заявителем не представлено доказательств и сведений подтверждающих, что документы представленные в обоснование демпинговой цены соответствуют требованиям Документации, Положения о закупке, законодательства Российской Федерации.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

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 предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Пунктом 2.3 Документации установлено, что участник должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для выполнения работ по предмету Аукциона:

- газоанализатор с диапазоном измерений 0...21 Об.% – не менее 4 ед.
- трубка (приемник пневмометрический) дифференциальная «Пито-Прандтля» с диапазоном скорости измеряемого газового потока 1-60 м/с – не менее 3 ед.
- манометр технический МП-5 с диапазоном измерений 0...16 кгс/см² – не менее 3 ед.
- многофункциональный измеритель давления, разряжения перепада давлений воздуха и нейтральных газовых сред (ДД) Прома-ИДМ-ДД – не менее 3 ед.
- многофункциональный измеритель давления, разряжения вакуумметрического и избыточного давления (ДИВ) Прома-ИДМ-ДИВ – не

менее 3 ед.

Указанные производственные мощности (ресурсы) могут быть заменены эквивалентными с аналогичными характеристиками.

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

- документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные договоров, иные документы);
- справка по форме приложения № 9 к аукционной документации.

Таким образом, на момент подачи заявки участник Аукциона должен располагать указанными производственными мощностями на праве собственности или аренды.

Отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных производственных мощностей и подтверждающих документов, указанных в пункте 2.3 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, поскольку такие производственные мощности могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки.

Вместе с тем, представление вышеуказанных документов в составе заявки ограничивает количество участников закупки.

Пунктом 5.3.3.1 Документации установлено требование об «отсутствии у участника Аукциона недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, 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 Аукциона считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату подачи участником заявки на участие в Аукционе в размере не более 1000 рублей.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика не представил доказательств, подтверждающих невозможность исполнения договора, заключенного по результатам закупки, в случае наличия у участника задолженности в размере более 1000 рублей по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в закупки.

Вместе с тем, требование о предоставлении в составе заявки справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, штрафов, пеней, процентов, выданной по состоянию на дату не ранее дня опубликования Извещения и Документации в ЕИС, накладывает на участника Аукциона дополнительные обязанности, связанные с необходимостью обращения в налоговый орган в срок не ранее дня размещения в ЕИС Извещения и Документации, а также ограничивает возможность участников Запроса котировок в своевременном получении указанной справки, что влечет риск невозможности

подать заявку участником закупки.

Кроме того, указанное требование не может быть признано равноправным, поскольку участники имеющие задолженности в размере 1000 рублей по налогам, сборам и пени не может быть применено в равной степени к разным участникам, так как указанная величина налоговой задолженности может быть как значимой или напротив ничтожной по отношению к годовому денежному обороту соответствующего участника.

Пунктом 6.5.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до даты проведения Аукциона в письменной форме запросить у участников Аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в аукционной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение аукционной комиссии Заказчика правом запрашивать дополнительную информацию и документы, не представленные в составе заявки, содержит риски необъективной оценки заявок и может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

В соответствии с пунктом 6.5.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет, а также путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверке его заявка может быть отклонена.

Вместе с тем, возможность участия в Аукционе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Кроме того, в Документации отсутствуют основания и порядок проведения выездных проверок.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона и отказ в допуске участникам Аукциона в случае несоответствия им ограничивает количество участников закупки и противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, указанные нарушения не повлияли на результаты проведения Аукциона, поскольку в связи с несоответствием указанным требованиям заявки участников Аукциона не отклонялись.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Синарис» от 19.12.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 10301/ОАЭ-ЦДТВ/16 на право заключения договора на выполнение работ по режимно-наладочным испытаниям котлов и систем химводоподготовки (Саратовский регион, Волгоградский регион, Астраханский регион) (извещение № 31604053313) необоснованной.

2. 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».

3. В связи с тем, что установленные нарушения не повлияли на результаты проведения Аукциона, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

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