

Комиссия Забайкальского УФАС России в составе:

Председатель Комиссии: руководитель управления;

Члены Комиссии:

заместитель руководителя управления;

главный специалист – эксперт отдела контроля закупок;

рассмотрев жалобу №24 ООО «ГК Вагонсервис» в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на действия заказчика – Забайкальского филиала - вагонного участка Чита АО «ФПК» при проведении открытого аукциона в электронной форме №19716/ОАЭ-АО«ФПК»/2016/ЧИТ на оказание услуг по предоставлению железнодорожного подвижного состава (платформы) для транспортировки колесных пар и тележек колеи 1435 мм в ремонт и из ремонта для нужд Забайкальского филиала – вагонного участка Чита АО "ФПК" (извещение №31604270330),

при участии представителя заказчика Забайкальского филиала - вагонного участка Чита АО «ФПК»,

УСТАНОВИЛА:

Представители заявителя на рассмотрение жалобы не явились, о времени и месте рассмотрения уведомлены.

В адрес Забайкальского УФАС России поступила жалоба ООО «ГК Вагонсервис» (вх. от 06.12.2016 №5847) на действия заказчика – Забайкальского филиала - вагонного участка Чита АО «ФПК» при проведении открытого аукциона в электронной форме №19716/ОАЭ-АО«ФПК»/2016/ЧИТ на оказание услуг по предоставлению железнодорожного подвижного состава (платформы) для транспортировки колесных пар и тележек колеи 1435 мм в ремонт и из ремонта для нужд Забайкальского филиала – вагонного участка Чита АО "ФПК" (извещение №31604270330).

Заявитель в жалобе указывает следующее.

Вследствие произвольного толкования заказчиком аукционной документации, при рассмотрении заявок, было принято неправомерное решение об отказе в допуске ООО «ГК Вагонсервис» до участия в торгах.

Так, согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок от 29.11.2016г., причиной отказа в допуске к участию в аукционе послужило несоответствие участника квалификационным требованиям аукционной документации.

Вместе с тем, в соответствии с разделом 2 аукционной документации, участник должен иметь опыт оказания услуг по предоставлению подвижного состава (платформ), стоимость которых составляет не менее 20 % начальной цены договора (3 550 846 руб. 68 коп. без НДС).

В подтверждении опыта оказания услуг, ООО «ГК Вагонсервис» представил в составе заявки копии следующих договоров:

- Договор на оказание услуг по организации транспортно- экспедиционного обслуживания с ООО «Желдорремаш», с актами оказанных услуг на сумму 1 990 639,73 руб.;
- Договор с ОАО «Новосибирский стрелочный завод» на перевозку грузов железнодорожным транспортом, с актами оказанных услуг на сумму 1 071 589 руб.;
- Договор с ООО Торговый дом «Красный Яр» на оказание услуг по предоставлению под погрузку грузовых вагонов, платформ, с актами оказанных услуг на общую сумму 799 500 руб.

Таким образом, участник представил в составе заявки документы подтверждающие соответствие установленным документацией квалификационным требованиям.

Однако, вопреки смысла аукционной документации, заказчиком принято решение об отказе в допуске ООО «ГК Вагонсервис» до процедуры торгов и признанию аукциона не состоявшимся. Свое решение заказчик мотивировал тем, что из представленных документов в подтверждении опыта участника, нельзя сделать вывод, что услуги по перевозке оказывались с помощью предоставления конкретного рода подвижного состава - платформ. •

По мнению ООО «ГК Вагонсервис», данный вывод заказчика находится в прямом противоречии с условиями аукциона и гражданского законодательства.

Пунктом 3, ст. 448 ГК РФ установлено, что условия договора, заключаемого по результатам торгов, определяются организатором торгов и должны быть указаны в извещении о проведении торгов.

Неотъемлемой частью аукционной документации является проект договора, в соответствии с которым будут оказаны услуги с лицом признанным победителем аукциона (приложение № 7).

Из анализа данного договора, можно сделать вывод, что отношения сторон по договору, можно охарактеризовать как отношения, регулируемые главой 41 ГК РФ - транспортная экспедиция.

В соответствии с п.1 ст.801 по договору транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента- грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

Исходя из общего смысла действующего законодательства, следует, что предметом аукциона, является выбор исполнителя для заключения договора транспортной экспедиции.

Ориентируясь на нормы гражданского законодательства, ООО «ГК Вагонсервис» представил копии договоров транспортной экспедиции.

Следует отметить, что какой - либо инструкции по предоставлению участниками

закупки в составе заявок документов, подтверждающих квалификационные требования, аукционная документация не содержит.

Если предположить, что заказчику изначально требовался конкретный род подвижного состава - платформы, то логичным является установление в документации требования о предоставлении в составе заявки сведений о наличии у участников закупки производственных мощностей (платформ) для исполнения условий договора.

Однако подобного требования заказчиком не было установлено.

Тем самым заказчик изначально ввел в заблуждение участников закупки относительно предоставления документов подтверждающих квалификационные требования.

Статья 10 ГК РФ, не допускает возможность использования гражданских прав в целях исключительно с намерением причинить вред другому лицу, совершения действий в обход закона с противоправной целью, а также действий ограничивающих конкуренцию.

Согласно ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия организаторов торгов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам, либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Неправильная оценка и толкование заказчиком признаков соответствия участника установленным требованиям, свидетельствует о наличии необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заявитель просит:

1. Рассмотреть жалобу ООО «ГК Вагонсервис» по существу изложенных фактов;
2. Выдать заказчику Забайкальскому филиалу - вагонного участка Чита АО «ФПК» предписание об устранении нарушений прав ООО «ГК Вагонсервис»;
3. Выдать Забайкальскому филиалу - вагонного участка Чита АО «ФПК» предписание о приостановлении заключения договора до рассмотрения настоящей жалобы по существу.

Представитель Заказчика с доводами Заявителя не согласилась и пояснила следующее.

Пунктом 2 аукционной документации установлено следующее квалификационное требование к участникам аукциона:

Участник должен иметь опыт оказания услуг по предоставлению подвижного состава (платформ), стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в пункте 3.1 аукционной документации, что составляет 710169,34 руб. без учета НДС.

ООО «ГК Вагонсервис» не представило надлежащих документов, подтверждающих наличие опыта оказания услуг по предмету аукциона, а именно - оказание услуг по предоставлению подвижного состава (платформ), стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС.

В заявке на участие в аукционе №19716/ОАЭ-АО «ФПК» ФПК/16/ЧИТ ООО «ГК Вагонсервис» указало, что ознакомилось с условиями аукционной документации, с ними согласно и возражений не имеет. Кроме того, заявитель не воспользовался правом, установленным пунктом 6.2.1. аукционной документации и не подавал запроса о разъяснении аукционной документации.

Рассмотрев представленные документы, заслушав объяснение заказчика, Комиссия приходит к следующим выводам.

31.10.2016 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещены извещение и Документация о проведении открытого аукциона в электронной форме №19716/ОАЭ-АО«ФПК»/2016/ЧИТ на право заключения договора оказания услуг по предоставлению железнодорожного подвижного состава (платформы) для транспортировки колесных пар и тележек колеи 1435 мм в ремонт и из ремонта для нужд Забайкальского филиала – вагонного участка Чита АО "ФПК" (далее – Документация аукциона) (извещение № 31604270330).

В соответствии с Протоколом №19716/ОАЭ-ФПК/16/ЧИТ/2 на участие в открытом аукционе поступило 2 заявки, по итогам рассмотрения аукционных заявок участнику №1 отказано в допуске к участию в открытом аукционе в связи с несоответствием квалификационным требованиям аукционной документации, предусмотренным пунктом 2.1 аукционной документации на основании пункта 6.7.3 аукционной документации.

15.06.2015 Протоколом №17 по решению Совета директоров АО «ФПК» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд акционерного общества «Федеральная пассажирская компания» (далее – Положение о закупках).

Пунктом 161 Положения о закупках предусмотрено, что отстранение участника закупки от участия в закупке или отказ заказчика от заключения договора с победителем осуществляется в любой момент до заключения договора, если заказчик или комиссия обнаружит, что участник закупки не соответствует требованиям, указанным в пунктах 155-156 настоящего Положения (при условии их установления в документации о закупке), или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

Пунктом 155 Положения о закупках предусмотрено, что в документации о закупке могут устанавливаться обязательные требования к участникам закупки. Иные единые требования к участникам закупки, в том числе квалификационные требования (в зависимости от технических, технологических, функциональных

(потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требования, предъявляемые к их безопасности, и/или иные показатели, связанные с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством РФ, нормативными документами заказчика к поставщикам (исполнителям, подрядчикам), устанавливаются в документации о закупке и предусматривают, в том числе, наличие опыта осуществления поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг по предмету закупки, стоимость которых составляет не менее чем 20% начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении, документации о закупке. При этом учитывается стоимость всех поставленных, выполненных, оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) товаров, работ, услуг (по выбору участника закупки) по предмету закупки.

В соответствии с пунктом 155 Раздела 2 Документации аукциона установлено, что «Участник должен иметь опыт оказания услуг по предоставлению подвижного состава (платформ), стоимость которых составляет не менее 20% начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в пункте 3.1 аукционной документации.

При этом учитывается стоимость всех поставленных, выполненных, оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) товаров, работ, услуг (по выбору участника закупки) по предмету закупки.

В подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 9 к аукционной документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.1 аукционной документации;
- акты об оказании услуг;
- договоры на оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями);
- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.)».

Согласно пункту 9 Извещения начальная (максимальная) цена договора включает в себя все виды налогов и других обязательных платежей, транспортные расходы и все возможные расходы участника, необходимые для исполнения условий договора, и составляет: с учетом НДС – 4 189 999,08 (Четыре миллиона сто восемьдесят девять тысяч девятьсот девяносто девять) рублей 08 копейки/ без учета НДС – 3 550 846,68 (Три миллиона пятьсот пятьдесят тысяч восемьсот сорок шесть) рублей 68 копеек.

Таким образом, участник в составе заявки должен представить подтверждение наличия опыта оказания услуг по предоставлению подвижного состава (платформ), стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в пункте 3.1 аукционной документации, что составляет 710169,37 руб. без учета НДС.

Пунктом 6.7.3.2 Раздела 6.7 (Рассмотрение аукционных заявок) Документации

аукциона установлено, что участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случае несоответствия участника аукциона предусмотренным аукционной документацией требованиям.

Комиссией Забайкальского УФАС России установлено, что заявка ООО «ГК Вагонсервис» содержит:

1) Договор на оказание услуг по организации транспортно-экспедиционного обслуживания с Новосибирским электровозоремонтным заводом – филиалом ОАО «Желдорремаш» от 16.07.2015 г. №2039 на сумму 5 121 200,96 руб.

В соответствии с Приложением №1 к договору от 16.07.2015 №2039 (Техническое задание) содержание услуг по лоту №2 – предоставление вагонов для перевозки грузов (полувагонов либо крытых вагонов). К договору предоставлены дополнительные соглашения №8 от 01.12.2015 и №9 от 20.12.2015 на предоставление платформ.

Дополнительным соглашением №8 от 01.12.2015 установлено: станция отправления – Сибирская ЗСБ, станция назначения – Чита1 ЗАБ, стоимость услуг за 1 платформу – 41 000 с учетом НДС.

Дополнительным соглашением №9 от 20.12.2015 установлено: станция отправления – Сибирская ЗСБ, станция назначения – Разрез ЗСБ, стоимость услуг за 1 платформу – 30 000 с учетом НДС.

К договору от 16.07.2015 №2039 предоставлено 32 акта об оказании услуг. Из представленных актов установлено, что по Договору от 16.07.2015 г. №2039 ООО «ГК Вагонсервис» предоставлялся подвижной состав – платформы, на сумму 262 498,4 руб. без НДС.

2) Договор от 07.12.2015 г. № 07/12-15ТД грузов с ООО Торговый дом «Красный Яр».

В соответствии с пунктом 1.1 указанного договора исполнитель обязуется по заявкам заказчика оказывать услуги, связанные с предоставлением под погрузку собственных, арендованных или принадлежащих на ином законном основании исполнителю грузовых вагонов, платформ, для перевозки грузов, а заказчик обязуется принять эти услуги и оплатить их.

Согласно пункту 3.1 Договора для определения стоимости оказываемых услуг сторонами согласуется «Ставка исполнителя», которая фиксируется в Протоколе согласования договорной цены. Подписанные сторонами Протоколы согласования договорной цены являются неотъемлемой частью настоящего Договора. Оказание услуг без подписанного сторонами протокола не осуществляется.

К договору представлены 2 протокола согласования договорной цены от 10.12.2015 №1 и от 19.01.2016 №2. В Протоколе согласования договорной цены от 19.01.2016 №2 указан род вагона – платформы, станция отправления – Иня-Восточная 851601, ЗСЖД, станция назначения – Лена, 927105, ВСЖД, ставка исполнителя с НДС за 1 вагон установлена в размере 48 500 руб. Кроме того, к договору приложено 8 актов выполненных работ. Акт №310105 от 31.01.2016 содержит наименование работ, услуг – услуги по организации перевозки грузов Иня-Восточная (З-Сиб.) – Лена (В.-Сиб.), количество единиц – 1, сумма – 48 500 руб., в том числе НДС – 7 398,31 руб.

3) Договор с ООО «Новосибирский стрелочный завод» от 17.06.2013 г. №139/012.

В соответствии с пунктом 2.1 Договора предмет договора – оказание услуг по организации и сопровождению железнодорожных перевозок грузов заказчика.

Согласно пункту 5.1 Договора стоимость оказываемых услуг определяется сторонами в Протоколах согласования договорной цены, являющихся его неотъемлемой частью. Оказание услуг без подписанного сторонами протокола не осуществляется.

«В случае изменения условий перевозки грузов, указанных в Протоколе согласования договорной цены к настоящему договору, или добавления новых условий, стороны обязуются согласовать новую ставку исполнителя путем подписания соответствующего Протокола».

Пунктом 8.1 Договора установлено, что настоящий Договор вступает в силу с даты подписания сторонами и действует по 31.12.2013.

К Договору приложен Протокол согласования договорной цены №2 от 17.06.2013, в котором установлен род вагона – платформа.

По указанному Договору представлены Акты выполненных работ, в соответствии с которыми установлено, что по Договору от 17.06.2013 г. №139/012 ООО «ГК Вагонсервис» предоставлялся подвижной состав – платформы, на сумму 288 696,92 руб. без НДС.

Комиссией Забайкальского УФАС России также отмечено, что Акт №101011 от 10.10.2016 содержит ставки не соответствующие Протоколу согласования договорной цены №2 от 17.06.2016. Новый протокол согласования договорной цены в пакете документов отсутствует. Кроме того, дата акта не соответствует периоду действия Договора. В связи с указанным, Комиссия Забайкальского УФАС России согласилась с доводами заказчика о том, что выполненные работы по данному акту не подлежат учету.

Таким образом, ООО «ГК Вагонсервис» представлены документы, подтверждающие наличие опыта оказания услуг по предмету аукциона, а именно - оказание услуг по предоставлению подвижного состава (платформ), на сумму 592 297,01 руб., что не соответствует требованиям аукционной документации.

Исходя из изложенного, Комиссией Забайкальского УФАС России установлено, что аукционной комиссией заказчика правомерно отказано в допуске к участию в открытом аукционе участнику №1 (ООО «ГК Вагонсервис») в связи с несоответствием квалификационным требованиям аукционной документации, предусмотренным пунктом 2.1 аукционной документации на основании пункта 6.7.3 аукционной документации.

Таким образом, в действиях заказчика – Забайкальского филиала - вагонного участка Чита АО «ФПК» нарушений антимонопольного законодательства не установлено.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ГК Вагонсервис» необоснованной.

Председатель Комиссии