

1. ООО «Новые транспортные технологии»

199406, Санкт-Петербург, ул. Шевченко, д. 39, лит. А

2. АО «Федеральная пассажирская компания»

(АО «ФПК»)

107078, Москва, ул. Маши Порываевой, д. 34

3. ЭТЗП ОАО «РЖД»

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

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2542/77-16 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.12.2016 Москва

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

при участии:

от заявителя - ООО «Новые транспортные технологии»

от заказчика - АО «ФПК»

в отсутствие:

ЭТЗП ОАО «РЖД» (уведомлен надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 21.12.2016 № ИШ/61663),

рассмотрев жалобу ООО «Новые транспортные технологии» (далее - Заявитель) на действия заказчика - АО «ФПК» (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по созданию программно-аппаратного комплекса ИТ-инфраструктуры поездов АО «ФПК» (реестровый № 31604369922) (далее - Закупка), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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

1. отклонении заявки Заявителя от участия в Закупке;
2. проведении ранее обжалованной в Московском УФАС России закупочной процедуры № 12430/ОКЭ-АО «ФПК»/2016/Д под видом Закупки.

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 18.07.2011 № 223-ФЗ О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее - Закон о закупках), 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 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия

(бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках), размещено в Единой информационной системы в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС).

Извещение о проведении Закупки размещено в ЕИС 23.11.2016. Дата окончания подачи заявок - 29.11.2016. Дата подведения итогов - 06.12.2016.

Согласно протоколу рассмотрения котировочных заявок, представленных для участия в Закупке от 05.12.2016 № 21256/ЗКТЭ-АО «ФПК»/2016/Д/2 заявке ООО «НТТ», на стороне которого выступают несколько юридических лиц, отказано в допуске к участию в Закупке, а именно: ООО «НТТ» и ООО «Дизельремгруппа» в связи с непредставлением документов, предусмотренных подпунктом 5.3.3.1. пункта 5.3.3. котировочной документации, на основании подпункта 6.8.4.1 пункта 6.8.4 котировочной документации.

В ходе заседания Комиссия установила следующее.

1) В соответствии с доводом Заявителя, Закупочной документацией установлен срок подачи заявок, в течение которого невозможно подготовить заявку в соответствии с требованиями Закупочной документации, а именно: невозможно представить справку об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, выданной по состоянию на дату не ранее чем за 10 дней до дня опубликования извещения и котировочной документации на сайтах налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 21 июля 2014 г. № ММВ-7-8/378@, с учетом внесенных в приказ изменений.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 5.3.1 Закупочной документации участник должен соответствовать обязательным и квалификационным требованиям котировочной документации. Заявка участника должна соответствовать требованиям технического задания котировочной документации. Для подтверждения соответствия требованиям котировочной документации в составе заявки должны быть представлены все необходимые документы и информация в соответствии с требованиями котировочной документации.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 5.3.3.1 Закупочной документации

установлено требование об отсутствии у участника запроса котировок 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, а также на которые представлены отсрочка (рассрочка) либо инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, либо реструктурированные в соответствии с законодательством Российской Федерации). Участник запроса котировок считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату подачи участником заявки на участие в запросе котировок в размере не более 1000 рублей. Соответствие данному требованию подтверждается справкой об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, выданной по состоянию на дату не ранее чем за 10 дней до дня опубликования извещения и котировочной документации на сайтах налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 21 июля 2014 г. № ММВ-7-8/378@, с учетом внесенных в приказ изменений.

Следовательно, для подтверждения отсутствия у участника запроса котировок 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, а также на которые представлены отсрочка (рассрочка) либо инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, либо реструктурированные в соответствии с законодательством Российской Федерации) такой участник представляет в составе заявки справку об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, выданной по состоянию на дату не ранее чем за 10 дней до дня опубликования извещения и котировочной документации на сайтах налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 21 июля 2014 г. № ММВ-7-8/378@, с учетом внесенных в приказ изменений.

Вместе с тем, согласно пункту 7.1.7.2 Закупочной документации в котировочной заявке должны быть представлены:

-надлежащим образом оформленные, в соответствии с формами, являющимися приложениями №№ 1, 2, 3 к котировочной документации заверенные подписью и печатью (при ее наличии) участника, заявка на участие в запросе котировок, сведения об участнике, финансово-коммерческое предложение. При представлении заявки на бумажном носителе предоставляются оригиналы. При представлении заявки в электронной форме документы должны быть сканированы с оригинала.

На основании пункта 6.8.4.1 Закупочной документации участник запроса котировок

не допускается к участию в запросе котировок в случае несоответствия котировочной заявки требованиям котировочной документации, в том числе:

-котировочная заявка не соответствует форме, установленной котировочной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям котировочной документации;

-документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями котировочной документации).

Таким образом, в случае представления участником справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов неоформленные в соответствии с пунктом 7.1.7.2 Закупочной документации, заявка указанного участника будет отклонена Заказчиком от участия в Закупке.

Изучив представленные документы, Комиссия установила, что на формирование и подачу заявки участникам Закупки отводится 3 рабочих дня: с 30.11.2016 по 06.12.2016 до 11:00 (03.12.2016 и 04.12.2016 - выходные дни). Вместе с тем, Закупочной документацией установлено требование о подтверждении отсутствия у участника запроса котировок недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации соответствующей справкой по форме, утвержденной приказом ФНС России от 21 июля 2014 г. № ММВ-7-8/378@, с учетом внесенных в приказ изменений. При этом, согласно части 10 статьи 32 Налогового кодекса Российской Федерации справка об исполнении обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов представляется налогоплательщику по его запросу в течение десяти дней со дня поступления в налоговый орган соответствующего запроса. Более того, на основании пункта 163 Административного регламента Федеральной налоговой службы, утвержденного Приказом Министерства финансов Российской Федерации от 02.07.2012 № 99 справка об исполнении обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов на основании запросов в письменной форме представляется в течение 10 рабочих дней со дня поступления в инспекцию ФНС России соответствующего письменного запроса.

Таким образом, срок предоставления справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов не позволяет до даты окончания приема заявок получить необходимый документ.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

Принимая во внимание совокупность указанных обстоятельств, Комиссия пришла к выводу о неправомерности отклонения заявки Заявителя от участия в Закупке в нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Одновременно, Заказчиком предоставлен договор от 15.12.2016 № ФПК-16-368, заключенный по итогам Закупки с ОАО «ТВЗ».

Между тем, в соответствии с частью 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 (далее - положение о закупке).

Таким образом, положение о закупке является правовым актом, регламентирующим правила закупки Заказчика.

В силу подпункта 361 пункта 57 Положения о закупках заключение договора по результатам запроса котировок производится на условиях и по цене, указанных в котировочной документации и в котировочной заявке победителя или участника закупки, с которым заключается договор.

Согласно пункту 8.3.4 Закупочной документации договор не может быть заключен, ранее 10 (десяти) календарных дней с даты опубликования информации об итогах запроса котировок на сайтах.

Следовательно, Закупочной документацией не предусмотрено заключение договора по результатам Закупки ранее 10 дней с даты опубликования итогового протокола.

Вместе с тем, протокол заседания комиссии по осуществлению закупок АО «ФПК» от 06.12.2016 № 144 опубликован в ЕИС 08.12.2016.

В связи с чем, в соответствии с пунктом 8.3.4 Закупочной документации, договор по итогам Закупки не может быть заключен ранее 18.12.2016.

Таким образом, договор от 15.12.2016 № ФПК-16-368 заключен в нарушение требования пункта 8.3.4 Закупочной документации и подпункта 361 пункта 57 Положения о закупках.

Согласно части 2 статьи 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Как было указано ранее, договор от 15.12.2016 № ФПК-16-368 заключен в нарушение требования пункта 8.3.4 Закупочной документации и подпункта 361 пункта 57 Положения о закупках, являющихся правовыми актами, регламентирующими правила проведения Закупки Заказчика.

Учитывая изложенное, договор от 15.12.2016 № ФПК-16-368 заключенный в нарушение требования пункта 8.3.4 Закупочной документации и подпункта 361 пункта 57 Положения о закупках, является ничтожным в силу части 2 статьи 168 ГК РФ.

2) Кроме того, Заявитель указывает на то, что под видом Закупки Заказчиком проводится ранее обжалованная в Московском УФАС России закупочная процедура № 12430/ОКЭ-АО «ФПК»/2016/Д.

В ходе заседания Комиссия установила следующее.

Предметом закупочной процедуры № 12430/ОКЭ-АО «ФПК»/2016/Д является выполнение работ по внедрению информационной магистрали в вагонах фирменных поездов для нужд АО «ФПК». При этом, предметом обжалуемой Закупки является выполнение работ по созданию программно-аппаратного комплекса ИТ-инфраструктуры поездов АО «ФПК», что указывает на разный предмет проводимых Заказчиком закупочных процедур.

Более того, у указанных Заявителем закупочных процедур разный объем работ и начальная (максимальная) цена договора: по реестровому № 31604369922 - 108 520 058,93 рубля; по реестровому № 12430/ОКЭ-АО «ФПК»/2016/Д - 955 798 903,76 рублей.

Таким образом, Комиссия решила признать довод жалобы Заявителя в части проведения Заказчиком ранее обжалованной в Московском УФАС России закупочной процедуры № 12430/ОКЭ-АО «ФПК»/2016/Д под видом Закупки необоснованным.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной в части отклонения заявки Заявителя от участия в Закупке, в остальной части - необоснованной.

1. 2. Признать в действиях Заказчика нарушение пунктов 1, 2 части 1 Закона о закупках и части 127 Положения о закупках.
2. 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.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2542/77-16 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.12.2016 Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 26.12.2016 по делу № 1-00-2542/77-16,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «ФПК» (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по созданию программно-аппаратного комплекса ИТ-инфраструктуры поездов АО «ФПК» (реестровый № 31604369922) (далее - Закупка), а именно:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки: протокол рассмотрения котировочных заявок, представленных на участие в Закупке от 05.12.2016 № 21256/ЗКТЭ-АО «ФПК»/2016/Д/2; протокол о подведении итогов Закупки от 06.12.2016 № 144.
2. Заказчику разместить в Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) информацию о новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупке и подведения итогов Закупки.
3. Заказчику повторно провести процедуру рассмотрения заявок участников Закупок с учетом решения Комиссии от 26.12.2016 по делу № 1-00-2542/77-16.
4. Заказчику разместить вышеуказанные изменения в ЕИС.
5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 20.01.2017.
6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 27.01.2017 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная

ответственность.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.