

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-719/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Размах ГП» 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»

02.12.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...>, (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> – доверенность от 25.02.2015

№ 149-ДП, <...> - доверенность от 02.12.2016 № 1150/ДКРС, <...> - доверенность от 02.12.2016 № 1149/ДКРС,

представители ООО «Размах ГП» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Размах ГП» от 21.11.2016 № 50909 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по утилизации товарно-материальных ценностей и рекультивации земельных участков по титулу: «Демонтаж строительных городков, рекультивация земель после строительства Олимпийских объектов» (извещение № 31604242601) 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 «Размах ГП» (далее - Заявитель) от 21.11.2016 № 50909 (вх. 174444/16 от 25.11.2016) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по утилизации товарно-материальных ценностей и рекультивации земельных участков по титулу: «Демонтаж строительных городков, рекультивация земель после строительства Олимпийских объектов» (извещение № 31604242601) (далее – Запрос предложений, 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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров от 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.

24.10.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком принято неправомерное решение об отказе в допуске на участие в Запросе предложений.

Представители Заказчика с доводом жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно части 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.

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.

Согласно протоколу рассмотрения заявок, представленных для участия в Запросе предложений, № 56/ЗПЭ-ДКРС/16/2 от 14.11.2016 Заявителю отказано в допуске, в связи с несоответствием заявки квалификационному требованию, установленному пунктом 2.1 Документации, на основании пункта 7.8.5.1 Документации, а именно в представленных Заявителем договорах на выполнение работ и актах выполненных работ отсутствуют работы по сортировке товарно-материальных ценностей.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 2.1 Документации, участник Запроса предложений должен иметь опыт выполнения работ по утилизации товарно-материальных ценностей и рекультивации земельных участков (по всем перечисленным видам работ в совокупности: организация перевозки товарно-материальных ценностей, оборудования, в том числе погрузочно-разгрузочные работы; разборка, демонтаж железобетонных и бетонных конструкций, товарно-материальных ценностей, щебеночных оснований; технологическая рекультивация земельных участков; сортировка товарно-материальных ценностей), стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в пункте 3.1 документации запроса предложений. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки) по утилизации товарно-материальных ценностей и рекультивации земельных участков.

В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 10 к документации запроса предложений о наличии опыта, указанного в пункте 2.2 документации запроса предложений;
- акты о выполнении работ;
- договоры на выполнение работ (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.).

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что Заявителем в составе заявки на участие в Запросе предложений среди представленных сведений и документов отсутствует подтверждение наличия у Заявителя опыта выполнения работ по сортировке товарно-материальных ценностей, демонтажа и организации их перевозки.

Кроме того, согласно представленных Заявителем в составе заявки на участие в Запросе предложений сведений об опыте выполнения работ, у Заявителя имеется опыт по сортировке товарно-материальных ценностей на сумму 1 247 133,58 рублей

без учета НДС. При этом, сведений или копий договоров в подтверждение опыта выполнения работ по указанному виду работ в составе заявки не представлено.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что заявка Заявителя не соответствует требованиям Документации и отклонена комиссией Заказчика в соответствии с требованиями Закона о Закупках.

Таким образом, довод Заявителя о необоснованном отклонении заявки Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Пунктом 6.3.3.1 Документации установлено, что участник Запроса предложений должен соответствовать требованию об «отсутствии у участника Запроса предложений 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 запроса предложений считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату подачи участником заявки на участие в предварительном квалификационном отборе 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 дня опубликования извещения и документации запроса предложений 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 (оригинал с печатью и подписью уполномоченного лица ИФНС либо нотариально заверенная копия). В случае наличия задолженности также необходимо представить справку о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей, выданную по состоянию на дату не ранее дня опубликования извещения и документации запроса предложений в единой информационной системе, налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 5 июня 2015 г. № ММВ-7-17/227@, с учетом внесенных в приказ изменений из каждой ИФНС, указанной в справке об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов (оригинал с печатью и подписью уполномоченного лица ИФНС либо нотариально заверенная копия). В случае наличия вступившего в законную силу решения суда о признании обязанности заявителя по уплате недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации исполненной или решения компетентного органа, которым указанные суммы признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, дополнительно представляется соответствующее решение (копия, заверенная участником)».

Вместе с тем, 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.

Кроме того, 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 Запроса предложений 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 предложений в своевременном получении указанной справки, что влечет риск невозможности подать заявку участником закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса предложений и отказ в допуске участникам Запроса предложений 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 нарушают требования части 1 статьи 2.

3. Согласно пункту 2.2 Документации, участник должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для выполнения работ, а именно:

- Бульдозер — 1 ед.;
- Экскаватор — 4 ед.;
- Трактор на гусеничном ходу – 1 ед.;
- Автомобиль бортовой — 4 ед.;
- Кран на автомобильном ходу — 5 ед.;
- Бульдозер-рыхлитер на базе трактора — 1 ед.;
- Компрессор — 2 ед.;
- Автомобиль бортовой длинномер — 8 ед.

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

- справку по форме приложения № 12 к Документации;
- документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные документы, иные договоры).

Таким образом, на момент подачи заявки участник Запроса предложений должен располагать указанными производственными мощностями на праве собственности (аренды), а также подтверждающими такое право документами.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных производственных мощностей и подтверждающих документов указанных в пункте 2.2 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким

участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, поскольку такие производственные мощности могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Запросе предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование 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.

4. Пунктом 7.8.9 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Запроса предложений в письменной форме запросить у участников отбора информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с квалификационной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации. При этом не допускается изменение и(или) дополнение заявок участников.

В соответствии с пунктом 7.8.11 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 проверки, его заявка может быть отклонена.

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

Кроме того, 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 Запроса предложений в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Вместе с тем, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Запроса предложений. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Запроса предложений допускать представителей 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 ограничивают количество участников закупки и 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.

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

Р Е Ш И Л А:

- - - Признать жалобу ООО «Размах ГП» от 21.11.2016 № 50909 (вх. 174444/16 от 25.11.2016) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по утилизации товарно-материальных ценностей и рекультивации земельных участков по титулу: «Демонтаж строительных городков, рекультивация земель после строительства Олимпийских объектов» (извещение № 31604242601) 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. Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 02.12.2016 № 223ФЗ-719/16 не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

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