

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-877/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Красстройпроект» 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»

11.09.2017 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - доверенность от 04.08.2017 № 577-ДП,

представители ООО «Красстройпроект» на заседание Комиссии ФАС не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Красстройпроект» от 29.08.2017 № 14772 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок № 1910/ЗКТЭ-ДКСС/17 на право заключения договора выполнения археологических изысканий по объекту: "Комплексное развитие участка Междуреченск-Тайшет Красноярской железной дороги. Усиление устройств электроснабжения участка Курагино-Кошурниково-Щетинкино-Саянская" (извещение № 31705376594) 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 «Красстройпроект» (далее - Заявитель) от 29.08.2017 № 14772 (вх. 134450-ЭП/17 от 31.08.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме № 1910/ЗКТЭ-ДКСС/17 на право заключения договора выполнения археологических изысканий по объекту: «Комплексное развитие участка Междуреченск-Тайшет Красноярской железной дороги. Усиление устройств электроснабжения участка Абакан - Курагино» (извещение № 31705376594).

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 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.

31.07.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации, размещенной в ЕИС:

Дата и время окончания подачи заявок 11.08.2017;

Дата рассмотрения заявок 22.08.2017;

Дата и время подведения итогов 23.09.2017;

Начальная максимальная цена договора 7 734 724 рублей;

На участие в закупке подано 5 заявок, допущено 5;

Дата проведения запроса котировок 23.08.2017;

Победителем запроса котировок признано ФГБУН «Институт истории материальной культуры Российской академии наук» (ИИМК РАН) с предложением о цене договора 4 998 835 рубля.

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

- - - Заказчиком установлены неисполнимые сроки выполнения работ до 30.11.2017.
 - Заказчиком не установлены требования к участнику запроса котировок, а именно : отсутствует требование о предоставлении действующего свидетельства о допуске к отдельным видам работ (открытые листы), о необходимости иметь в составе

квалифицированного профессионала не менее 1-го специалиста в области А «Общие требования промышленной безопасности» и Г «Требования по энергетической безопасности».

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при составлении котировочной Документации Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке.

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

- - - Согласно доводам Заявителя, в Документации указан заведомо неисполнимый срок работ. Учитывая значительный объем работ по предмету запроса котировок, который включает в себя: сбор данных, получения допуска ОАО «РЖД» на работу, получение открытого листа, выполнение полевых археологических работ, проведение государственной историко-культурной экспертизы и рассмотрения заключения органом охраны объектов культурного наследия, Заявитель считает, что срок выполнения работ до 30.11.2017 года, установленный пунктом 4 Приложения №3 к Документации не может быть выполнен ранее 09.02.2018 года.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что получение допуска ОАО «РЖД» на работу занимает 2 дня, а проведение государственной историко-культурной экспертизы не связано с договором и проводится после его исполнения.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих об установлении Заказчиком заведомо неисполнимого срока выполнения работ.

С учетом вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, о необоснованности данного довода жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно жалобе Заявителя, Заказчиком не установлены требования к участнику, изложенные в Законе о закупках, а именно: отсутствует требование о предоставлении действующего свидетельства о допуске к отдельным видам работ (открытые листы), о необходимости иметь в составе квалифицированного профессионала не менее 1-го специалиста в области А «Общие требования промышленной безопасности» и Г «Требования по энергетической безопасности».

В соответствии с требованиями пункта 4 статьи 45.1 Федерального Закона от 25 июня 2002 года № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» разрешения (открытые листы) выдаются физическим лицам-гражданам Российской Федерации, обладающими научными и практическими познаниями, необходимыми для проведения археологических полевых работ и подготовки научного отчета о выполненных археологических полевых работах, и состоящим в трудовых отношениях с

юридическими лицами, уставными целями деятельности которых является проведение археологических полевых работ, и (или) связанные с проведением археологических полевых работ научные исследования, и (или) выявление и сбор музейных предметов и музейных коллекций, и (или) подготовка кадров высшей квалификации по соответствующей специальности.

В Приложении №3 Документации указано, что археологические полевые работы могут проводиться юридическими лицами, уставной деятельностью которых являются проведение археологических полевых работ и (или) связанные с их проведением научные исследования, и (или) выявление и сбор музейных предметов и коллекций, и (или) подготовка кадров высшей квалификации по соответствующей специальности.

Указанное юридическое лицо также должно иметь трудовые отношения с физическим лицом - держателем действующего разрешения (открытого листа), подтверждающим право на проведение археологических полевых работ.

При проведении археологических полевых работ держатель разрешения (открытого листа) обязан непосредственно руководить ими, присутствуя на месте ведения работ. Не допускается передача руководства археологическими полевыми работами другому лицу.

Данные требования к участникам запроса котировок Заказчиком не установлены, что не противоречит положениям Закона о закупках.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих о необходимости предъявления данных требований к участникам запроса котировок.

Таким образом, довод Жалобы не обоснован.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

3. Согласно пункту 2.1. Документации участник должен иметь опыт выполнения археологических изысканий, стоимость которых составляет не менее 20 (двадцати) процентов начальной (максимальной) стоимости работ без учета НДС, установленной в настоящей котировочной документации. В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки предоставляет:

- документ по форме приложения № 11 настоящей котировочной документации о наличии опыта выполнения работ, аналогичных предмету запроса котировок;

- копии актов выполнения работ;

- копии договоров на выполнение работ (предоставляются 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.).

Документы, указанные в п.2.1 должны быть сканированы с оригинала, нотариально заверенной копии или копии документа, заверенные подписью уполномоченного лица и печатью при ее наличии.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки, указанного наличия опыта, договоров и подтверждающих документов, указанных в пункте 2.1 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам запроса котировок, поскольку такой персонал может быть привлечен 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 котировок.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование к участникам запроса котировок, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок, подано 5 заявок, допущено 5, поэтому вышеуказанно нарушение не повлияло на результат закупки.

4. Пунктом 5.3.3.1. Документации установлено, отсутствие у участника запроса котировки 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 запроса котировки 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;

С учетом особенностей налогообложения, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требование о декларировании на момент подачи заявок об отсутствии задолженности перед бюджетом Российской Федерации может привести к ограничению количества участников в виду сокращения количества участников закупки, так как фактически задолженность участника на момент подачи заявки должна соответствовать 0 рублей 00 копеек.

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

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок, подано 5 заявок, допущено 5, поэтому вышеуказанно нарушение не повлияло на результат закупки.

5. Согласно пункту 8.1.8 Документации, при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в приложении № 6 к котировочной документации. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 (один) месяц.

Кроме того, пунктом 8.1.9 Документации установлено, что победитель или участник, предложивший в котировочной заявке цену такую же, как и победитель или участник закупки, предложение о цене договора (цене лота) которого содержит лучшие условия по цене договора (цене лота), следующие после предложенных победителем в проведении запроса котировок условий (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, предложившим в котировочной заявке цену такую же, как и победитель или участником закупки, предложение о цене договора (цене лота) которого содержит лучшие условия по цене договора (цене лота), следующие после предложенных победителем в проведении запроса котировок условий), единственный участник, допущенный к участию в запросе котировок (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 котировочной документации.

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

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

- 6. Пунктом 8.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам запроса котировок, предоставляет 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, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Красстройпроект» от 29.08.2017 № 14772 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок № 1910/ЗКТЭ-ДКСС/17 на право заключения договора выполнения археологических изысканий по объекту: «Комплексное развитие участка Междуреченск-Тайшет Красноярской железной дороги. Усиление устройств электроснабжения участка Курагино-Кошурниково-Щетинкино-Саянская» (извещение № 31705376594) 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».
 - Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 11.09.2017 № 223ФЗ-877/17.

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