

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-713/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Управляющая компания Волга» 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»

01.12.2016 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 № 147-ДП.

ООО «Управляющая компания Волга»: доверенность от 21.11.2016 № б/н,

рассмотрев жалобу ООО «Управляющая компания Волга» от 23.11.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 2062/ОКЭ-ЦД/16 на право заключения договоров на оказание услуг по предоставлению персонала проводников для обслуживания служебно-технических вагонов в пути следования и местах отстоя (извещение № 31604268081) 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 «Управляющая компания Волга» (далее - Заявитель) от 23.11.2016 № б/н (вх. от 23.11.2016 № 173414/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 2062/ОКЭ-ЦД/16 на право заключения договоров на оказание услуг по предоставлению персонала проводников для обслуживания служебно-технических вагонов в пути следования и местах отстоя (извещение №31604268081)(далее - Конкурс, 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.

31.10.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

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 Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно: 1. Заказчиком, установлены квалификационные требования в пункте 2.2 Документации ограничивающие количество участников закупки.

2. Заказчиком установлено неправомерное требование об отсутствии у участника закупки задолженности по налогам и сборам в размере не более 1000 рублей.

3. По мнению Заявителя, Заказчик должен установить требование о необходимости наличия у участников Конкурса аккредитации на право осуществления деятельности по предоставлению труда работников (персонала). Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положением о закупке, Документации.

- - - В документации о закупке должны быть указаны определенные положением о закупке требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках).

Положением о закупке предусмотрены единые требования к участникам закупки, в том числе квалификационные требования, которые устанавливаются в

документации о закупке в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативными документами ОАО «РЖД» к поставщикам (исполнителям, подрядчикам). К таким требованиям относится также необходимое количество специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора указанного в Документации (пункт 159 Положения о закупке)

Согласно пункту 2.2 Документации участник должен располагать квалифицированным персоналом:

- инженер по охране труда/специалист, на которого возложены обязанности по охране труда - не менее 1 человека;
- проводники, прошедшие обучение или повышение квалификации по профессии «Проводник пассажирского вагона» - не менее 31 человек;

В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:

- документ по форме приложения № 9 к аукционной документации;
- штатное расписание (в случае привлечения персонала, находящегося в штате);
- информацию о трудовых договорах или гражданско-правовых договорах со специалистами, задействованными при выполнении работ, оказании услуг, поставке товаров, иных договорах на оказание услуг по предоставлению персонала (в виде справки).
- копии удостоверений и/или свидетельств, иных документов, подтверждающих прохождение обучения и/или повышения квалификации по охране труда (для инженера по охране труда /специалиста*, на которого возложены обязанности по охране труда);
- с приложением документа, подтверждающего возложение обязанностей по охране труда на специалиста;
- копии удостоверений и/или свидетельств, иных документов, подтверждающих прохождение обучения и/или повышения квалификации по профессии «Проводник пассажирских вагонов». Доказательств, подтверждающих, что данное требование является избыточным и не позволяет принять участие в Конкурсе, Заявителем не представлено.

Таким образом, довод Заявителя не нашел подтверждения.

2. По мнению Заявителя, Заказчиком установлено неправомерное требование об отсутствии у участника закупки задолженности по налогам и сборам в размере не более 1000 рублей.

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. Документацией установлены следующие требования к участникам

Пунктом 6.3.3.1 Документации установлено требование об отсутствии у участника Конкурса 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 конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату подачи участником заявки на участие в конкурсе в размере не более 1000 рублей.

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 закупке.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса и отказ в допуске участникам Конкурса 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. 3. По мнению Заявителя, Заказчик должен установить требование о необходимости наличия у участников Конкурса аккредитации на право осуществления деятельности по предоставлению труда работников (персонала). Пунктом 3.2 Документации установлены требования к услугам, которые будут оказываться исполнителем в соответствии с требованиями в полном объеме. В соответствии с пунктом 4.1.2 проекта договора Документации исполнитель обязуется обеспечить выполнение персоналом обязанностей в соответствии с приложением № 7 проекта договора Документации, должностными инструкциями, разработанными «исполнителем» и согласованными Заказчиком, требований руководителей Заказчика, контролирующего персонал со стороны Заказчика, связанных с исполнением настоящего договора и устранять выявленные недостатки в работе, а также нести ответственность за действия своих работников, участвующих в производственном процессе Заказчика (пункт 4.1.4 проекта договора Документации). В соответствии со статьей 18.1 Закона о занятости населения в Российской Федерации от 19.04.1991 № 1032-1 осуществление деятельности по предоставлению труда работников (персонала) - направление временно работодателем своих работников с их согласия к физическому лицу или юридическому лицу, не являющимся работодателями

данных работников, для выполнения данными работниками определенных их трудовыми договорами трудовых функций в интересах, под управлением и контролем принимающей стороны.

Кроме того, представитель Заказчика пояснил, что Конкурс проводится для выбора компании, которая будет оказывать услуги по обслуживанию вагонов своим персоналом, при этом Заказчик вступает в гражданско-правовые отношения исключительно с победителем Конкурса, а победитель в свою очередь обеспечивает полное и своевременное исполнение обязательств Заказчика. Кроме того, договор по итогам Конкурса заключается в целях оказания услуг под управлением и контролем победителя/исполнителя. Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. 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.

Аналогичное требование установлено в подпункте 2 пункта 30 Положения о закупке.

Пунктом 7.5.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Конкурса в письменной форме запросить у участников Конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение конкурсной 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 Конкурса.

В соответствии с пунктом 7.5.10 Документации «Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в конкурсных 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.

Таким образом, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительные документы и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса. Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса и отказ в допуске участникам Конкурса 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Управляющая компания Волга» от 23.11.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 2062/ОКЭ-ЦД/16 на право заключения договоров на оказание услуг по предоставлению персонала проводников для обслуживания служебно-технических вагонов в пути следования и местах отстоя (извещение № 31604268081) обоснованной, в части установления требования об отсутствии у участника закупки задолженности по налогам и сборам в размере не более 1000 рублей.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим части 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 по выявленным нарушениям выдано предписание от 23.11.2016 № 223ФЗ-677/16, по данному делу предписание не выдавать.

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