

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-449/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Энергомонтажсервис» 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»

23.05.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>,

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Энергомонтажсервис» от 15.05.2017 № 1/04/05 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 4540/ОАЭ-ЭЭ/17 на право заключения договора на выполнение работ по внедрению автоматизированных информационно-измерительных систем коммерческого учета электроэнергии на вводах подстанций ОАО «РЖД» (извещение № 31705066912) 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 «Энергомонтажсервис» (далее — Заявитель) от 15.05.2017 № 1/04/05 (от 15.05.2017 вх. 72625/17) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 4540/ОАЭ-ЭЭ/17 на право заключения договора на выполнение работ по внедрению автоматизированных информационно-измерительных систем коммерческого учета электроэнергии на вводах подстанций ОАО «РЖД» (извещение № 31705066912) (далее — Аукцион, 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 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.

27.04.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

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

- в Документации неправомерно установлено требование к участникам Аукциона о предоставлении в составе заявки действующих аттестатов аккредитации на право проведения испытаний средств измерений в целях утверждения типа и на право проведения работ по аттестации методик (методов) измерений электрической энергии и мощности с использованием информационно-измерительных систем и комплексов учета электроэнергии.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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.

1. Согласно доводу Заявителя, в Документации неправомерно установлено требование к участникам Аукциона о предоставлении в составе заявки действующих аттестатов аккредитации на право проведения испытаний средств измерений в целях утверждения типа и на право проведения работ по аттестации методик (методов) измерений электрической энергии и мощности с использованием информационно-измерительных систем и комплексов учета электроэнергии.

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 установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Пунктом 2.2 Документации установлено, что участник Аукциона должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной Документацией.

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет по лоту № 1 и 2:

- действующий аттестат аккредитации Федеральной службы по аккредитации или Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии на право проведения испытаний средств измерений в целях утверждения типа с приложением (область аккредитации – испытания измерительных каналов или систем);
- действующий аттестат аккредитации Федеральной службы по аккредитации или Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии на право проведения работ по аттестации методик (методов) измерений с приложением (область аккредитации – электрические и магнитные величины);
- действующий аттестат аккредитации Федеральной службы по аккредитации или Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии на право проведения работ по поверке средств измерений с приложением (область аккредитации – поверка измерительных каналов или систем).

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России, представителем Заказчика представлен развернутый расчет начальной максимальной цены договора по видам работ, согласно которому, общий объем работ по проведению испытаний в целях утверждения типа (внесение изменений в описание типа), утверждения типа средства измерений АИИС КУЭ и по разработке и аттестации МИ (внесение изменений в методики измерений) АИИС КУЭ составляет менее 5,4% от всего объема работ, выполняемого исполнителем по результатам Аукциона, при этом для выполнения указанных видов работ участнику Аукциона необходимо обладать Аттестатом для утверждения типа и Аттестатом для методик измерений.

Учитывая изложенное, Комиссией ФАС России установлено, что включение в объект закупки работ, для выполнения которых требуется наличие Аттестата для утверждения типа и Аттестата для методик измерений, и которые могут выполняться посредством привлечения иных лиц (субподрядчиков) в ходе исполнения обязательств по договору, обладающих соответствующим аттестатом, ограничивает количество участников закупки, следовательно установление таких требований о предоставлении участниками закупки в составе заявки копий соответствующих аттестатов является излишним.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования, 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.

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

2. Пунктом 2.4 Документации установлено, что участник Аукциона должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для выполнения работ по предмету Аукциона по лоту № 1.

В подтверждение наличия производственных мощностей (ресурсов) участник в составе заявки должен представить справку по форме приложения № 11 к аукционной документации.

Таким образом, на момент подачи заявки участник Аукциона должен располагать указанными производственными мощностями на праве собственности или аренды.

Кроме того, пунктом 2.5 Документации установлено, что участник Аукциона должен располагать квалифицированным персоналом, а именно:

- по лоту № 1 специалисты с группой допуска по электробезопасности не ниже V (10 человек), рабочие с группой допуска по электробезопасности не ниже III (40 человек);
- по лоту № 2 специалисты с группой допуска по электробезопасности не ниже V (1 человек), рабочие с группой допуска по электробезопасности не ниже III (4 человек).

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

- документ по форме приложения № 10 к Документации;
- действующие удостоверения специалистов с группой допуска по электробезопасности;
- штатное расписание (в случае привлечения персонала, находящегося в штате);
- гражданско-правовые договоры со специалистами, задействованными при выполнении работ по предмету Аукциона, иные договоры на оказание услуг по предоставлению персонала (в случае привлечения персонала, не находящегося в штате).

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных производственных мощностей и квалифицированного персонала, договоров и подтверждающих документов, указанных в пунктах 2.4 и 2.5 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, поскольку такие производственные мощности и персонал 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 Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования 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.

2.1 Пунктом 6.7.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Конкурса в письменной форме запросить у участников отбора информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников.

В соответствии с пунктом 6.7.10 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 Аукционе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика. Кроме того, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

При этом, 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 Конкурса 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 Конкурса. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Конкурса 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 требования, 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.

2.2 Пунктом 8.2. Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Аукциона, 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, что нарушает 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:

- ООО «Энергомонтажсервис» от 15.05.2017 № 1/04/05 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 4540/ОАЭ-ЭЭ/17 на право заключения договора на выполнение работ по внедрению автоматизированных информационно-измерительных систем коммерческого учета электроэнергии на вводах подстанций ОАО «РЖД» (извещение № 31705066912) обоснованной.
- 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 для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 23.05.2017 № 223ФЗ-449/17.

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