

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-242/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Энергоаудитконтроль» 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»

07.09.2015

Москва

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

ведущего заседания Комиссии – начальника отдела правоприменительной практики и методологии Управления контроля размещения государственного заказа XXXXXXXXXXXXXXX,

членов Комиссии:

XX
XX
XX
(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «Российские железные дороги»: XXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от 25.02.2015 № 149-ДП, XXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от 04.09.2015 № 332-Дов15, XXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от 13.03.2014 № 77 АБ 1883063, XXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от 25.02.2015 № 148-ДП,

ООО «Энергоаудитконтроль»: XXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от 23.07.2015 № 279/15, XXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от 23.07.2015 № 280/15,

рассмотрев жалобу ООО «Энергоаудитконтроль» от 28.08.2015 № 3094 на действия заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1007/ОКЭ-ЭЭ/15 на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению в постгарантийный период функционирования технических и программных средств автоматизированной системы коммерческого учета розничных рынков электроэнергии ОАО «РЖД» (извещение № 31502509610) 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 «Энергоаудитконтроль» (далее – Заявитель) от 28.08.2015 № 3094 на действия заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1007/ОКЭ-ЭЭ/15 на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению в постгарантийный период функционирования технических и программных средств автоматизированной системы коммерческого учета розничных рынков электроэнергии ОАО «РЖД» (извещение № 31502509610) (далее – Конкурс).

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 заказчика 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 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, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

26.06.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, выразившееся в неправильном присвоении заявке Заявителя баллов по критерию «Деловая репутация».

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

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.

- -
 - В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг, а также с подпунктами 12, 13 пункта 201 Положения о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 4.1. Документации установлены следующие критерии оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе:

- цена договора;
- опыт участника;
- наличие системы менеджмента качества;
- деловая репутация;

Согласно Протоколу № 1007/ОКЭ-ЭЭ/15/2 рассмотрения и оценки конкурсных заявок, представленных для участия в открытом конкурсе в электронной форме № 1007/ОКЭ-ЭЭ/15 от 17.08.2015 (далее — Протокол оценки заявок) Заявителю по каждому Лоту присвоено 50 баллов.

Представители Заказчика на заседании Комиссии пояснили, что по показателям «Цена договора», «Опыт участника», «Наличие системы менеджмента качества» заявкам Заявителя на участие в конкурсе присвоено максимальное количество баллов, а именно — «100» баллов. По показателю «Деловая репутация» заявкам Заявителя на участие в Конкурсе присвоено «-50» баллов, поскольку пунктом 4.1 Документации установлено, что «сумма баллов уменьшается на 50 баллов от количества присвоенных баллов участнику при наличии подтверждающего недобросовестность исполнения участником своих обязательств, а также отрицательный опыт оказания услуг, принятого в текущем году судебного решения о взыскании с участника суммы, превышающей 50% от цены финансово-коммерческого предложения, предложенной участником (без учета НДС)».

Пунктом 4.3. Документации установлено, что недобросовестность исполнения участником своих обязательств, а также отрицательный опыт поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, осуществляется на основании документа, представленного по форме приложения № 15 к конкурсной документации, а также открытых источников информации в сети «Интернет», официальных сайтов государственных органов и организаций, в том числе информационного ресурса <http://www.arbitr.ru/>.

Согласно «Справке о деловой репутации», содержащейся в составе заявки Заявителя на основании решения Арбитражного суда г. Москвы от 10.08.2015 № А40-57783/15 удовлетворен иск ОАО «ТГК14» к ООО «ИЦ ЭАК» о взыскании с ООО «ИЦ ЭАК» 842 878 491 рублей 52 копейки.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения, поскольку при рассмотрении и оценке заявок на участие в Конкурсе Экспертная группа Заказчика действовала в соответствии с положениями Документации и Положением о закупках.

2. В соответствии с частью 8 статьи 4 Закона о закупках извещение о закупке, в том числе извещение о проведении открытого конкурса, является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

Согласно информации размещенной на официальном сайте НМЦК Конкурса составляет по Лоту № 1 установлена в размере 612 370 561,81 рублей, по Лоту № 2 - 626 652 493,76 рублей.

Вместе с тем, Документацией НМЦК Конкурса по Лоту № 1 установлена в размере 722 597 262,93 рублей, по Лоту № 2 — 739 449 942,64 рублей.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают часть 8 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. В соответствии с пунктом 8.1.8.7 Документации, в подтверждение внесения обеспечения необходимо представить оригинал банковской гарантии, при этом банковская гарантия оформляется по форме приложения № 4 к Конкурсной документации, выданной одним из банков, указанных в приложении № 5 к Документации.

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнения обязательств по договору, заключаемому по итогам Конкурса, либо на качество исполнения таких обязательств.

Пунктом 4.2 Договора, являющегося неотъемлемой частью Документации установлено, что «исполнитель не вправе привлекать к оказанию Услуг по настоящему Договору третьих лиц без письменного согласия Заказчика».

Поскольку предметом Конкурса является оказание услуг по обеспечению в постгарантийный период функционирования технических и программных средств автоматизированной системы коммерческого учета розничных рынков электроэнергии ОАО «РЖД», которые, согласно Приложению № 13 к Документации должны осуществляться на всей территории России, а также ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу, что вышеуказанные требования, установленные в пункте 8.1.8.7 Документации и пункте 4.2 Договора, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о Закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

В соответствии с пунктом 7.2.1 Документации запрос о разъяснении Документации «может быть направлен с момента размещения аукционной документации, извещения о проведении Конкурса на сайтах и не позднее чем за 7 (семь) календарных дней до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе».

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дата окончания срока предоставления участникам Конкурса разъяснений положений Документации, нарушают пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Энергоаудитконтроль» от 28.08.2015 № 3094 на действия заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1007/ОКЭ-ЭЭ/15 на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению в постгарантийный период функционирования технических и программных средств автоматизированной системы коммерческого учета розничных рынков электроэнергии ОАО «РЖД» (извещение № 31502509610) необоснованной.
 - Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 8 статьи 4, пункт 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 07.09.2015 №223ФЗ-242/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
 - Выдать ОАО «РЖД» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранения выявленных нарушений.

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