

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-522/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Уральские локомотивы» 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»

19.07.2018 Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Уральские локомотивы» от 09.07.2018 № 620/260 на действия (бездействие) заказчика АО «Центральная ППК» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку электропоездов для обеспечения пассажирских перевозок на Московском транспортном узле (извещение № 31806678451), 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 «Уральские локомотивы» (далее - Заявитель) от 09.07.2018 № 620/260 на действия (бездействие) заказчика АО «Центральная ППК» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку электропоездов для обеспечения пассажирских перевозок на Московском транспортном узле (извещение № 31806678451) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в

соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 «Центральная ППК», утвержденным решением Совета директоров ОАО «Центральная ППК» от 25.10.2016 (далее – Положение о закупках).

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.

29.06.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации, размещенной в ЕИС:

Дата окончания подачи заявок: 10.08.2018;

Дата рассмотрения заявок: 13.08.2018;

Дата подведения итогов: 13.08.2018;

Начальная максимальная цена договора: 10 733 890 650 рублей.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в

единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

- - - Заказчиком неправомерно не размещены в ЕИС Извещение и Документация;
 - Заказчиком в проекте договора Документации (далее - Договор) неправомерно установлено требование о том, что поставляемый по Договору товар должен быть обеспечен сертификатом соответствия требованиям ТР ТС 001/2011;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о том, что номинальная населенность одного вагона электропоезда должна быть не менее 600 пассажиров;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлен размер обеспечения заявки, поскольку указанное обстоятельство налагает дополнительные финансовые обязанности на участника Конкурса;
 - Заказчиком ненадлежащим образом рассчитана начальная (максимальная) цена договора, поскольку по, мнению Заявителя, формирование цены договора необходимо исчислять по жизненному циклу соответствующих вагонов;
 - Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен критерий оценки заявок участников закупки «Опыт участника»;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении участником закупки в составе заявки на участие в закупке справки об отсутствии у участника закупки недоимки по налогам и сборам.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно не размещены в ЕИС Извещение и Документация.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках, при закупке в единой информационной системе в сфере закупок 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.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, Извещение и Документация о проведении Конкурса размещены в ЕИС 29.06.2018.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Договоре неправомерно установлено требование о том, что поставляемый по Договору товар должен быть обеспечен сертификатом соответствия требованиям ТР ТС 001/2011.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 2 пункта 30 Положения о закупке.

Согласно пункту 1.5 Договора, поставляемый по Договору товар должен быть обеспечен сертификатом соответствия требованиям ТР ТС 001/2011.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что согласно требованиям Документации, обязанность по поставке электропоездов в соответствии с сертификатом соответствия требованиям ТР ТС 001/2011 возникает только у победителя закупки, то есть в момент исполнения договора, заключаемого по результатам Конкурса. Таким образом, предоставление соответствующих сертификатов в составе заявки на участие в Конкурсе не требуется. Кроме того, предоставление соответствующих сертификатов необходимо в целях подтверждения качества поставляемого товара, а также соответствия поставляемых товаров требованиям безопасности.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Заявителя.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации

неправомерно установлено требование о том, что номинальная населенность одного вагона электропоезда должна быть не менее 600 пассажиров.

На основании части 24 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указанный довод отозван Заявителем на заседании Комиссии ФАС России, в связи с чем указанный довод не рассматривается Комиссией ФАС России.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлен размер обеспечения заявки, поскольку указанное обстоятельство налагает дополнительные финансовые обязанности на участника Конкурса.

В соответствии с пунктом 20 Документации, Заказчик устанавливает требование о внесении участниками обеспечения конкурсной заявки в виде безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Заказчика. Требования к безналичному перечислению денежных средств на расчетный счет заказчика: денежные средства в качестве обеспечения конкурсной заявки перечисляются на расчетный счет заказчика в размере 751 372 345, 50 рублей, НДС не облагается.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что согласно изменениям в Документацию, опубликованным в ЕИС 18.07.2018, Заказчик установил требование о внесении участниками обеспечения конкурсной заявки в виде безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Заказчика в размере 751 372 345, 50 руб. В соответствии с пунктом 220 Положения о закупке, при проведении процедуры закупки заказчик вправе установить требования к обеспечению заявок. При этом в документации о закупке заказчиком могут быть указаны размер обеспечения заявок и условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок предусмотрен заказчиком). Обеспечение заявки на участие в закупке может предоставляться участником закупки путем внесения денежных средств или банковской гарантией. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки в соответствии с требованиями документации о закупке. Согласно пункту 221 Положения о закупке, размер обеспечения заявки должен составлять не более 7 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота). С учетом изложенного, Заказчиком в Документации установлено требование обеспечения заявки в размере 751 372 345, 50 руб, что не превышает 7 процентов от начальной (максимальной) цены договора.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Заявителя.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком ненадлежащим образом рассчитана начальная (максимальная) цена договора, поскольку

по, мнению Заявителя, формирование цены договора необходимо исчислять по жизненному циклу соответствующих вагонов.

В соответствии с пунктом 5.2 Документации, порядок формирования цены договора (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей) установлен согласно Проекту договора – Приложение №3 к Документации.

Разделом 3 Договора установлена цена Договора и порядок оплаты выполненных работ по Договору.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что начальная (максимальная) цена договора сформирована с учетом необходимых затрат на выполнение обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Конкурса, в соответствии с потребностями Заказчика и с учетом условий рынка аналогичных товаров.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Заявителя.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

-

-

- Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен критерий оценки заявок участников закупки «Опыт участника».

Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 14 Документации Заказчиком установлен порядок и критерии оценки заявок участников Конкурса.

Согласно таблице № 1 раздела 14 Документации Заказчиком оценивается заявка участника, в том числе, по критерию «Опыт участника». Оценка по указанному критерию осуществляется путем сопоставления опыта поставки товаров, представленного в соответствии с пунктом 13.5. Извещения и Документации, по соответствующей формуле.

В соответствии с пунктом 13.5 Документации, конкурсная заявка должна содержать иные документы на усмотрение участника, в том числе, сведения об опыте поставки товаров (по форме № 4 приложения № 2 к Документации) по предмету Конкурса (или эквивалентный, в том числе опыт поставки любого иного пассажирского подвижного состава) с обязательным приложением копий исполненных договоров.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что указанный критерий установлен Заказчиком в целях определения и оценки возможности своевременного и качественного выполнения участником закупки работ по предмету закупки. Кроме того, наличие

соответствующего опыта у участника закупки минимизирует риски несвоевременного выполнения договорных обязательств и позволит заказчику определить лучшие условия, предлагаемые участниками Конкурса.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Заявителя.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении участником закупки в составе заявки на участие в закупке справки об отсутствии у участника закупки недоимки по налогам и сборам.

Абзацем «г» пункта 12.1 Документации установлено, что у участника Конкурса должна отсутствовать недоимка 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) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки 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.

В подтверждение установленного требования участник закупки в составе заявки на участие в Конкурсе должен представить справку об исполнении участником обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, выданная не ранее 30 дней до дня размещения Извещения о закупке в единой информационной системе налоговыми органами по форме, утвержденной ФНС России (подпункт 4 пункта 13.1 Документации).

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 Конкурса 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 Конкурса в своевременном получении указанной справки, что влечет риск невозможности подать заявку участником закупки.

На основании вышеизложенного, а также учитывая особенности налогообложения, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требование о предоставлении в составе заявки на участие в Конкурсе декларации об отсутствии задолженности перед бюджетом Российской Федерации на дату рассмотрения заявки на участие в Конкурсе 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, требования Документации, ограничивают количество участников закупки, а также противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 30 Положения о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Уральские локомотивы» (ИНН: 6606033929, ОГРН: 1106606000929) от 09.07.2018 № 620/260 на действия (бездействие) заказчика АО «Центральная ППК» (ИНН 7705705370; ОГРН 1057749440781) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку электропоездов для обеспечения пассажирских перевозок на Московском транспортном узле (извещение № 31806678451) обоснованной в части неправомерного установления в Документации требования о предоставлении участником закупки в составе заявки на участие в закупке справки об отсутствии у участника закупки недоимки по налогам и сборам.
 - Признать в действиях АО «Центральная ППК» нарушение части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать АО «Центральная ППК» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 19.07.2018 № 223ФЗ-522/18.

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