

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-369/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Инженерный центр «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»

27.11.2015 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «Российские железные дороги»: <...> - доверенность от 25.02.2015 № 149-ДП, <...> - доверенность от 26.11.2015 № 343-Дов15, <...> - доверенность от 26.11.2015 № 343-Дов15, <...> - доверенность от 22.01.2014 № 77АБ1883063;

ООО «Инженерный центр «ЭНЕРГОАУДИТКОНТРОЛЬ»: <...> - доверенность от 23.06.2015 №280/15, <...> - доверенность от 23.06.2015 №279/15, <...> - доверенность от 26.11.2015 № 357/15, <...> - доверенность от 26.11.2015 № 358/15,

рассмотрев жалобу ООО «Инженерный центр «ЭНЕРГОАУДИТКОНТРОЛЬ» на действия заказчика ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по модернизации программно-аппаратных комплексов автоматизированной информационно-измерительной системы коммерческого учета розничных рынков электроэнергии ОАО «РЖД» (извещение 31502811328) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Конкурс),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Инженерный центр «ЭНЕРГОАУДИТКОНТРОЛЬ» (далее – Заявитель) (вх 134757/15 от 23.11.2015) на действия (бездействие) конкурсной комиссии заказчика ОАО «Российские железные дороги» (далее — Конкурсная комиссия) при проведении ОАО «Российские железные дороги» (далее — Заказчик) открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по модернизации программно-аппаратных комплексов автоматизированной информационно-измерительной системы коммерческого учета розничных рынков электроэнергии ОАО «РЖД» (извещение 31502811328) (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 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» 01.01.2015 (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](http://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.

30.09.2015 на Официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной на Официальном сайте:

дата и время окончания подачи заявок — 12.10.2015;

дата рассмотрения заявок на участие в конкурсе — 12.10.2015;

на участие в Конкурсе подано 5 заявок.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Конкурсной комиссии Заказчика, неправомерно принявшей решение об отклонении заявки Заявителя на участие в Конкурсе.

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.

- - 1. В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько

юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с итоговым протоколом рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 12.11.2015 №1535/ОКЭ-ЭЭ/15/2 заявка Заявителя была отклонена на основании пункта 7.8.3.2 Документации в связи с несоответствием требованиям технического задания, а также в связи с несоответствием требованиям пункта 3.5 Документации.

Пунктом 3.5 Документации установлено, что участник «должен быть правообладателем исключительных прав на прикладное программное обеспечение АИИС КУЭ, предлагаемое к использованию в ходе работ по предмету конкурса и должен являться либо Российской Федерацией, либо физическим лицом - гражданином Российской Федерации, либо российской коммерческой организацией, в которой суммарная доля прямого и (или) косвенного участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, граждан Российской Федерации составляет 100% (в том числе и конечные бенефициары). В подтверждение данного требования участник в составе заявки должен представить:

- для подтверждения прав правообладателя исключительными правами на прикладное программное обеспечение АИИС КУЭ: копия свидетельства о государственной регистрации программы для ЭВМ, выданного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, уведомления о государственной регистрации договора об отчуждении исключительного права на программу для ЭВМ, лицензионного/сублицензионного договора, подтверждающих право на использование программы для ЭВМ;

- для правообладателей физических лиц: копии паспорта гражданина России; разрешение соответствующего физического лица на использование его личных данных в составе заявки участника на участие в конкурсе.

- для правообладателей (юридических лиц): нотариально заверенная выписка их Единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ), выданная в соответствии с пунктом 8.1.8.4 конкурсной документации».

В подтверждение данного требования Заявителем в составе заявки на участие в Конкурсе представлено:

-Свидетельство о государственной регистрации программы для ЭВМ

№2010612839, выданное Федеральной службой по интеллектуальной собственности;

-Справка о цепочке собственников, включая бенефициантов (в том числе конечных);

- Выписка из Единого государственного реестра юридических лиц от 23.09.2015г. №178195В/2015

Комиссия ФАС России, изучив заявку Заявителя, представленную представителями Заказчика, установила, что владеющим 100% долей в уставном капитале ООО «Инженерный центр «ЭНЕРГОАУДИТКОНТРОЛЬ» является иностранное юридическое лицо «АДВНДЕРО ХОЛДИНГ ЛИМИТЕД», что подтверждается выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц от 23.09.2015 №178195В/2015, решением единственного участника ООО «Инженерный центр «ЭНЕРГОАУДИТКОНТРОЛЬ»

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что пунктом 7.8.3.2 Документации, Приложением № 13 «Техническое задание» к Документации (Требования к ППО) установлено следующее:

«Основные функциональные составляющие интерфейса пользователей должны быть продублированы в виде нативных мобильных приложений на площадке Google Play и Apple Store.», вместе с тем техническое предложение Заявителя не соответствует данным требованиям.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. 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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Комиссией ФАС России установлено, что к участникам закупочных процедур Документацией установлены следующие дополнительные требования:

«- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 года, предшествующие дате размещения извещения о проведении конкурса и конкурсной документации (пункт 6.4.3.6);

-отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 6.4.3.7);

- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 6.4.3.8)».

Кроме того, Приложением № 5 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения конкурсной заявки (в количестве 53 банков).

Приложением № 6 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору поставки (в количестве 10 банков).

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

Таким образом Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные дополнительные требования, а также требования Документации к обеспечению конкурсной заявки, обеспечению надлежащего исполнения обязательств по договору оказание услуг противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- 3. В соответствии с частями 5, 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки должны быть размещены заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

На заседании Комиссия ФАС России установлено, что на Официальном сайте не были размещены протокол вскрытия заявок от 27.10.2015 №1535/ОКЭ-ЭЭ/15/1, протокол рассмотрения и оценки заявок от 12.11.2015 №1535/ОКЭ-ЭЭ/15/2, протокол заседания Конкурсной комиссии о подведении итогов от 13.11.2015 №342, что нарушает часть 12 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Согласно пункту 4 части 9 статьи 4 Закона о закупках, пункту 4 части 27 Положения о закупке в извещении о закупке должны быть указано место поставки товара, выполнения работ.

- Согласно пункту 8 извещения о проведении Конкурса, местом выполнения работ является Москва.

При этом на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что монтаж оборудования и пусконаладочные работы системного программного обеспечения и аппаратно-технических средств ПАК АИИС КУЭ РРЭ необходимо производить также и в регионах.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, Заказчиком в извещении о закупке не установлено место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, что нарушает пункт 4 части 9 статьи 4 Закона о закупках и содержит 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:

1. Признать жалобу ООО «Инженерный центр «ЭНЕРГОАУДИТКОНТРОЛЬ» на действия (бездействие) Конкурсной комиссии заказчика ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 31502811328 на право заключения договора на выполнение работ по модернизации программно-аппаратных комплексов автоматизированной информационно-измерительной системы коммерческого учета розничных рынков электроэнергии ОАО «РЖД» (извещение 31502811328) необоснованной.

- - - Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, пункта 4 части 9 статьи 4, части 12 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать в связи с тем, что по результатам проведенного Конкурса заключен договор.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 27.11.2015 № 223ФЗ-369/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 5, 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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