РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-951/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «РегионСервис» 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»

03.11.2017 Москва

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

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «РегионСервис» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 9313/ОАЭ-ДЖВ/17 на право заключения договора на оказание услуг по уборке внутренних помещений и прилегающих территорий вокзалов (Лот № 1) (извещение № 31705562623) 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 «РегионСервис» (далее — Заявитель) б/д б/н (вх. 162996/17 от 26.10.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 9313/ОАЭ-ДЖВ/17 на право заключения договора на оказание услуг по уборке внутренних помещений и прилегающих территорий вокзалов (Лот № 1) (извещение № 31705562623) (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.

26.09.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Аукционе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при составлении Документации Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке.

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 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.

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.

Согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок от 23.10.2017 № 9313/ОАЭ-

ДЖВ/17/1 Заявителю отказано в допуске на участие в Аукционе по Лоту № 1 на основании пункта 7.6.17 Документации в связи с несоответствием банковской гарантии условиям, изложенным в Документации.

Пунктом 1.6 Документации установлено требование о предоставлении участниками обеспечении заявки на участие в Аукционе, при этом указано, что требования к банковской гарантии указаны в пунктах 7.6.8-7.6.15 Документации.

Согласно пункту 7.6.12 Документации в банковской гарантии должны быть указаны основные обязательства, исполнение по которым обеспечивается банковской гарантией, в том числе «обязательство принципала, в случае если он будет признан победителем, представить заказчику подписанный со своей стороны договор, иные документы, если требование их предоставления предусмотрено условиями аукционной документации в течение 7 (семи) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика».

В соответствии частью 4 статьи 368 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК) в независимой гарантии должны быть указаны:

- дата выдачи;
- принципал;
- бенефициар;
- гарант;
- основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией;
- денежная сумма, подлежащая выплате, или порядок ее определения;
- срок действия гарантии;
- обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, в том числе заявку Заявителя и сообщил, что Заявителем в качестве обеспечения заявки на участие в Аукционе представлена банковская гарантия ПАО «Банк ВТБ 24» от 16.10.2017 № ЦБГ/0017-02356Г (далее — Банковская гарантия). При этом в соответствии с пунктом 1 Банковской гарантии установлено условие, что «в случае если Принципал будет признан победителем (либо представит предпоследнее предложение по цене), и уклонится от подписания договора в течении 30 (тридцати) календарных дней со дня размещения информации об итогах конкурса в порядке, предусмотренном конкурсной документацией, или не представит обеспечение исполнения этого договора», что не соответствует требованиям части 4 статьи 368 ГК и Документации.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих о соответствии представленной Банковской гарантии требованиям Документации.

В соответствии с пунктом 7.6.17 Документации установлено, что основанием для

отказа в допуске к участию в Аукционе является несоответствие банковской гарантии условиям, изложенным в Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя, не противоречит требованиям Закона о закупках, Положению о закупке и Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 12.10.2017 № 223ФЗ-921/17, Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлено нарушение части 1 статьи 2 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации обязательного требования к участникам Аукциона о наличии опыта оказания услуг по уборке внутренних помещений здания и прилегающих к ним территорий, возможности проведения дозапроса информации и выездных проверок, требования о предоставлении сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, требования к представлению банковской гарантии для обеспечения договора из установленного списка, требования об отсутствии налоговой задолженности, неправомерных положений проекта договора Документации о согласовании с Заказчиком привлекаемых исполнителем субподрядных организаций, а также ограничения в объеме работ выполняемых третьими лицами.

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

Р Е Ш И Л А:

-
  -
    - Признать жалобу ООО «РегионСервис» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 9313/ОАЭ-ДЖВ/17 на право заключения договора на оказание услуг по уборке внутренних помещений и прилегающих территорий вокзалов (Лот № 1) (извещение № 31705562623) необоснованной.
    - Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
    - В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание от 12.10.2017 № 223ФЗ-921/17, по данному делу предписание не выдавать.

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