

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-42/14

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Энергопрактика» 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»

10.04.2014

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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» (далее – Комиссия ФАС России) ,

рассмотрев жалобу ООО «Энергопрактика» на действия заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме «№ 158/ОКЭ-ЭЭ/14 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» в 2014году» (извещение №31400905862) 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 «Энергопрактика» (далее – Заявитель) (вх. №29781/14 от 01.04.2014) на действия заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме «№ 158/ОКЭ-ЭЭ/14 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» в 2014году» (извещение №31400905862) (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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке размещения заказов на закупку товаров, выполнение работ, оказание услуг для осуществления основных видов деятельности ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» от 29.11.2011 (далее – Положение о закупке).

19.02.2014 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) размещено извещение о проведении Конкурса (далее – Извещение), а также Конкурсная документация (далее – Документация).

Из жалобы следует, что при проведении Конкурса были нарушены права и законные интересы Заявителя в части установления Заказчиком требований к наличию у участника Конкурса статуса партнёра с поставщиками оборудования и разработчиками программного обеспечения Microsoft, Oracle, HP, Cisco и Elster Metronica, а также к опыту строительства центров обработки данных (ЦОД) и наличию собственных центров обработки данных (ЦОД), которые, по мнению Заявителя, являются неизмеряемыми и ограничивают количество потенциальных участников Конкурса.

Рассмотрев все представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

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.

Частью 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрен перечень сведений, определенных положением о закупке, которые должны быть указаны в документации о закупке.

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

При этом, при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 части 1 статьи 2 Закона о закупках).

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки требования, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

Разделами 2.2, 2.4 Документации определены квалификационные требования к участникам Конкурса, а также перечень документов, представляемых участниками Конкурса в подтверждение соответствия квалификационным требованиям.

В соответствии с пунктом 2.6.12 Документации непредставление определенных Документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и/или информации о претенденте или о товарах, работах, услугах, на закупку которых размещается заказ, не соответствующей действительности, а также несоответствие претендента предусмотренным Документацией требованиям, является основанием для отказа в допуске к участию в Конкурсе.

1. В соответствии с пунктом 6 раздела 2.2 Документации участник Конкурса должен иметь статус партнёра с поставщиками оборудования и разработчиками программного обеспечения Microsoft, Oracle, HP, Cisco и Elster Metronica.

Из жалобы следует, что для оказания услуг, являющихся предметом Конкурса, участнику Конкурса достаточно иметь квалифицированный персонал и опыт выполнения аналогичных работ, а также заключить договор на техническую поддержку программного обеспечения и ремонт оборудования с соответствующими поставщиками оборудования и разработчиками программного обеспечения.

Таким образом, требование к участникам Конкурса, указанное в пункте 6 раздела 2.2 Документации, является избыточным.

Согласно пояснениям представителя Заказчика (письмо ОАО «РЖД» №б/н от 10.04.2014) (далее – Пояснения Заказчика) в Документации установлено, что услуги, являющиеся предметом Конкурса, будут оказываться в соответствии с требованиями, установленными техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью Документации, и регламентом обслуживания автоматизированной системы коммерческого учета электроэнергии (далее – Регламент).

Регламентом предусмотрено, что в рамках договора, заключаемого по итогам Конкурса, требуется установка рекомендованных обновлений программного обеспечения и ремонт оборудования в случае его неисправности. При этом, основное оборудование, подлежащее обслуживанию, включает в себя, в том числе программное обеспечение таких разработчиков, как Microsoft, Oracle, HP, Cisco и Elster Metronica.

В соответствии с пунктом 6 раздела 2.4 Документации в подтверждение наличия статуса партнёра с поставщиками оборудования и разработчиками программного обеспечения Microsoft, Oracle, HP, Cisco и Elster Metronica предоставить сертификаты партнёров, выданные соответствующими компаниями, или копии договоров о партнёрстве (дилерские договоры или письма).

Согласно Пояснениям Заказчика для подтверждения соответствия требованию к участникам Конкурса, указанному в пункте 6 раздела 2.2 Документации, достаточно представить любой документ, подтверждающий наличие каких – либо отношений с поставщиками оборудования и разработчиками программного обеспечения, в том числе договоры на техническую поддержку программного обеспечения и ремонт оборудования, на которые ссылается Заявитель.

Доказательства того, что предусмотренное пунктом 6 раздела 2.2 Документации требование предъявляется Заказчиком в неравной степени к участникам Конкурса, Комиссии ФАС России не представлены.

Вместе с тем, в Документации, Регламенте не указано, что в состав оборудования, подлежащего обслуживанию, входит оборудование, поставщиком которого является Elster Metronica, либо оборудование, в состав которого, включается программное обеспечение Elster Metronica.

Пояснения представителя Заказчика, представленные на заседании Комиссии ФАС России, относительно того, что к такому оборудованию относятся, например, микропроцессорные счетчики электроэнергии и прочее оборудование, поименованное в разделе 5.2 Регламента, не позволяют однозначно определить, что такое оборудование поставляется именно Elster Metronica либо включает в себя программное обеспечение, разработчиком которого является Elster Metronica.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что несоответствие кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении по итогам Конкурса договора, требованиям пункта 6 раздела 2.2 Документации в части наличия статуса партнера с Elster Metronica, не свидетельствует о неспособности такого лица исполнять обязательства по оказанию услуг, являющихся предметом Конкурса.

В соответствии с пунктом 9 Положения о закупке установление требований, не связанных с предметом процедуры размещения заказа, а также требований, создающих преимущественные условия претендентам, не допускается.

Таким образом, установление требования к наличию у участника Конкурса статуса партнёра с Elster Metronica, противоречит требованиям пункта 9 Положения о закупке и является нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Согласно пункту 7 раздела 2.2 Документации участник Конкурса должен иметь опыт строительства центров обработки данных (ЦОД) и наличие собственных центров обработки данных (ЦОД).

В подтверждение опыта по строительству центров обработки данных (ЦОД) и наличия собственных центров обработки данных (ЦОД):

- копии договоров строительства центров обработки данных (ЦОД) и инвентарных карточек учета объектов основных средств «Унифицированная форма № ОС-6» (пункт 7 раздела 2.4 Документации).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя указал на то, что в действующем законодательстве Российской Федерации, Документации, Регламенте не содержится определения понятия «центр обработки данных».

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сослался на пункт 5.1 Регламента, который, по его мнению, позволяет определить, что подразумевает Заказчик под понятием «центр обработки данных».

Вместе с тем, пункт 5.1 Регламента устанавливает принципы построения АСКУЭ РРЭ.

Таким образом, требование, указанное в пункте 7 раздела 2.2 Документации, является неизмеряемым, так как не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников Конкурса и, следовательно, не может применяться в равной степени ко всем участникам закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика в части установления требования к наличию у участника Конкурса опыта строительства центров обработки данных и наличие собственных центров обработки данных в отсутствие единообразного толкования понятия «центр обработки данных» нарушает требования пункта 4 части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено следующее.

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

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о закупках выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке.

Учитывая изложенное, оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе представляют собой процесс выявления по критериям оценки и в порядке, установленном в документации о закупке, лучших условий исполнения договора, заключаемого по итогам закупки, указанных в заявках участников закупки, которые не были отклонены.

Таким образом, порядок оценки и сопоставления заявок может содержать, например, вес каждого критерия оценки в совокупности критериев оценки, установленных в документации о закупке, оценку в баллах, получаемых участником закупки по результатам оценки по каждому критерию оценки, алгоритм расчета итогового рейтинга по каждой заявке, иные параметры, необходимые для выявления лучших условий исполнения договора, предлагаемых участниками закупки.

В соответствии с пунктом 2.7.2 Документации при сопоставлении заявок и определении победителя Конкурса оцениваются:

- 1) цена договора;
- 2) опыт претендента;
- 3) квалификация претендента;
- 4) наличие системы менеджмента качества.

Оценка заявки осуществляется путем присвоения количества баллов, соответствующего условиям, изложенным в конкурсной заявке, Заявке, содержащей наилучшие условия, присваивается наибольшее количество баллов (пункты 2.7.5, 2.7.6 Документации).

Согласно пункту 2.7.7 Документации каждой заявке по мере уменьшения выгоды содержащихся в ней условий (количества баллов, присвоенных по итогам оценки) присваивается порядковый номер <...> Конкурсной заявке, в которой содержатся лучшие условия (присвоено наибольшее количество баллов), присваивается первый номер <...> В случае если в нескольких конкурсных заявках содержатся одинаковые условия (присвоено равное количество баллов по итогам оценки), меньший порядковый номер присваивается конкурсной заявке, которая поступила ранее других конкурсных заявок.

Учитывая изложенное, в пункте 2.7.2 Документации указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе.

Вместе с тем, исходя из положений пункта 2.7.5-2.7.7 Документации не представляется возможным установить, в каком порядке определяется предпочтительность, выгода для Заказчика того или иного предлагаемого участниками Конкурса условия договора.

Таким образом, в Документации отсутствует порядок оценки и сопоставления заявок, что является нарушением требований пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Энергопрактика» (вх. №29781/14 от 01.04.2014) на действия заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме «№ 158/ОКЭ-ЭЭ/14 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» в 2014 году» (извещение №31400905862) обоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 4 части 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункт 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

№ 223ФЗ-42/14

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка

проведения торгов

«10» апреля 2014 г.

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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» (далее – Комиссия ФАС России) ,

на основании решения от 10.04.2014 № 223ФЗ-42/14, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «Энергопрактика» (вх. №29781/14 от 01.04.2014) на действия заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме «№ 158/ОКЭ-ЭЭ/14 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» в 2014году» (извещение №31400905862), руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 1 части 3.1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «РЖД» в срок не позднее 28.04.2014 внести изменения в документацию о проведении открытого конкурса в электронной форме «№ 158/ОКЭ-ЭЭ/14 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» в 2014году» (извещение №31400905862) в части приведения требований к участникам закупки в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, а также в части установления в данной документации порядка оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме «№ 158/ОКЭ-ЭЭ/14 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» в 2014году» (извещение №31400905862) с учетом решения от 10.04.2014 № 223ФЗ-42/14, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «Энергопрактика» (вх. №29781/14 от 01.04.2014) на действия заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме «№ 158/ОКЭ-ЭЭ/14 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» в 2014году» (извещение №31400905862).

2. ОАО «РЖД» разместить информацию о совершении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания, на официальном сайте Российской Федерации

в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) не позднее чем в течение трех дней со дня совершения таких действий.

3. ОАО «РЖД» не позднее чем в течение трех дней со дня совершения действий, указанных в пунктах 1, 2 настоящего предписания, вернуть участникам открытого конкурса в электронной форме «№ 158/ОКЭ-ЭЭ/14 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» в 2014 году» (извещение №31400905862) ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме «№ 158/ОКЭ-ЭЭ/14 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» в 2014 году» (извещение №31400905862).

4. ОАО «РЖД» продлить срок подачи заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме «№ 158/ОКЭ-ЭЭ/14 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» в 2014 году» (извещение №31400905862) с учетом требований части 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

5. ОАО «РЖД» в срок не позднее пяти рабочих дней с момента исполнения пунктов 1-4 данного предписания представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.