

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-129/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ИЦ Диагност-Т» 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»

20.02.2017 Москва

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

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «ИЦ Диагност-Т» от 29.01.2017 № 07 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 2347/ОКЭ-ЦДИ/16 на право заключения договора оказания услуг по проведению технического обслуживания технических устройств на опасных производственных объектах (извещение № 31604412165) 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 «ИЦ Диагност-Т» (далее - Заявитель) от 29.01.2017 № 07 (вх. 21963/17 от 14.02.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 2347/ОКЭ-ЦДИ/16 на право заключения договора оказания услуг по проведению технического обслуживания технических устройств на опасных производственных объектах (извещение № 31604412165) (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.

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 закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров от 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

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

30.11.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Конкурсе в связи с несоответствием заявки Заявителя требованиям пункта 1.5 Документации о предоставлении гарантийного письма производителя продукции и расчета предлагаемой цены договора.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, 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 предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Согласно части 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.

Вместе с тем, согласно протоколу рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 19.01.2017 № 2347/ОКЭ-ЦДИ/16/2 заявка Заявителя на участие в Конкурсе отклонена на основании абзаца 6 пункта 7.12.2.3 Документации в связи с непредставлением документов, запрашиваемых в обоснование демпинговой цены

в соответствии с пунктом 1.5 Документации, а именно гарантийное письмо, а так же расчет предлагаемой цены договора и ее обоснование.

Пунктом 1.5 Документации установлено, что участник должен предоставить документы, указанные в подпункте а), в) пункта 7.12.2.3. Документации, в порядке, установленном в указанном пункте.

Согласно пункту 7.12.2.3 Документации участник при представлении предложения с демпинговой ценой обязан представить в составе конкурсной заявки обоснование предлагаемой цены договора (цены лота), которое может включать один или несколько документов, заверенных подписью и печатью (при ее наличии) участника, в том числе гарантийное письмо производителя с указанием цены и количества поставляемого товара, а так же расчет предлагаемой цены договора и ее обоснование.

В случае невыполнения участником Конкурса требования о представлении документов или признания заказчиком предложенной цены договора (цены лота) необоснованной, участник признается уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении гарантийных писем с указанием цены и количества поставляемого товара, возможность участников закупки подать заявку на участие в Конкурсе в соответствии с указанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя на участие в Конкурсе ввиду непредставления в составе заявки вышеуказанного гарантийного письма от производителя, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что в заявке Заявителя также отсутствует расчет предлагаемой цены договора и ее обоснование. Согласно описи открытой части заявки Заявителем представлено финансово-коммерческое предложение на 3 листах. При этом согласно пункту 3.1 Документации стоимость каждого наименования услуг за единицу без учета НДС указывается участником в финансово-коммерческом предложении, оформленном в соответствии с формой приложения № 2 к Документации.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о правомерности отклонения заявки Заявителя ввиду отсутствия расчета предлагаемой цены договора и ее обоснование.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

- - - Согласно пункту 2.3 Документации участник должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для оказания услуг по предмету Конкурса:
- стенд для настройки и регулировки предохранительных клапанов воздухоотборников – не менее 1 стенда;
- стенд для настройки и наладки приборов безопасности подъемных сооружений – не менее 1 стенда;
- комплект контрольных грузов для проверки работоспособности приборов безопасности подъемных сооружений – не менее 1 комплекта;
- зарегистрированная в органах Ростехнадзора электролаборатория участника с переносным комплектом специализированных приборов для проведения измерений и испытаний (сопротивления изоляции; сопротивления заземляющих устройств; проверка наличия цепи) – не менее 1 лаборатории;

В подтверждение наличия производственных мощностей (ресурсов) участник в составе заявки должен представить:

- документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов на любом законном основании (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные договоры, иные документы);
- справка по форме приложения № 10 к Документации.

Кроме того, согласно пункту 2.4 Документации участник должен располагать квалифицированным персоналом для оказания услуг по предмету конкурса, а именно:

- Главный инженер (руководитель работ) – в количестве 1 человека, аттестованного на знание требований промышленной безопасности (общие требования безопасности; оборудование, работающее под давлением; подъемные сооружения), имеющего соответствующее удостоверение (или протокол) о проверке знаний в аттестационной комиссии Ростехнадзора, а также прошедший обучение и проверку знаний в комиссии Ростехнадзора на группу допуска по электробезопасности в качестве административно-технического персонала не ниже IV и являющегося ответственным за безопасную организацию и проведение работ на высоте;
- Начальник участка (руководитель работ непосредственно на объекте) – не менее 1 человека, аттестованного на знание требований промышленной безопасности (общие требования безопасности; оборудование, работающее под давлением; подъемные сооружения), имеющего соответствующее удостоверение (или протокол) о проверке знаний в аттестационной комиссии Ростехнадзора, а также прошедший обучение и проверку знаний в комиссии Ростехнадзора на группу допуска по электробезопасности в качестве административно-технического персонала не ниже IV и являющегося ответственным исполнителем работ на высоте;

- Специалист по эксплуатационному сопровождению приборов безопасности грузоподъемных машин - не менее 1 человека, имеющего соответствующие документы, подтверждающие квалификацию (квалификационное удостоверение или диплом), а также прошедший обучение и проверку знаний в комиссии Ростехнадзора на группу допуска по электробезопасности в качестве административно-технического персонала не ниже III;
- Наладчик приборов, аппаратуры и систем автоматического контроля, регулирования и управления (наладчик приборов безопасности) - не менее 2 человек, имеющих соответствующие документы, подтверждающие квалификацию (квалификационное удостоверение или диплом), а также прошедших обучение и проверку знаний в комиссии Ростехнадзора на группу допуска по электробезопасности в качестве оперативно-ремонтного персонала не ниже III и имеющих допуск к работам на высоте в составе бригады или под непосредственным контролем ответственного работника;
- Специалист по обработке информации регистраторов параметров грузоподъемных машин – не менее 2 человек, имеющих соответствующие документы, подтверждающие квалификацию (квалификационное удостоверение или диплом), а также прошедших обучение и проверку знаний в комиссии Ростехнадзора на группу допуска по электробезопасности в качестве оперативно-ремонтного персонала не ниже II;
- Электромонтер по ремонту и обслуживанию электрооборудования - не менее 1 человека, имеющего соответствующие документы, подтверждающие квалификацию (квалификационное удостоверение или диплом), а также прошедшего обучение и проверку знаний в комиссии Ростехнадзора на группу допуска по электробезопасности в качестве оперативно-ремонтного персонала не ниже III с правом проведения специальных работ и имеющего допуск к работам на высоте в составе бригады или под непосредственным контролем ответственного работника;
- Слесарь по контрольно-измерительным приборам и автоматике - не менее 2 человек, имеющих соответствующие документы, подтверждающие квалификацию (квалификационное удостоверение или диплом), а также прошедшие обучение и проверку знаний на право обслуживать сосуды, работающие под давлением.

В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:

- документ по форме приложения № 9 к конкурсной документации;
- штатное расписание (в случае привлечения персонала, находящегося в штате);
- квалификационные удостоверения или дипломы задействованных сотрудников в объеме, указанном в п. 2.4 настоящей конкурсной документации;
- удостоверения (протоколы) руководящего персонала, подтверждающие аттестацию на знание требований промышленной безопасности в объеме, указанном в п. 2.4 настоящей конкурсной документации;
- удостоверения персонала, подтверждающие прохождение обучения и проверку

знаний по электробезопасности в объеме, указанном в п. 2.4 настоящей конкурсной документации;

- удостоверения персонала, подтверждающие прохождение обучения и проверку знаний на право обслуживания сосудов, работающих под давлением, в объеме, указанном в п. 2.4 настоящей конкурсной документации;

- удостоверения персонала, подтверждающие прохождение обучения и проверку знаний на право выполнения работ на высоте, в объеме, указанном в п. 2.4 настоящей конкурсной документации;

- информацию о трудовых договорах или гражданско-правовых договорах со специалистами участника, задействованными при оказании услуг (в виде справки по привлечению всех задействованных специалистов участника к оказанию услуг по предмету конкурса, содержащей наименования должностей, ФИО, реквизиты документов, подтверждающих квалификацию, и основания привлечения специалистов участника).

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных производственных мощностей и квалифицированного персонала, договоров и подтверждающих документов указанных в пунктах 2.3 и 2.4 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такие производственные мощности и персонал могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования ограничивает количество участников закупки и противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Пунктом 7.5.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Конкурса в письменной форме запросить у участников отбора информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с квалификационной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации. При этом не допускается изменение и(или) дополнение конкурсных заявок участников.

В соответствии с пунктом 7.5.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет, а также путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверки, его заявка может быть отклонена.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика. Кроме того, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки,

что ограничивает количество участников Конкурса.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Конкурса в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Вместе с тем, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Конкурса. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Конкурса допускать представителей Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «ИЦ Диагност-Т» от 29.01.2017 № 07 (вх. 21963/17 от 14.02.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 2347/ОКЭ-ЦДИ/16 на право заключения договора оказания услуг по проведению технического обслуживания технических устройств на опасных производственных объектах (извещение № 31604412165) обоснованной в части неправомерного отклонения заявки в связи с непредставлением гарантийного письма от производителя.
 - Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 20.02.2017 № 223ФЗ-129/17 не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 20.02.2017 № 223ФЗ-129/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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