

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-721/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «КлаудСис» 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».

25.07.2017 Москва

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

при участии представителей: <....>

рассмотрев жалобу ООО «КлаудСис» от 17.07.2017 № 1/1 на действия (бездействие) заказчика АО «ФПК» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 24759/ОКЭ-АО «ФПК»/2017/Д на право заключения договоров на оказание услуг по содержанию вагонов в эксплуатационном состоянии в парках отстоя, экипировке вагонов твердым топливом и водой для нужд филиалов АО «ФПК» (извещение № 31705266351), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «КлаудСис» (далее - Заявитель) от 17.07.2017 № 1/1 (вх. № 111391-ЭП/17 от 17.07.2017) на действия (бездействие) заказчика АО «ФПК» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 24759/ОКЭ-АО «ФПК»/2017/Д на право заключения договоров на оказание услуг по содержанию вагонов в эксплуатационном состоянии в парках отстоя, экипировке вагонов твердым топливом и водой для нужд филиалов АО «ФПК» (извещение № 31705266351) (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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом 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 (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.

27.06.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 18.07.2017 в 12:00;

дата рассмотрения заявок — 20.07.2017 в 12:00;

дата подведения итогов закупки — 21.07.2017 в 12:00.

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

- - - Документация не содержит сведений об объемах выполняемых работ;
 - Заказчиком в ЕИС не размещено обоснование начальной (максимальной) цены договора;
 - Заказчиком неправомерно объединены в один лот функционально и технологически не связанные между собой работы.

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

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - 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 30 Положения о закупке.

Из Жалобы следует, что Документация не содержит сведений об объемах выполняемых работ.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 1.3 Документации предмет закупки - оказание услуг по содержанию вагонов в эксплуатационном состоянии в парках отстоя, экипировке вагонов твердым топливом и водой для нужд филиалов АО «ФПК».

Согласно пункту 3 Документации объем оказания услуг по содержанию вагонов в эксплуатационном состоянии в парках отстоя, экипировке вагонов твердым топливом и водой для нужд филиалов АО «ФПК» по лотам №№ 1-6 указан в Таблицах №№1-15.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы по закупке, в том числе Документацию и пояснил, что все работы выполняются в соответствии с требованиями Документации, при этом в составе такой Документации размещены технические задания по каждому из лотов закупки (Приложения 1-6 Документации).

Кроме того, на заседании Комиссией ФАС России также установлено, что таблицы №№1-15 содержат объем оказания услуг в единицах.

Вместе с тем, представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явились, а также не представили иной информации, подтверждающей, что из Документации не представляется возможным установить объем работ, оказываемых по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

-

-

- Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком в ЕИС не размещено обоснование начальной (максимальной) цены договора.

Согласно пункту 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения о начальной максимальной цене договора.

В соответствии с пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота); порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

При этом Закон о закупках не содержит требований к порядку определения и обоснования Заказчиком начальной максимальной цены договора.

Таким образом, планирование и формирование предмета размещаемой закупки, начальной (максимальной) цены договора (цены лота) осуществляется заказчиком самостоятельно и не регламентируется нормами Закона о закупках, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, принятыми в его реализацию.

- - - Заказчиком неправомерно объединены в один лот функционально и технологически не связанные между собой работы.

В соответствии с пунктом 1.3 Документации предмет закупки - оказание услуг по содержанию вагонов в эксплуатационном состоянии в парках отстоя, экипировке вагонов твердым топливом и водой для нужд филиалов АО «ФПК».

Согласно объемам работ установленным в таблицах №№1-15, подрядчику по каждому из заключаемому договору необходимо выполнить: экипировку вагонов, Содержание вагонов в эксплуатационном состоянии.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что данные работы представляют собой комплекс услуг по подготовке вагона в рейс, при этом такие работы относятся к единому объекту (вагон) и единому результату (содержание вагона в эксплуатационном состоянии). Кроме того, работы разделены по лотом, в связи с чем отсутствовало ограничение количества участников, так как на участие в закупке подано от 4 до 7 заявок по каждому из лотов.

Вместе с тем, представитель Заявителя явку на заседание Комиссии ФАС Российской не обеспечил, а также не представил сведений, подтверждающих довод Заявителя.

Учитывая изложенное, довод не нашел своего подтверждения.

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

4. 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 30 Положения о закупке.

Согласно пункту 159 Положения о закупке Заказчик вправе устанавливать в документации о закупке иные единые требования к участникам закупки, в том числе квалификационные требования.

4.1 Пунктом 2.2 Документации установлено, что участник Конкурса по лотам №№ 1-6 должен иметь опыт оказания услуг по экипировке транспортных средств твердым топливом или экипировке транспортных средств твердым топливом и водой, стоимость которого составляет не менее 20% (двадцати процентов) от начальной (максимальной) цены договора (цены лота), без учета НДС, установленной в пункте 3.1 конкурсной документации.

В подтверждение опыта оказания услуг по мойке-уборке участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 10 к конкурсной документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.1 конкурсной документации;

и

- акты об оказании услуг по мойке-уборке;

и

- договоры на оказание услуг по мойке-уборке (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

и

- копии документов, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками конкурса (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

В соответствии с пунктом 249 Положения о закупке победителем Конкурса признается участник, предложивший лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые указаны в Документации.

Кроме того, отсутствие у участников фактов оказания услуг по предмету закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

С учетом изложенного, наличие у участников закупки опыта оказания услуг не может являться критерием допуска к участию в закупке.

4.2 Пунктом 6.3.3.1 установлено требование к участникам закупки об отсутствии недоимки 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). Участник запроса котировок 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 .

С учетом особенностей налогообложения, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требование декларации на момент подачи заявок об отсутствии задолженности перед бюджетом Российской Федерации 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.

4.3 Пунктом 7.8.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Конкурса в письменной форме запросить у участников Конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение конкурсной комиссии Заказчика правом запрашивать дополнительную информацию и документы, не представленные в составе заявки, содержит риски необъективной оценки заявок и может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

В соответствии с пунктом 7.8.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в конкурсных 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, а также применение Заказчиком права осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Кроме того, в Документации отсутствуют основания и порядок проведения выездных проверок.

4.4 Согласно пункту 9.1.8 Документации, при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в приложении № 5

Документации. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 (один) месяц.

При этом приложением № 5 Документации установлен перечень из 10 банков, банковские гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора.

Кроме того, пунктом 9.1.9 Документации установлено, что победитель или участник, конкурсной заявке которого присвоен второй номер (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, заявке которого присвоен второй порядковый номер <...> единственный участник, допущенный к участию в конкурсе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником)), вправе согласовать предоставление банковской гарантии иным банком, направив письменное обращение заказчику с приложением проекта банковской гарантии, соответствующего требованиям конкурсной документации.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

4.5 Пунктом 9.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Конкурса, представляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 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 «КлавЛСис» от 17.07.2017 № 1/1 на действия

- признать жалобу ООО «Искандер» от 17.07.2017 № 17/17 на действия (бездействие) заказчика АО «ФПК» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 24759/ОКЭ-АО «ФПК»/2017/Д на право заключения договоров на оказание услуг по содержанию вагонов в эксплуатационном состоянии в парках отстоя, экипировке вагонов твердым топливом и водой для нужд филиалов АО «ФПК» (извещение № 31705266351) необоснованной.
- Признать АО «Федеральная пассажирская компания» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 25.07.2017 № 223ФЗ-721/17.

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