

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-322/16

по результатам рассмотрения жалобы ФГУП «Ростехинвентаризация — Федеральное БТИ» 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»

05.07.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - доверенность от 25.02.2015 № 150-ДП.

представители ФГУП «Ростехинвентаризация — Федеральное БТИ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ФГУП «Ростехинвентаризация — Федеральное БТИ» от 26.05.2016 № Ф-64-03у/1507 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса № 497/ОКЭ-ЦДИ ЦП/16 на право заключения договора выполнения кадастровых работ полосы отвода железной дороги (извещение № 31603487392) 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 ФГУП «Ростехинвентаризация — Федеральное БТИ» (далее - Заявитель) от 26.05.2016 № Ф-64-03у/1507 (вх. 27.06.2016 № 91089/16 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса № 497/ОКЭ-ЦДИ ЦП/16 на право заключения договора выполнения кадастровых работ полосы отвода железной дороги (извещение № 31603487392) (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 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 (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.

30.03.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

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. Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Конкурсе. Представитель Заказчика с доводом жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положением о закупке, Документации.

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.

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 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.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок представленных для участия в Конкурсе от 19.05.2016 № 497/ОКЭ-ЦДИ ЦП/16 Заявителю было отказано в допуске «в связи установлением недостоверной информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, на основании пункта 7.8.4 Документации».

Согласно пункту 7.8.4 Документации «в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса».

В соответствии с пунктом 7.8.1 Документации конкурсные заявки участников рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в конкурсной документации, на основании представленных в составе конкурсных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных конкурсной документацией, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Согласно пункту 7.8.3.1 Документации «непредставления определенных конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности».

Пунктом 2.3 Документации установлено, что «участник должен располагать следующим квалифицированным персоналом:

- кадастровые инженеры (не менее 10-х человек). В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:

- организационно-штатная структура, по форме № 11 установленной в конкурсной документации;

- квалификационные аттестаты кадастровых инженеров (копии, заверенные печатью кадастрового инженера или участника закупки);

- копии трудовых договоров с кадастровыми инженерами».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что при рассмотрении представленных в заявке Заявителя документов установлено, что в подтверждение наличия квалифицированного персонала Заявителя представлены в том числе кадастровые аттестаты на инженеров № 63-12-553 и № 62-14-481 (далее - Аттестаты). Вместе с тем, согласно информации размещенной на официальном сайте Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии указанные Аттестаты являются недействительными.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заявителем представлена в составе заявки недостоверная информация, в связи с чем довод не нашел своего подтверждения.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок представленных для участия в Конкурсе от 19.05.2016 № 497/ОКЭ-ЦДИ ЦП/16/2 участнику ООО «Технологические системы» отказано в допуске в связи с «представлением документа, не соответствующего требованиям пункта 6.4.3.1 Документации, на основании пункта 7.8.3.4 Документации».

Согласно пункту 7.8.3.4 Документации заявка участника не допускается в случае «несоответствия конкурсной заявки требованиям конкурсной документации, в том числе:

- конкурсная заявка не соответствует форме, установленной конкурсной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям конкурсной документации;
- документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями конкурсной документации)
- предложение о цене договора (цене лота) превышает начальную (максимальную) цену договора/цену лота (если такая цена установлена)».

Пунктом 6.4.3.1 Документации установлено, что участник Конкурса (в том числе каждое юридическое и/или физическое лицо, выступающее на стороне одного участника) должен соответствовать требованию об «отсутствии у участника конкурса недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, 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 конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в конкурсе в размере не более 1000 рублей. Соответствие данному требованию подтверждается справкой об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, выданной по состоянию на дату не ранее дня опубликования извещения и конкурсной документации на сайтах налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 21 июля 2014 года № ММВ-7-8/378@, с учетом внесенных в приказ изменений (оригинал с печатью и подписью уполномоченного лица ИФНС либо нотариально заверенная копия). В случае наличия задолженности также необходимо представить справку о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей, выданную по состоянию на дату не ранее дня опубликования извещения и конкурсной документации на сайтах, налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 5 июня 2015 г. № ММВ-7-17/227@, с учетом внесенных в приказ изменений из каждой ИФНС, указанной в справке об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов (оригинал с печатью и подписью уполномоченного лица ИФНС либо нотариально заверенная копия). В случае наличия вступившего в законную силу решения суда о признании обязанности заявителя по уплате недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации».

Федерации исполненной или решения компетентного органа, которым указанные суммы признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, дополнительно представляется соответствующее решение (копия, заверенная участником)».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что Извещение размещено в ЕИС 30.03.2016, а в составе заявки Заявителя представлена справка от 23.03.2016, что не соответствует указанному требованию.

Вместе с тем, требование о представлении в составе заявки справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, выданной по состоянию на дату не ранее дня опубликования Извещения и Документации в ЕИС, накладывает на участника Конкурса дополнительные обязанности, связанные с необходимостью обращения в налоговые органы в срок не ранее дня размещения в ЕИС Извещения и Документации, а также ограничивает возможность участников Аукциона в своевременном получении указанной справки, что влечет ограничение количества участников закупки.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика не представил доказательств, подтверждающих невозможность исполнения договора, заключенного по результатам Конкурса, в случае наличия у участника задолженности по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в Конкурсе в размере более 1000 рублей.

С учетом того, что вышеуказанное требование является неправомерным к участникам Конкурса, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно отклонена заявка ООО «Технологические системы». Кроме того, в соответствии с протоколом рассмотрения заявок представленных для участия в Конкурсе от 19.05.2016 № 497/ОКЭ-ЦДИ ЦП/16/2 участнику ООО «Меридиан БТИ» отказано в допуске «в связи с непредоставлением документа, предусмотренного пунктами 1.5, 7.17.2.3 пп «в» Документации, на основании пункта 7.8.3.1 Документации».

Согласно пункту 1.5 Документации установлено, что «при проведении Конкурса применяются антидемпинговые меры, перечисленные в подпунктах 7.17.2.2., 7.17.2.3 (пп. «в») пункта 7.17.2. конкурсной документации, в порядке, установленном в указанных пунктах».

Демпинговой ценой при проведении конкурса считается цена, сниженная по отношению к начальной (максимальной) на 25 % и более. Согласно пункту 7.17.2.3 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 расчет предлагаемой цены договора (лота) и ее обоснование. В случае невыполнения участником Конкурса требования о представлении документов или признания Заказчиком предложенной цены договора (лота) необоснованной, заявка на участие в Конкурсе такого участника отклоняется.

При этом, порядок признания Заказчиком предложенной демпинговой цены договора (лота) необоснованной Документацией не установлен.

Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок, поданных для участия в Конкурсе, установлен пунктом 4 Документации. Установлены следующие критерии оценки и сопоставления конкурсных заявок:

- - - цена договора — 60 баллов;
 - опыт участника — 12 баллов;
 - деловая репутация — 8 баллов;
 - квалификация персонала — 10 баллов;
 - наличие производственных мощностей — 10 баллов;

Заявка участника по критерию «цена договора» оценивается по формуле:

$$B_j = \frac{C_{\min}}{C_j} * 60, \text{ где}$$

$j = 1 \dots n$, n – количество участников;

B_j – количество баллов j -ого участника;

C_j – цена финансово-коммерческого предложения, предложенная j -ым участником (без учета НДС);

C_{\min} — 5 163 750,00 (Начальная (максимальная) цена сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.5 конкурсной документации) (без учета НДС);

60 – максимально возможное количество баллов.

При этом заявкам, содержащим предложение демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, установленный в пункте 1.5 Документации), присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на размер превышающий, установленный в пункте 1.5 Документации), по вышеприведенной формуле не оцениваются. Следовательно, установленные в Документации требования, предъявляемые к участникам закупки (необходимость представления в составе заявки дополнительного обоснования демпинговой цены договора), а также критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, являются различными в зависимости от предложенной участником цены договора. Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно отклонена заявка участника ООО «Меридиан БТИ». С учетом изложенного, установление вышеуказанных требований к участникам Конкурса в качестве обязательных и отказ в допуске участникам Конкурса по указанным основаниям 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, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

2. Документацией установлены следующие требования к участникам:

- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 (три) года, предшествующие дате размещения извещения о проведении аукциона и аукционной документации на сайтах (пункт 6.4.3.6 Документации);
- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 6.4.3.7 Документации);
- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 6.4.3.8 Документации)».

Вместе с тем, установление требований об отсутствии просроченной задолженности, неисполненных обязательств перед Заказчиком, о непричинении вреда имуществу Заказчика в качестве обязательных к участникам Конкурса, а также отказ в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием указанным требованиям необоснованно ограничивает количество участников. Кроме того, несоответствие указанным требованиям, не подтверждает невозможность участника Конкурса исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

Согласно пункту 7.8.10 Документации «Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в конкурсных заявках участников, путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверки, его заявка может быть отклонена».

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также право 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.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса и отказ в допуске участникам Конкурса в случае несоответствия им 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.

Вместе с тем, указанные нарушения не повлияли на результаты проведения Конкурса, поскольку в связи с несоответствием указанным требованиям заявки участников Конкурса не отклонялись.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ФГУП «Ростехинвентаризация — Федеральное БТИ» от 26.05.2016 № Ф-64-03у/1507 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса № 497/ОКЭ-ЦДИ ЦП/16 на право заключения договора выполнения кадастровых работ полосы отвода железной дороги (извещение № 31603487392) необоснованной.

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

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 05.07.2016 № 223ФЗ-322/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

4. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 05.07.2016 № 223ФЗ-322/16 не выдавать, поскольку по результатам Конкурса заключен договор.

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