

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-77/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Транспортные Энергетические Системы» 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»

31.01.2017 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 № 149-ДП, <...> - доверенность от 26.01.2017 № 3-д, <...>- доверенность от 26.01.2017 № 2-д, <...> - доверенность от 22.08.2014 № 555-Д, <...> - доверенность от 25.02.2015 № 148-ДП,

представители ООО «Транспортные Энергетические Системы» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Транспортные Энергетические Системы» от 19.01.2017 № ТС/05/17 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 2464/ОКЭ-ЦТЕХ/16 на право заключения договора на осуществление комплекса работ по реализации мероприятий инвестиционного проекта «Внедрение ресурсосберегающих технологий на железнодорожном транспорте» с осуществлением функции генерального подрядчика (извещение № 31604561801) 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 «Транспортные Энергетические Системы» (далее - Заявитель) от 19.01.2017 № ТС/05/17 (вх. 8280/17 от 20.01.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 2464/ОКЭ-ЦТЕХ/16 на право заключения договора на осуществление комплекса работ по реализации мероприятий инвестиционного проекта «Внедрение ресурсосберегающих технологий на железнодорожном транспорте» с осуществлением функции генерального подрядчика (извещение № 31604561801) (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.

23.12.2016 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 в Документации неправомерно установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по критериям «цена договора», «опыт выполнения работ по оценке энергоэффективности систем тягового электроснабжения и электроподвижного состава», «наличие квалифицированного персонала, задействованного в выполнении работ, имеющего ученую степень доктора технических и/или физико-математических наук», опыт выполнения работ по внедрению аппаратно-программных комплексов удаленного мониторинга подвижного состава и стационарного оборудования на основе мобильной сотовой связи».

Представители Заказчика с доводом жалобы не согласились и указали, 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 представителя Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

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.

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.

Пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Подпунктом 12 пункта 201 Положения о закупке установлено, что в Документации должны быть указаны сведения, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 4.1 Документации при сопоставлении заявок и определении победителя Конкурса оценивается, в том числе по критериям «цена договора», «опыт выполнения работ по оценке энергоэффективности систем тягового электроснабжения и электроподвижного состава», «наличие квалифицированного персонала, задействованного в выполнении работ, имеющего ученую степень доктора технических и/или физико-математических наук», опыт выполнения работ по внедрению аппаратно-программных комплексов удаленного мониторинга подвижного состава и стационарного оборудования на основе мобильной сотовой связи».

Согласно пункту 4.2 Документации оценка заявок осуществляется на основании финансово-коммерческого предложения, иных документов, представленных в подтверждение соответствия квалификационным требованиям, требованиям технического задания, а также документов, представляемых участником дополнительно при наличии.

Подпунктом 12 пункта 12 Положения о закупке установлено, что Конкурс представляет собой торги, победителем которых признается лицо, предложившее лучшие условия исполнения договора в порядке, предусмотренном настоящим Положением.

Установленные критерии не влияют на допуск участников в Конкурсе, а устанавливаются с целью определения по итогам Конкурса лица, предлагающего лучшие условия исполнения договора.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил документов, информации, свидетельствующих о том, что Заказчиком в Документации неправомерно установлен порядок оценки заявок на участие в Конкурсе.

Таким образом, в отсутствие иных доказательств, однозначно свидетельствующих о ненадлежащем установлении в Документации порядка оценки заявок на участие в Конкурсе, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

- - Согласно пунктам 3, 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках, в Извещении о закупке должны быть указаны в том числе предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг и сведения о начальной (максимальной) цене договора.

В соответствии с пунктами 3, 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в Документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;
- сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

Аналогичные требования к Документации и Извещению установлены в пунктах 197 и 201 Положения о закупке.

Согласно пункту 3.2 Документации мероприятия инвестиционного проекта «Внедрение ресурсосберегающих технологий на железнодорожном транспорте» (далее - проект), по которым победитель конкурса выполняет работы, подразделяются, исходя из технологических особенностей, на мероприятия группы А и Б:

- мероприятия проекта группы А: это мероприятия, не требующие предварительного обследования и проектирования, включающие в себя работы по изготовлению, доставке и вводу в эксплуатацию технических средств и технологий, а также осуществление поставки и/или монтажа ресурсосберегающих технических средств выполняются на основании отдельных договоров, заключаемых между победителем конкурса и субподрядными организациями, выбранными на основании конкурентных процедур закупки Заказчика, а также мероприятия проекта, требующие предварительного обследования и проектирования, включающие в себя работы по проектированию, изготовлению, доставке и вводу оборудования в эксплуатацию, а также осуществления поставки, монтажа и пуско-наладки без проведения дополнительных конкурентных процедур закупки по решению Управляющего проектом;
- мероприятия проекта группы Б: это мероприятия, реализуемые по титульному списку стройки на период строительства, либо технологически сложные мероприятия, требующие проведения предварительного обследования и/или проектирования, в рамках реализации которых победителем конкурса выполняются работы без проведения дополнительных конкурентных процедур закупок по выбору субподрядных организаций по ценам, определенным в установленном у Заказчика порядке для согласования сметной

документации.

Вместе с тем, пунктом 3.2.2 Документации установлено, что общий лимит затрат по проекту, распределение лимита по мероприятиям группы А и группы Б, количество единиц внедрения и количество мероприятий могут быть уточнены, в том числе в ходе реализации проекта на полигонах 16 (шестнадцати) железных дорог. При этом согласно пункту 3.2.1 Документации, Заказчиком установлен примерный перечень мероприятий инвестиционного проекта «Внедрение ресурсосберегающих технологий на железнодорожном транспорте» с техническим описанием мероприятий приведенным в приложениях № 12 и № 13 к Документации.

Кроме того, ежегодные перечни мероприятий проекта, с указанием объемов и предельной стоимости мероприятий проекта устанавливаются Заказчиком путем утверждения заданий на соответствующий год. Содержание и требования к работам, технические характеристики оборудования, места и объемы внедрения могут корректироваться Заказчиком в ходе исполнения договора в пределах цены договора с последующим внесением соответствующих изменений/дополнений в актуализированные технические задания и/или задания.

Также, согласно пункту 2.3 проекта договора к Документации, цена мероприятий проекта на 2017-2019 годы уточняется в соответствии с разделом 1 проекта договора путем заключения дополнительных соглашений к договору.

Пунктом 9 Извещения и пунктом 3.1.1 Документации установлено, что начальная (максимальная) цена договора (общий лимит затрат по инвестиционному проекту ОАО «РЖД» «Внедрение ресурсосберегающих технологий на железнодорожном транспорте») на 2017 – 2019 гг. составляет 5 016 260 000 (Пять миллиардов шестнадцать миллионов двести шестьдесят тысяч) рублей 00 копеек без учета НДС, 5 919 186 800 (Пять миллиардов девятьсот девятнадцать миллионов сто восемьдесят шесть тысяч восемьсот) рублей 00 копеек с учетом НДС.

При этом, в соответствии с пунктом 3.1.2 Документации, начальная (максимальная) цена обязательств победителя конкурса с учетом всех расходов, связанных с выполнением работ, составляет 2,8% (Два целых восемь десятых процента) от стоимости мероприятий группы А инвестиционного проекта ОАО «РЖД» «Внедрение ресурсосберегающих технологий на железнодорожном транспорте» без учета НДС.

Таким образом, исходя из содержания пункта 3.1 Документации, в финансово-коммерческом предложении участником закупки указывается только стоимость обязательств по работам, выполняемым только при реализации мероприятий группы А по объекту закупки.

На заседании Комиссии представитель Заказчика подтвердил, что в рамках проведения мероприятий группы Б подрядчику необходимо выполнить, в том числе проектно-изыскательские, строительно-монтажные работы, а также поставку оборудования. Вместе с тем, конкретный объем выполняемых строительно-монтажных работ, оборудования, подлежащего поставке, будет определен в том числе по итогам проведения победителем закупки проектно-изыскательских работ по ценам, определенным в установленном у Заказчика порядке для согласования сметной документации.

Вместе с тем, согласно части 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие, предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, в том числе в соответствии с проектной документацией.

При этом согласно части 2 статьи 48 Градостроительного Кодекса Российской Федерации проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, позволяющие определить соответствие закупаемой работы установленным Заказчиком требованиям.

Отсутствие в документации требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к их безопасности, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требований к размерам, упаковке, отгрузке товара, требований к результатам работ, в том числе отсутствие проектной документации, приводит к невозможности формирования участником закупки предложения по исполнению договора.

Таким образом, отсутствие проектной документации в составе документации о закупке на строительство объекта означает, что Заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого договора, что лишает участника закупки обоснованно сформировать свое предложение. При этом начальная максимальная цена обязательств победителя конкурса по мероприятиям группы Б Заказчиком в Документации не установлена.

Кроме того, в Документации установлена начальная максимальная цена обязательств победителя конкурса по группе А, расчет которой производится в соответствии с будущей стоимостью конкурентных процедур запланированных Заказчиком до 2019 года, следовательно на момент проведения Конкурса начальная максимальная цена договора Заказчиком не определена и не установлена.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика, не установившего требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого договора, не установившего начальную максимальную цену договора, а также неправоммерно объединившего в один предмет закупки проектно-изыскательские работы и строительно-монтажные работы, нарушают часть 1 статьи 2, пункты 3, 5 части 9 статьи 4, пункты 3, 5 части 10 статьи 4 Закона о

закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - Согласно пункту 2.1 Документации, участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной Документацией, а именно действующее свидетельство о допуске к выполнению работ в соответствии с перечнем видов работ, утвержденным приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30 декабря 2009 года № 624 в последней редакции, выданное саморегулируемой организацией (СРО), включающее в себя следующие виды работ:

Виды работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства по подготовке проектной документации:

- - - Работы по подготовке конструктивных решений
 - Работы по подготовке сведений о внутреннем инженерном оборудовании, внутренних сетях инженерно-технического обеспечения, о перечне инженерно-технических мероприятий:
- - Работы по подготовке проектов внутренних инженерных систем отопления, вентиляции, кондиционирования, противодымной вентиляции, теплоснабжения и холодоснабжения
 - Работы по подготовке проектов внутренних инженерных систем водоснабжения и канализации
 - Работы по подготовке проектов внутренних систем электроснабжения
 - Работы по подготовке проектов внутренних слаботочных систем
 - Работы по подготовке проектов внутренних диспетчеризации, автоматизации и управления инженерными системами
- - - Работы по подготовке сведений о наружных сетях инженерно-технического обеспечения, о перечне инженерно-технических мероприятий:
- - Работы по подготовке проектов наружных сетей водоснабжения и

канализации и их сооружений

- Работы по подготовке проектов наружных сетей электроснабжения до 35 кВ включительно и их сооружений

•

- Работы по подготовке проектов наружных сетей слаботочных систем

6 Работы по подготовке технологических решений

7 Монтаж сборных бетонных и железобетонных конструкций

10 Монтаж металлических конструкций

12 Защита строительных конструкций, трубопроводов и оборудования (кроме магистральных и промышленных трубопроводов)

15 Устройство внутренних инженерных систем и оборудования зданий и сооружений

18 Устройство наружных сетей теплоснабжения

19 Устройство наружных сетей газоснабжения, кроме магистральных

20 Устройство наружных электрических сетей и линий связи

23 Монтажные работы

24 Пусконаладочные работы

32 Работы по осуществлению строительного контроля привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем

33 Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):

Свидетельство о допуске по всем видам работ, указанным в пункте 2.1 Документации, должно содержать отметку о допуске к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии), предусмотренных статьей 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки должен представить:

- действующие свидетельства о допуске к выполнению работ в соответствии с перечнем видов работ, утвержденным приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30 декабря 2009 г. № 624, выданные саморегулируемой организацией (СРО), включающие в себя все

виды работ, указанные в пункте 2.1 Документации, в редакции указанного приказа.

В соответствии с частями 4 – 5.1 статьи 48, 2 – 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации заказчик при осуществлении закупок на выполнение работ по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства устанавливает в документации о закупке требования к участникам закупок о наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации строительства, а в закупках на выполнение работ по подготовке проектной документации – выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации подготовки проектной документации.

Следовательно, условием допуска к участию в закупках на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства является наличие у участника закупки исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства. При этом требование о наличии у участника закупки свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (за исключением работ по организации строительства) является избыточным и ограничивает количество участников Конкурса.

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.

- - - В соответствии с пунктом 2.3 Документации, участник должен располагать квалифицированным персоналом, в количестве не менее 42 (сорока двух) специалистов, в том числе:
 - не менее 15 (пятнадцати) специалистов, имеющих ученую степень в области технических и/или физико-математических наук;
 - не менее 26 (двадцати шести) специалистов, имеющих высшее образование по квалификации «инженер» по следующим специальностям:
 - «Электрический транспорт железных дорог» и/или «Электрификация железнодорожного транспорта» – не менее 3 (трех) человек,
 - «Электроснабжение железных дорог» - не менее 5 (пяти) человек,
 - «Промышленная теплоэнергетика» - не менее 8 (восьми) человек,
 - «Строительство железных дорог, путь и путевое хозяйство» - не менее 1 (одного) человека,
 - «Промышленное и гражданское строительство» - не менее 7 (семи) человек,

- «Автоматика, телемеханика и связь на железнодорожном транспорте» и/или «Информационные системы и технологии» и/или «Управление и информатика в технических системах» - не менее 2 (двух) человек,
- не менее 1 (одного) специалиста, имеющего высшее образование по направлению подготовки (специальности) «Экономика».

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

- документ по форме приложения № 11 к конкурсной документации;
- дипломы о наличии у специалистов высшего образования, действующие на территории Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- дипломы о присуждении специалистам ученой степени технических и/или физико-математических наук, действующие на территории Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- штатное расписание (в случае привлечения персонала, находящегося в штате);
- гражданско-правовые договоры со специалистами, задействованными при выполнении работ по предмету конкурса (в случае привлечения персонала, не состоящего в штате).

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанного персонала, договоров и подтверждающих документов указанных в пункте 2.3 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такой персонал может быть привлечен 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.

- - - Из пункта 2.2 Документации следует, что участник Конкурса должен иметь опыт:
 - по реализации мероприятий в области теплоэнергетики, и/или электрической и/или тепловой тяги поездов, и/или стационарной энергетики, включая энергоэффективное освещение и/или рельсосмазывания, направленных на снижение потребления ресурсов,
 - по проведению энергетического обследования объектов железнодорожного

транспорта,

- по строительству и/или модернизации котельных, работающих на твердом, и/или жидком, и/или газообразном топливе,

суммарная стоимость которого составляет не менее 20 % (двадцати процентов) от начальной (максимальной) цены договора (общего лимита затрат), установленного в пункте 3.1.1 конкурсной документации. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки) по реализации мероприятий в области теплоэнергетики, и/или электрической и/или тепловой тяги поездов, и/или стационарной энергетики, включая энергоэффективное освещение, и/или рельсосмазывания, направленных на снижение потребления ресурсов, и по проведению энергетического обследования объектов железнодорожного транспорта, и по строительству и/или модернизации котельных, работающих на твердом, и/или жидком, и/или газообразном топливе.

В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки предоставляет:

- документ по форме приложения № 10 к конкурсной документации о наличии опыта выполнения работ, указанного в пункте 2.2 конкурсной документации;
- акты о выполнении работ;
- договоры на выполнение работ (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями);
- документы, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками конкурса (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Вместе с тем, учитывая природу договора оказания услуг, отсутствие у участника Конкурса фактов оказания услуг по предмету Конкурса и в соответствии с пунктом 2.2 Документации не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

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.

5. Пунктом 6.3.3.1 Документации установлено, что участник Конкурса 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, а также на которые представлены отсрочка (рассрочка) либо инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, либо реструктурированные в

соответствии с законодательством Российской Федерации). Участник Конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату подачи участником 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 Документации на сайтах, налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 21 июля 2014 г. № ММВ-7-8/378@, с учетом внесенных в приказ изменений. 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 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. 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 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;

При представлении заявки в электронной форме порядок предоставления документов, указанных в настоящем пункте документации, выбирается участником из нижеперечисленных:

А) в составе части заявки на бумажном носителе: предоставляется(ются) оригинал/ы справки/ок из ИФНС с печатью и подписью уполномоченного лица ИФНС или их нотариально заверенная копия; при наличии решения суда или иного компетентного органа дополнительно предоставляются их копии, заверенные участником,

Б) в составе электронной части заявки: справки ИФНС предоставляются в соответствии с функционалом ЭТЗП в электронной форме в формате XML, в соответствии с приказами ФНС России от 21 июля 2014 г. № ММВ-7-8/378@ и от 5 июня 2015 г. № ММВ-7-17/227@, и должны быть подписаны усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица ИФНС России. Внесение изменений в электронный документ, полученный посредством электронного сервиса ФНС России, в том числе переименование файла, не допускается. Вместе с каждой справкой, представляемой в электронной форме, представляется соответствующая ей усиленная квалифицированная электронная подпись уполномоченного лица ИФНС России, которая должна быть действительна на момент подписания электронного документа. Решения суда или иного компетентного органа сканируются с оригинала или копии заверенной участником».

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика не представил доказательств, подтверждающих невозможность исполнения

договора, заключенного по результатам закупки, в случае наличия у участника задолженности в размере более 1000 рублей по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в закупки, при этом полученной не ранее дня опубликования Извещения.

Требование о предоставлении в составе заявки справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, штрафов, пеней, 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 налоговый орган в срок не ранее дня размещения в ЕИС Извещения и Документации, а также ограничивает возможность участников Конкурса в своевременном получении указанной справки, что влечет риск невозможности подать заявку участником закупки.

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.

6. Пунктом 7.8.8 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 7.8.10 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, а также 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 «Транспортные Энергетические Системы» от 19.01.2017 № ТС/05/17 (вх. 8280/17 от 20.01.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 2464/ОКЭ-ЦТЕХ/16 на право заключения договора на осуществление комплекса работ по реализации мероприятий инвестиционного проекта «Внедрение ресурсосберегающих технологий на железнодорожном транспорте» с осуществлением функции генерального подрядчика (извещение № 31604561801) необоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 3, 5 части 9 статьи 4, пункты 3, 5 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- - - Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 31.01.2017 № 223ФЗ-77/17.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 31.01.2017 № 223ФЗ-77/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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