

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-22/15

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «ТЕХНОСЕРВЪ А/С» 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»

11.02.2015 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», жалоб на действия (бездействие) юридических лиц при организации и проведении закупок в соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

ГУП «Московский метрополитен»: <...> – доверенность №18-15/477 от 31.12.2014, <...> - доверенность №18-13/256 от 31.12.2014, <...> - доверенность №НЮ-13/7 от 11.02.2015,

ЗАО «ТЕХНОСЕРВЪ А/С»: <...> – доверенность №457 от 28.08.2014, <...> – доверенность от 21.02.2014 №364,

рассмотрев жалобу ЗАО «ТЕХНОСЕРВЪ А/С» от 05.02.2015 №б/н на действия заказчика ГУП города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пуско-наладочных работ по созданию «Системы интеллектуального видеонаблюдения категорированных объектов



Московского метрополитена (1-й ЭТАП)» (извещение 31401769978) 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 ЗАО «ТЕХНОСЕРВЪ А/С» (далее – Заявитель) (вх. № 11511/15 от 05.02.2015) на действия заказчика ГУП города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (далее – ГУП «Метрополитен», Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пуско-наладочных работ по созданию «Системы интеллектуального видеонаблюдения категорированных объектов Московского метрополитена (1-й ЭТАП)» (извещение 31401769978) (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 закупках товаров, работ, услуг для нужд Государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина», утвержденным приказом ГУП «Метрополитен» от 23.08.2013 №1588 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке 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) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

03.12.2014 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы, дополнений к жалобе, представленных представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России, следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и интересы Заявителя, а именно:

1. По мнению Заявителя, установлены необоснованные требования к участнику закупки, указанные в пункте 20 Информационной карты Документации, что создает условия к ограничению количества участников закупки.

2. Установлены неправомерные требования к предоставлению письма-согласования перечня основного оборудования от третьего лица, входящего в состав заявки на участие в Конкурсе.

3. Не установлена шкала оценки по критерию «Квалификация участника закупки» при условии наличия у участника Конкурса менее 100 специалистов.

4. По мнению Заявителя, процедура проведения Конкурса в электронной форме не регламентирована Положением о Закупке. Также по мнению Заявителя, условия проведения Конкурса в электронной форме согласно Положению о закупке противоречат порядку, установленному Регламентом электронной торговой площадки, в части проведения переторжки и возможности участия в закупке коллективного участника.

5. Установлены завышенные технические характеристики оборудования, которое может быть предложено участником закупки в составе заявки на участие в Конкурсе в качестве эквивалента, по сравнению с техническими характеристиками оборудования, указанного в Техническом задании Документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документацией.

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

1. По мнению Заявителя, Заказчик создает условия к ограничению количества участников закупки путем создания завышенных требований к участникам Конкурса, а именно требований к штатной численности персонала.

Частью 5 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

В соответствии с пунктами 9, 12, 13 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, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом, из части 6 статьи 3 Закона о закупках следует, что при осуществлении закупки товаров, работ, услуг 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.

Пунктами 26.1, 26.2 Положения о закупке установлено, что Заказчик в документации о закупке устанавливает обязательные требования к Участникам закупок, в том числе соответствие Участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки. Заказчиком дополнительно могут быть установлены требования к Участникам закупок, в том числе соответствие необходимому квалификационному минимуму, установленному Заказчиком в документации о закупке, включая наличие квалифицированного персонала, производственных мощностей, технологий, материальных, финансовых и трудовых ресурсов и тому подобное.

Пунктом 20 Информационной карты Документации установлены требования к персоналу Подрядчика:

«Подрядчик должен иметь в штате не менее 500 специалистов для выполнения работ. В том числе специалисты по монтажу и настройке систем

электроснабжения и ИБП (не менее 100 специалистов), специалисты по монтажу и ПНР камер видеонаблюдения (не менее 100 специалистов), специалисты по монтажу кабельных сетей и СКС (не менее 100 специалистов). Подтверждается выпиской из штатного расписания и копиями именных сертификатов/удостоверений о прохождении обучения персонала по монтажу и пусконаладочным работам, выданных производителем товара и/или программного обеспечения, предложенного Участником к поставке».

Согласно пункту 5.6.5 Документации при оценке количественных параметров деятельности субпоставщика, субподрядчика/соисполнителя эти параметры суммируются. Не подлежащие суммированию показатели должны быть в наличии хотя бы у одного соисполнителя.

Согласно пункту 5.7.6 Документации при оценке количественных параметров деятельности членов коллективного участника эти параметры суммируются. Не подлежащие суммированию показатели должны быть в наличии хотя бы у одного члена коллективного участника.

Следовательно, в случае привлечения участником Конкурса субпоставщика, субподрядчика/соисполнителя либо подачи заявки на участие в Конкурсе от коллективного участника, на соответствие данному требованию будут рассматриваться в совокупности персонал самого участника Конкурса и привлекаемых субпоставщиков, субподрядчиков/соисполнителей либо в совокупности персонал всех членов коллективного участника Конкурса.

Таким образом, указанный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. По мнению Заявителя, в Документации установлены неправомерные требования к предоставлению письма-согласования перечня основного оборудования от третьего лица, входящего в состав заявки на участие в Конкурсе.

Согласно пункту 26.5 Положения о закупке участнику закупки будет отказано в допуске к участию в случае, в том числе непредставления обязательных документов и несоответствия участника закупки и/или соисполнителей (субподрядчиков, субпоставщиков) требованиям, установленным Документацией о закупке.

В соответствии с пунктом 5.1.7 Документации участник закупки должен подать заявку на участие в Конкурсе, включающую документы, в том числе иные документы в случае установления дополнительных квалификационных требований к участнику закупки (в соответствии с пунктом 20 Информационной карты Документации).

Согласно пункту 20 Информационной карты Документации в составе заявки участник закупки предоставляет документы, указанные в пункте 5.1.7 Раздела 1 Документации, подтверждающие соответствие участника закупки

требованиям Документации, в том числе:

наличие письма-согласования перечня основного оборудования (Приложение №7 к Договору) в Федеральном Государственном казенном учреждении «Войсковая часть 68240» (ФГКУ «В/Ч 68240») (подтверждается копией письма).

Заказчик на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что указанное требование обусловлено необходимостью согласования с ФСБ России технических характеристик инженерно-технических средств обеспечения транспортной безопасности в соответствии с Мероприятиями по обеспечению безопасности населения на метрополитене, утвержденными распоряжением Правительства Российской Федерации от 30.07.2010 № 1285-р «Об утверждении Комплексной программы обеспечения безопасности населения на транспорте».

При этом, в соответствии с пунктом 5.1.9 Документации в случае, если по каким-либо причинам Участник конкурса не может предоставить требуемый документ, он должен приложить составленную в произвольной форме справку, объясняющую причину отсутствия требуемого документа.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя не представил доказательств, свидетельствующих о невозможности подать заявку на участие в Конкурсе с учетом положений пункта 5.1.9 Документации.

Таким образом, указанный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя отказался от ранее заявленного в жалобе довода в отношении не установления Заказчиком в Документации шкалы оценки по критерию «Квалификация участника закупки» при условии наличия у участника Конкурса менее 100 специалистов.

4. По мнению Заявителя, процедура проведения Конкурса в электронной форме не регламентирована Положением о Закупке, а также условия проведения Конкурса в электронной форме согласно Положению о закупке противоречат порядку, установленному Регламентом электронной торговой площадки, в части проведения переторжки и возможности участия в закупке коллективного участника

Согласно пункту 13.1, 13.2 Положения закупки любым из способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), указанных в Положении о закупке, могут проводиться в электронной форме на электронных торговых площадках. Необходимость проведения закупок в электронной форме на электронных торговых площадках определяется Заказчиком, с безусловным соблюдением требований законодательства в части проведения закупок в электронной форме.

В соответствии с пунктом 13.4 Документации при закупках на электронных торговых площадках закупочные процедуры проводятся в соответствии с регламентами и инструкциями электронных торговых площадок, и нормами Положения о закупке.

Таким образом, порядок осуществления закупки путем проведения конкурса в электронной форме установлен Положением о закупке Заказчика.

Согласно пункту 2.2.5 Документации участник закупки должен подать заявку на участие в Конкурсе, состоящую из заполняемых форм и документов, подаваемых в электронном виде с использованием функционала электронной торговой площадки.

Согласно пункту 2.5.1 Документации Правила проведения конкурса через электронную торговую площадку определяются инструкциями и регламентом ее работы, а также соглашением Участника с Оператором данной электронной торговой площадки.

Согласно Документации Конкурс осуществляется Заказчиком с использованием функционала единой информационной системы и на сайте Оператора электронной площадки <http://etp.roseltorg.ru> (далее – ЕЭТП).

Согласно пункту 9.5 Регламента процесса размещения заказов и предложений с использованием специализированной электронной торговой площадки «Коммерческие закупки» ОАО «Единая электронная торговая площадка», утвержденным генеральным директором ОАО «Единая электронная торговая площадка» (далее – Регламент) организация и проведение Конкурса устанавливается Организатором торгов в извещении и конкурсной документации.

Пунктом 5.7 Документации указаны требования к составу заявки коллективного участника закупки. При этом функционалом ЕЭТП предусмотрена подача заявки от коллективного участника лидером коллективного участника.

Заявителем не представлено доказательств о невозможности подачи заявки на участие в Конкурсе от коллективного участника посредством ЕЭТП.

Согласно пункту 3.12.4.7 Документации переторжка осуществляется путем однократного установления новой цены, которая направляется сообщением, подписанном с применением электронной подписи, направляемом по соответствующему функционалу электронной торговой площадки.

Заявителем не представлено доказательств о проведении процедуры переторжки оператором электронной площадки в нарушение установленного документацией порядка.

Таким образом, указанный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

5. По мнению Заявителя, Заказчиком в Документации установлены

завышенные технические характеристики оборудования, которое может быть предложено участником закупки в составе заявки на участие в Конкурсе в качестве эквивалента, по сравнению с техническими характеристиками оборудования, указанного в Техническом задании Документации.

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

В документации о закупке должны быть указаны определенные положением о закупке требования к количественным характеристикам поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках).

Таблица № 3 «Оборудование для оснащения ЦОД-1» и таблица № 5 «Оборудование для установки на станциях» Приложения № 1 к техническому заданию Документации содержат перечень оборудования, предполагаемого к поставке в рамках указанного Конкурса.

Согласно пункту 4.2.6 раздела 4.2 «Требования к применяемым материалам и оборудованию» технического задания Документации спецификация поставляемого товара указана в Таблицах №№3-5 данного Технического Задания. При этом, если указана торговая марка товара, то ее следует читать с добавлением слов «или аналог» (за исключением товарных знаков помеченных символом «*») Параметры эквивалентности/аналогичности товаров указаны в Приложении №2 к техническому заданию Документации.

Законодательство Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не содержит требований к правилам установления требований ккупаемым товарам, работам, услугам, применяемым параметрам эквивалентности либо аналогичности поставляемого товара, в том числе в части запретов на установление параметров эквивалентности технических характеристик оборудования, которое может быть предложено участником закупки в качестве эквивалента, по сравнению с техническими характеристиками оборудования, указанного в документации о закупке.

Таким образом, указанный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России установила следующее.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и

проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Пунктом 30.1 Раздела 3 Положения о закупке (в редакции от 27.10.2014 №1086) предусмотрены следующие способы закупок:

- Конкурс,
- Многоэтапный конкурс,
- Аукцион,
- Запрос предложений,
- Запрос котировок,
- Закупка у единственного поставщика.

Согласно пункту 31.1 Положения о закупке Конкурентный способ закупки определяется с учетом следующих особенностей (критериев):

- при стоимости закупки до 1 000 000 рублей включительно – закупка осуществляется путем проведения запроса котировок;

- при стоимости закупки свыше 1 000 000 рублей в случаях, когда в отношении предмета закупки, помимо цены закупки, используются иные критерии определения победителя, установленные в документации о закупке, закупка осуществляется путем проведения конкурса;

- при стоимости закупки свыше 1 000 000 рублей в случаях, когда в отношении предмета закупки имеются условия в соответствии с пунктом 33.2 Положения о закупке, и помимо цены закупки, используются иные критерии определения победителя, установленные в документации о закупке, закупка осуществляется путем проведения многоэтапного конкурса;

- при стоимости закупки свыше 1 000 000 рублей в случаях, когда закупаются товары, работы, услуги, сравнивать которые можно только по их цене, закупка осуществляется путем проведения аукциона по снижению начальной (максимальной) цены договора (лота) на закупку товаров, работ, услуг (или повышению процента скидки от начальной (максимальной) цены такого договора), по правилам и в порядке, установленном в документации о закупке;

- при стоимости закупки до 5 000 000 рублей в случаях, когда в отношении квалификации Участника закупки и характеристик предмета закупки установлен перечень требований, а критерием определения лучшего предложения Участника закупки является наименьшая предложенная им цена договора, закупка осуществляется путем проведения запроса предложений.

В соответствии с пунктом 13.1 закупки любым из способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), указанных в Положении о закупке, могут проводиться в электронной форме на электронных торговых площадках.

Пунктом 13.8 Положения о закупке установлен перечень товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется путем проведения аукциона в электронной форме:

электронно-вычислительная техника;

канцелярские принадлежности;

услуги по техническому обслуживанию и ремонту оргтехники для офисов, электронных вычислительных машин и используемого совместно с ними периферийного оборудования.

Согласно пункту 1.1 Проекта договора предметом Конкурса является в том числе поставка оборудования, выполнение строительно-монтажных и пуско-наладочных работ по созданию «Системы интеллектуального видеонаблюдения категорированных объектов Московского метрополитена (1-й ЭТАП)» и передаче системы в эксплуатацию.

В соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг, утвержденным постановлением Госстандарта России от 06.08.1993 № 17, электронно-вычислительная техника относится к группе «Электронно-вычислительная техника, ее детали и принадлежности» (3020000).

Согласно таблице № 3 «Оборудование для оснащения ЦОД-1», таблице № 5 «Оборудование для установки на станциях» Приложения № 1 к техническому заданию Документации предмет закупки предусматривает поставку электронно-вычислительной техники, включенную в код (ОКДП) ОК 004-93 группы 3020000 «Электронно-вычислительная техника, ее детали и принадлежности», поставка которого в соответствии с пунктом 13.8 Положения о закупке должна осуществляться путем проведения аукциона в электронной форме.

Следовательно, Заказчик неправоммерно выбрал способ определения поставщика (исполнителя, подрядчика) путем проведения закупки в форме конкурса.

Таким образом, действия Заказчика выразившиеся в неправомерном выборе способа определения поставщика (исполнителя, подрядчика) путем проведения закупки посредством конкурса, не соответствуют требованиям пункта 13.8 Положения о закупке 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:

1. Признать жалобу ЗАО «ТЕХНОСЕРВЬ А/С» от 05.02.2015 №б/н на действия заказчика ГУП города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пуско-наладочных работ по созданию «Системы интеллектуального видеонаблюдения категорированных объектов Московского метрополитена (1-й ЭТАП)» (извещение 31401769978) необоснованной.

2. Признать ГУП города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Предписание не выдавать в связи с выданным на основании решения № 223ФЗ-19/15, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «СК Строй-ФК» (вх. № 10048 от 02.02.2015) на действия заказчика ГУП города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пуско-наладочных работ по созданию «Системы интеллектуального видеонаблюдения категорированных объектов Московского метрополитена (1-й ЭТАП)» (извещение 31401769978), предписанием от 11.02.2015 № 223ФЗ-19/15 об аннулировании указанного Конкурса.

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