

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-242/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Ремторг» 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»

07.06.2016

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),
при участии представителей:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «Ремторг» от 23.05.2016 № 36 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 795/ОКЭ-ЦДИ/16 на право заключения договора оказания услуг по оценке уязвимости объектов транспортной инфраструктуры (извещение № 31603616918) 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 «Ремторг» (далее - Заявитель) от 23.05.2016 № 36 (вх. от 30.05.2016 № 76287/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 795/ОКЭ-ЦДИ/16 на право заключения договора оказания услуг по оценке уязвимости объектов транспортной инфраструктуры (извещение № 31603616918) (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.

29.04.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 24.05.2016 в 11:00;

дата и время вскрытия заявок — 24.05.2016 в 11:00;

дата и время рассмотрения заявок — 09.06.2016 в 11:00;

дата и время подведения итогов Конкурса — 10.06.2016 в 11:00.

01.06.2016 в ЕИС размещено уведомление о прекращении проведения Конкурса.

Из Жалобы следует, что Документация составлена с нарушением нормативных требований по транспортной безопасности, а именно, в Документации отсутствует требование о необходимости соответствия сотрудников, осуществляющих исполнение договора, требованиям статьи 12.1 Федерального закона от 09.02.2007 № 16 «О транспортной безопасности» (далее — Закон о транспортной безопасности) и Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2015 № 172 «О порядке аттестации сил обеспечения транспортной безопасности», а именно, подтверждение прохождения такими сотрудниками соответствующей аттестации.

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

1. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно части 2 статьи 5 Закона о транспортной безопасности оценка уязвимости объектов транспортной инфраструктуры проводится специализированными организациями в области обеспечения транспортной безопасности с учетом требований по обеспечению транспортной безопасности на основе публичного договора.

Специализированные организации в области обеспечения транспортной безопасности - юридические лица, аккредитованные компетентными органами в области обеспечения транспортной безопасности в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, для проведения оценки уязвимости объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств (пункт 8 части 1 статьи 1 Закона о транспортной безопасности).

Порядок аккредитации юридических лиц для проведения оценки уязвимости объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств (далее — Порядок аккредитации специализированных организаций) утвержден Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.03.2009 № 289 «Об утверждении правил аккредитации юридических лиц для проведения оценки уязвимости объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств».

Согласно подпункту е) пункта 9 Порядка аккредитации специализированных организаций для получения свидетельства об аккредитации организация, претендующая на его получение, представляет в компетентный орган ряд документов, в том числе, сведения о кадровом составе и документы, подтверждающие профессиональную подготовку специалистов (копии трудовых книжек, документов об образовании и квалификации), а также соответствие кадрового состава требованиям статьи 10 Закона о транспортной безопасности.

В соответствии с подпунктом 8) части 1 статьи 10 Закона о транспортной безопасности работы, непосредственно связанные с обеспечением транспортной безопасности, не вправе выполнять лица, не прошедшие в порядке, установленном Законом о транспортной безопасности, подготовку и аттестацию сил обеспечения транспортной безопасности.

Силы обеспечения транспортной безопасности подлежат обязательной аттестации, проводимой органами аттестации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации по представлению федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере транспорта, согласованному с федеральным органом исполнительной власти в области обеспечения безопасности Российской Федерации и федеральным

органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел (часть 2 статьи 12.1 Закона о транспортной безопасности).

Правила аттестации сил обеспечения транспортной безопасности (далее — Правила аттестации), предусмотренные частью 2 статьи 12.1 Закона о транспортной безопасности, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2015 № 172 «О порядке аттестации сил обеспечения транспортной безопасности».

В соответствии с пунктом 28 Правил аттестации в случае установления соответствия знаний, умений и навыков аттестуемого лица требованиям законодательства Российской Федерации о транспортной безопасности органом аттестации (аттестующей организацией) выносится решение о соответствии.

На основании решения о соответствии органом аттестации оформляется свидетельство об аттестации аттестуемого лица (далее - свидетельство об аттестации).

Следовательно, соответствие специалиста, оказывающего услуги по оценке уязвимости объектов транспортной инфраструктуры, требованиям статьи 10 Закона о транспортной безопасности подтверждается наличием у такого специалиста свидетельства об аттестации, выданного в порядке, установленном Правилами аттестации.

Таким образом, организация для получения свидетельства об аккредитации для выполнения услуг по оценке уязвимости объектов транспортной инфраструктуры должна представить в компетентный орган ряд документов, в том числе, свидетельства об аттестации сотрудников такой организации.

На основании вышеизложенного, в случае отсутствия у организации, претендующей на получение свидетельства об аккредитации имеющих свидетельства об аттестации специалистов, такая организация не сможет получить свидетельство об аккредитации.

В соответствии с пунктом 2.1 Документации участник Конкурса должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной Документацией, а именно, действующее свидетельство об аккредитации организации на проведение оценки уязвимости объектов, выданное в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 31.03.2009 № 289 «Об утверждении правил аккредитации юридических лиц для проведения оценки уязвимости объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств».

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет действующее свидетельство об аккредитации организации на проведение оценки уязвимости объектов, выданное в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 31.03.2009 № 289 «Об утверждении правил аккредитации юридических лиц для проведения оценки уязвимости объектов транспортной инфраструктуры и

транспортных средств».

Таким образом, установленное Заказчиком в Документации требование о представлении в составе заявки на участие в Конкурсе действующего свидетельства об аккредитации организации на проведение оценки уязвимости объектов транспортной инфраструктуры предполагает наличие в штате такой организации сотрудников, имеющих свидетельство об аттестации.

При этом, Заявитель не представил доказательств, подтверждающих необходимость установления в Документации указанных требований.

Таким образом, довод Заявителя не нашел подтверждения.

2. 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 6.4.3.6, 6.4.3.7, 6.4.3.8 Документации установлены следующие требования к участникам Конкурса:

- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 года, предшествующие дате размещения извещения о проведении конкурса и конкурсной документации;

- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД»;

- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД».

Таким образом, установление указанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса ограничивает количество участников Конкурса, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Согласно пункту 2.3 Документации участник должен располагать квалифицированным персоналом для оказания услуг по предмету конкурса, а именно, специалист - не менее 2 человек на каждый лот.

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

- документ по форме приложения № 11 к конкурсной документации;

- штатное расписание.

- удостоверения специалистов о повышении квалификации по программе «Оценка уязвимости объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств железнодорожного транспорта».

В приложении № 11 Документации «Сведения о квалифицированном персонале участника» приведена таблица, в которой участник Конкурса должен указать следующие сведения:

- количество специалистов по требуемой специальности,
- из них состоят в штате,
- иные требования необходимые для оценки заявки участника или подтверждения квалификации.

При этом, в соответствии с пунктом 3.2.2 Документации участник должен оказывать услуги собственными силами, привлечение субподрядных организаций возможно только с письменного разрешения Заказчика.

Таким образом, установление требования об оказании услуг собственными средствами и возможность привлечения субподрядчиков только с письменного разрешения Заказчика может привести к ограничению количества участников Конкурса, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 1.5 Документации при проведении Конкурса применяются антидемпинговые меры, перечисленные в пунктах 7.17.2.2, 7.17.2.3 (пп. «в») 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.

Таким образом, действия Заказчика, установившего дополнительные требования к участнику Конкурса, подавшему предложение с демпинговой ценой, а также дополнительные основания для отклонения заявки такого участника противоречат пункту 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Ремторг» от 23.05.2016 № 36 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 795/ОКЭ-ЦДИ/16 на право заключения договора оказания услуг по оценке уязвимости объектов транспортной инфраструктуры (извещение № 31603616918) необоснованной.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 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 07.06.2016 № 223ФЗ-242/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 07.06.2016 № 223ФЗ-242/16 не выдавать, так как Конкурс был отменен Заказчиком.

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