

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-249/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Дельта» 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»

08.06.2016

Москва

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

<...>.

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - по доверенности от 25.12.2015 № 147-ДП;

представители ООО «Дельта» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Дельта» от 23.05.2016 № 23 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2159/ОАЭ-ПКТБ ЦУНР/16 на право заключения договора поставки канцелярских товаров и бумаги для нужд ПКТБ ЦУНР (извещение № 31603529204) 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 «Дельта» (далее - Заявитель) от 23.05.2016 № 23 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2159/ОАЭ-ПКТБ ЦУНР/16 на право заключения договора поставки канцелярских товаров и бумаги для нужд ПКТБ ЦУНР (извещение № 31603529204) (далее — Аукцион, 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 в сфере закупок (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.

08.04.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 29.04.2016 в 12.00;

дата и время вскрытия заявок — 29.04.2016 в 12.00;

дата и время рассмотрения заявок — 19.05.2016 в 12.00;

дата и время проведения Аукциона — 23.05.2016 в 14.00.

01.06.2016 в ЕИС размещена информация о заключении по результатам Аукциона договора № 1954357 от 31.05.2016, копия которого представлена на заседании Комиссии ФАС России.

Из Жалобы следует, что при рассмотрении заявок, поданных на участие в Аукционе, заявка Заявителя была необоснованно отклонена Заказчиком в связи с отсутствием в составе заявки бухгалтерской (финансовой) отчетности. При этом, Заявитель утверждает, что в составе заявки представлены все документы, требование о представлении которых содержится в Документации, в том числе бухгалтерская (финансовая) отчетность.

Представитель Заказчика не согласился с доводом Жалобы и сообщил, что при проведении Аукциона 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.

В соответствии с пунктом 11 Извещения заявки на участие в Аукционе должны состоять из электронной части, размещаемой в автоматизированной информационной системе «Электронная торгово-закупочная площадка ОАО «РЖД» (на странице данного открытого аукциона на сайте www.etzp.rzd.ru) и документов, представляемых в составе заявки по адресу: 107996, г. Москва, Давыдовский пер., д. 5, каб. 206 (в рабочие дни с 9:00 до 17:30 (в пятницу до 16:30), перерыв с 12:00 до 13:00).

Согласно пункту 7.3.5 Документации электронная часть аукционной заявки должна состоять из документов, указанных в пункте 7.1.8 Документации, за исключением документов, указанных в пункте 7.3.2 Документации.

В соответствии с пунктом 7.3.2 Документации часть заявки на бумажном носителе подается по адресу и в сроки, указанные в пункте 1.8 аукционной документации, и должна состоять из документов, указанных в пунктах 7.1.8.7 (документы, подтверждающие внесение обеспечения аукционной заявки, оригинал банковской гарантии с приложением документов, подтверждающих полномочия лица, подписавшего гарантию от имени гаранта в соответствии с требованиями пункта 7.6.18 Документации или оригинал или копия платежного поручения о перечислении денежных средств), 5.4.3.1 Документации (справка 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 соответствии с подпунктом 7.1.8.8 пункта 7.1.8 Документации в составе заявки участник Аукциона должен представить, в том числе, годовую бухгалтерскую (финансовую) отчетность, а именно: бухгалтерские балансы и отчеты о финансовых результатах за три последних завершённых отчетных периода (финансовых года), по результатам которых указанная отчетность представлялась в ИФНС (для участников, осуществляющих свою деятельность менее трех отчетных периодов (финансовых лет), по результатам которых бухгалтерская (финансовая) отчетность представлялась в уполномоченные органы – годовую бухгалтерскую (финансовую) отчетность за все завершённые отчетные периоды (финансовые годы), по результатам которых указанная отчетность представлялась участником в ИФНС). Лицам, применявшим до 1 января 2013 года упрощенную систему налогообложения, представлять бухгалтерскую отчетность за период до 2012 года включительно не требуется. Участник, применявший до 1 января 2013 г. упрощенную систему налогообложения, должен представить документ, выданный ИФНС, подтверждающий правомерность применения упрощенной системы налогообложения или заявление/уведомление, направленное в налоговый орган,

о переходе на упрощенную систему налогообложения с отметкой о получении налоговым органом или приложением документов, подтверждающих направление в налоговый орган. При представлении заявки на бумажном носителе копии документов должны быть заверены участником. При представлении заявки в электронной форме документы могут быть сканированы с оригинала, копии, заверенной участником.

Следовательно, годовую бухгалтерскую (финансовую) отчетность участник Аукциона должен представить в составе электронной части заявки.

Требования к документам, подаваемым в составе электронной части заявки, установлены пунктом 7.3.7 Документации.

Электронная часть аукционной заявки подается в виде сканированных документов в формате pdf (требуемое разрешение при сканировании документов составляет 100-200dpi), упакованных в архив или серию архивов (многотомный архив) с использованием программы-архиватора. Допускается сканирование в черно-белом режиме. Объем каждого файла архива не должен превышать 10 Мб. Ограничение на общий объем электронных документов при подаче заявки (части заявки) в электронной форме указано в пункте 1.8 аукционной документации. Наименование архива, содержащего электронную часть аукционной заявки, должно соответствовать формату «Наименование участника Аукцион №.rar (или .zip)». Вместо набора символов «Наименование участника» указать наименование участника, а вместо символа «№» участник должен указать номер аукциона.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в составе электронной части заявки Заявителя, поданной на участие в Аукционе, в подтверждение наличия годовой бухгалтерской отчетности за 2014 год представлен документ в формате jpg, в связи с чем члены закупочной комиссии Заказчика при рассмотрении заявки Заявителя не смогли открыть указанный файл и ознакомиться с его содержанием.

Согласно пункту 1.2.1 протокола № 2159/ОАЭ-ПКТБ ЦУНР/16/2 рассмотрения аукционных заявок, представленных для участия в открытом аукционе, от 19.05.2016 Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе в связи с непредоставлением документов, предусмотренных пунктом 7.1.8.8 Документации.

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 5.4.3.6, 5.4.3.7, 5.4.3.8 Документации установлены следующие требования к участникам Аукциона:

- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 (три) года, предшествующие дате размещения извещения о проведении аукциона и аукционной документации;

- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД»;

- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД».

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

3. Согласно пункту 1.7 Документации обеспечение исполнения договора оформляется в виде банковской гарантии, выданной одним из банков, указанных в приложении № 4 Документации или в виде внесения денежных средств по платежным реквизитам.

В приложении № 4 Документации указан перечень из 10 банков.

При этом, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнения обязательств по договору, заключенному по результатам Аукциона.

В соответствии с пунктом 8.1.9 Документации победитель или участник, сделавший предпоследнее предложение о цене (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене), единственный участник, допущенный к участию в аукционе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником), вправе согласовать предоставление банковской гарантии иным банком, направив письменное обращение заказчику с приложением проекта банковской гарантии, соответствующего требованиям аукционной документации.

Обращение о согласовании банка рассматривается в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты получения обращения. В случае если предложенный банк соответствует требованиям заказчика к кредитным качествам и платежеспособности банков, предоставление гарантии предложенным банком может быть согласовано.

При этом, в Документации не установлены требования к кредитным качествам и платежеспособности банков, которые соответствуют требованиям Заказчика.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования к участнику Аукциона ограничивает круг участников закупки и противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что 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 6.7.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверке его заявка может быть отклонена.

Согласно пункту 6.7.4 Документации и пункту 241 Положения о закупке в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, Заказчик обязан отстранить такого участника аукциона на любом этапе проведения аукциона.

Таким образом, возможность участия в Аукционе с учетом указанных положений Документации и Положения о закупке зависит от решения Заказчика осуществлять либо не осуществлять выездную проверку, которое может быть различным в отношении разных участников Аукциона, что ограничивает количество участников Аукциона, 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Дельта» от 23.05.2016 № 23 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2159/ОАЭ-ПКТБ ЦУНР/16 на право заключения договора поставки канцелярских товаров и бумаги для нужд ПКТБ ЦУНР (извещение № 31603529204) необоснованной.

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

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 08.06.2016 № 223ФЗ-249/16 не выдавать, так как по результатам проведения Аукциона заключен договор.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех

месяцев со дня его вынесения.