

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-272/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «РЦИБ» 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»

21.06.2016

Москва

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

<...>

(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД» <...> - по доверенности от 25.02.2015 № 150-ДП;

ООО «РЦИБ» <...> — по доверенности от 20.06.2016 № б/н, рассмотрев жалобу ООО «Региональный центр информационной безопасности» (ООО «РЦИБ») от 06.06.2016 № 01-11/1086 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукцион № 5505/ОАЭ-ЦД/16 на право заключения договора оказания услуг по проведению оценки уязвимости железнодорожных станций: Шарапова Охота, Серпухов, Серпухов-ветка, Михнево, Жилево, Белые Стольбы, Барыбино, Космос, Яничкино, Луховицы, Щурово, Голутвин, Непецино, Берендино, Карасево, Озеры, Зарайск, Егорьевск-1, Разъезд 6 км, Лопатино, блок пост 97 км, Кресты (извещение № 31603673533) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Региональный центр информационной безопасности» (ООО «РЦИБ») (далее - Заявитель) от 06.06.2016 № 01-11/1086 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукцион № 5505/ОАЭ-ЦД/16 на право заключения договора оказания услуг по проведению оценки уязвимости железнодорожных станций: Шарапова Охота, Серпухов, Серпухов-ветка, Михнево, Жилево, Белые Стольбы, Барыбино, Космос, Яничкино, Луховицы,



Щурово, Голутвин, Непецино, Берендино, Карасево, Озеры, Зарайск, Егорьевск-1, Разъезд 6 км, Лопатино, блок пост 97 км, Кресты (извещение № 31603673533) (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.

19.05.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 27.06.2016 в 12:00;

дата и время вскрытия заявок — 27.06.2016 в 12:00;

дата и время рассмотрения заявок — 12.07.2016 в 12:00;

дата и время проведения Аукциона — 14.07.2016 в 11.00.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком в Документации незаконно установлено в качестве квалификационного требования к участникам закупки наличие в составе заявки аттестатов работников, проводящих оценку уязвимости, соответствующих требованиям части 1 статьи 10 Федерального закона от 09.02.2007 № 16 «О транспортной безопасности» (далее — Закон о транспортной безопасности).

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. 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.

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.

При этом, в соответствии с пунктом 159 Положения о закупке в документации о закупке могут устанавливаться обязательные требования к участникам закупки, в том числе, соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом договора.

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) 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».

Для получения свидетельства об аккредитации специализированная организация представляет в уполномоченный орган все необходимые документы, предусмотренные Порядком аккредитации.

Таким образом, наличие у организации действующего свидетельства об аккредитации является условием осуществления такой организацией оценки

уязвимости объектов транспортной инфраструктуры.

Согласно пункту 2.1 Документации участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной Документацией.

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет действующее свидетельство об аккредитации специализированной организации на проведение оценки уязвимости объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств, 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 соответствии с пунктом 2.3. Документации участник должен располагать квалифицированным персоналом, а именно, специалисты, не менее 8 человек, прошедшие обучение по программе «Оценка уязвимости объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств железнодорожного транспорта», проводящими оценку уязвимости, соответствующих требованиям части 1 статьи 10 Закона о транспортной безопасности.

В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить, в том числе, копии свидетельств о прохождении аттестации по форме, установленной Приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 14.10.2015 № 307 «Об утверждении формы свидетельства об аттестации сил обеспечения транспортной безопасности», в соответствии пунктом 31 Постановления Правительства Российской Федерации от 26.02.2015 № 172 «О порядке аттестации сил обеспечения транспортной безопасности».

Учитывая изложенное, требование о необходимости наличия в составе заявки свидетельства об аттестации специалистов участника Аукциона является избыточным.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации требование о необходимости представления участником Аукциона в составе заявки свидетельств об аттестации сотрудников, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32, пункту 159 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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. 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.

4. В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 4 пункта 32 Положения о закупке.

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 пункту 3 Документации в составе аукционной заявки участник должен представить техническое предложение, оформленное в свободной форме. В техническом предложении участника должны быть изложены все условия, соответствующие требованиям технического задания, либо более выгодные для заказчика.

Вместе с тем, из установленного требования в Документации не представляется возможным определить, какие «более выгодные» условия необходимо предложить участникам в составе аукционной заявки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего рассматриваемое требование, противоречат подпункту 4 пункта 32 Положения о закупке, пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. Согласно пункту 3.2 Документации оказание услуг осуществляется собственными силами, без привлечения субподрядных организаций.

Вместе с тем, установление Заказчиком запрета на привлечение участниками Аукциона субподрядчиков для выполнения работ, являющихся предметом Аукциона, ограничивает количество потенциальных участников закупки, поскольку исключает возможность участия в закупке организаций, способных выполнить работы, являющиеся предметом Аукциона, только с привлечением субподрядчиков.

Учитывая изложенное, установление Заказчиком запрета на привлечение субподрядчиков ограничивает количество участников Аукциона 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Региональный центр информационной безопасности» (ООО «РЦИБ») от 06.06.2016 № 01-11/1086 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукцион № 5505/ОАЭ-ЦД/16 на право заключения договора оказания услуг по проведению оценки уязвимости железнодорожных станций: Шарапова Охота, Серпухов, Серпухов-ветка, Михнево, Жилево, Белые Стольбы, Барыбино, Космос, Яничкино, Луховицы, Щурово, Голутвин, Непецино, Берендино, Карасево, Озеры, Зарайск, Егорьевск-1, Разъезд 6 км, Лопатино, блок пост 97 км, Кресты (извещение № 31603673533) обоснованной.

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. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 21.06.2016 № 223ФЗ-272/16.

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