

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-311/16

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Синарис»
Защиты» 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»**

04.07.2016

Москва

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

<...>

(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

<...>

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

рассмотрев жалобу ООО «Синарис» от 14.06.2016 № 79-16/ж (вх. от 23.06.2016 № 90046-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 763/ОКЭ-ЦДИ на право заключения договора оказания услуг по экспертизе промышленной безопасности технических устройств, комплексному обследованию сооружений на ОПО (извещение № 31603613654), 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 «Синарис» (далее - Заявитель) от 14.06.2016 № 79-16/ж (вх. от 23.06.2016 № 90046-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 763/ОКЭ-ЦДИ на право заключения договора оказания услуг по экспертизе промышленной безопасности технических устройств, комплексному обследованию сооружений на ОПО (извещение № 31603613654) (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 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.

28.04.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 23.05.2016 в 11:00;

дата и время вскрытия заявок — 23.05.2016 в 11:00;

дата и время рассмотрения заявок — 06.06.2016 в 11:00;

дата и время подведения итогов Конкурса — 07.06.2016 в 11:00.

Для участия в Конкурсе подано 6 заявок. 5 заявок отклонены.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что по результатам Конкурса заключен договор от 27.06.2016 № 1984925.

Из Жалобы следует, что Заявителю необоснованно отказано в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием заявки Заявителя квалификационным требованиям, установленным пунктом 2.5 Документации.

Кроме того, по мнению Заявителя, Заказчиком нарушены сроки размещения в ЕИС составленного по результатам Конкурса протокола рассмотрения конкурсных заявок.

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 представителей 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 протоколу № 763/ОКЭ-ЦДИ/16/2 рассмотрения конкурсных заявок, представленных для участия в Конкурсе, от 06.06.2016 Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием квалификационному требованию, установленному пунктом 2.5 Документации на основании пункта 7.8.3.2 Документации.

В соответствии с пунктом 2.5 Документации участник Конкурса должен располагать квалифицированным персоналом для оказания услуг по предмету Конкурса, а именно:

- эксперт, аттестованный в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 28 мая 2015 г. №509 «Об аттестации экспертов в области промышленной безопасности» (далее — Постановление Правительства № 509), в области экспертизы промышленной безопасности оборудования, работающего под давлением - не менее 1 чел.;

- эксперт, аттестованный в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 28 мая 2015 г. №509 «Об аттестации экспертов в области промышленной безопасности», в области экспертизы промышленной безопасности подъемных сооружений - не менее 1 чел.;

- руководитель экспертной организации, аттестованный в соответствии с требованиями «Положения об организации работы по подготовке и аттестации специалистов организаций, поднадзорных Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору РД-03-19-2007, утвержденного приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 29.01.2007 № 37 - не менее 1 чел.;

- специалистами неразрушающего контроля, входящих в состав персонала лаборатории неразрушающего контроля, аттестованными в соответствии с требованиями правил аттестации персонала в области неразрушающего контроля ПБ 03-440-02, утвержденных постановлением Госгортехнадзора России от 23.01.2002 № 3 - не менее 2 чел.

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

- документ по форме приложения № 11 к Документации;

- штатное расписание;
- действующие квалификационные удостоверения экспертов, аттестованных в области промышленной безопасности а также сведения об очередной аттестации по предмету конкурса;
- действующие квалификационные удостоверения специалистов в области неразрушающего контроля, аттестованных в соответствии с ПБ 03-440-02;
- протоколы аттестации руководителей и специалистов экспертной организации по вопросам безопасности в соответствии с требованиями РД-03-19-2007, выданные аттестационными комиссиями Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в заявке Заявителя, поданной на участие в Конкурсе, представлены квалификационные удостоверения экспертов, не соответствующие требованиям аттестации в области промышленной безопасности, установленным Постановлением Правительства № 509.

В соответствии с абзацем 11 статьи 2 Федерального закона от 21.07.1997 № 116-ФЗ «О промышленной безопасности опасных производственных объектов» эксперт в области промышленной безопасности - физическое лицо, аттестованное в установленном Правительством Российской Федерации порядке, которое обладает специальными познаниями в области промышленной безопасности, соответствует требованиям, установленным федеральными нормами и правилами в области промышленной безопасности, и участвует в проведении экспертизы промышленной безопасности.

Порядок аттестации экспертов в области промышленной безопасности установлен Постановлением Правительства № 509.

Во исполнение Постановления Правительства № 509 приказом Ростехнадзора от 26.10.2015 № 430 утвержден Административный регламент по предоставлению Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору государственной услуги по аттестации экспертов в области промышленной безопасности (далее — Административный регламент).

В Приложении № 5 к Административному регламенту содержится форма квалификационного удостоверения эксперта в области промышленной безопасности.

Квалификационные удостоверения, представленные Заявителем, выданы НОА «СертиНК» ФГАУ «НУЦСК при МГТУ им. Н.Э. Баумана» в соответствии с Правилами аттестации (сертификации) СДА-12-2009, утвержденными решением Наблюдательного совета Единой системы оценки соответствия в области промышленной, экологической безопасности, безопасности в энергетике и строительстве от 20.07.2009 № 30-БНС, и не соответствуют форме, установленной Административным регламентом.

Кроме того, приказом Ростехнадзора от 19.08.2015 № 326 утверждены

Требования к формированию и ведению реестра экспертов в области промышленной безопасности. В реестре экспертов в области промышленной безопасности, размещенном на официальном сайте Ростехнадзора, отсутствуют сведения о сотруднике, сведения о котором представлены Заявителем в составе заявки.

Таким образом, довод о необоснованном отклонении Заказчиком заявки Заявителя, поданной на участие в Конкурсе, не нашел своего подтверждения.

2. По вопросу нарушения Заказчиком сроков размещения в ЕИС протокола рассмотрения конкурсных заявок, составленного по результатам Конкурса.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках в ЕИС при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) указанной статьи.

В соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Протокол № 763/ОКЭ-ЦДИ/16/2 рассмотрения конкурсных заявок, представленных для участия в Конкурсе, от 06.06.2016 размещен в ЕИС 10.06.2016, в связи с чем, довод Заявителя о нарушении срока размещения в ЕИС протокола не нашел своего подтверждения.

3. 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 (три) года, предшествующие дате размещения извещения о проведении конкурса и конкурсной документации;

- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД»;

- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД».

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, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупках и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. В соответствии с пунктом 7.8.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в конкурсных заявках участников, путем выездных проверок. В случае

препятствования участником данной проверки, его заявка может быть отклонена.

Согласно пункту 7.8.4 Документации и пункту 241 Положения о закупке участник Конкурса не допускается к участию в Конкурсе в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки. В указанном случае Заказчик обязан отстранить такого участника Конкурса на любом этапе проведения Конкурса.

Вместе с тем, 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 зависимости от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Кроме того, препятствование участником осуществления выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Конкурса. Вместе с тем, 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 в Документации указанное требование, ограничивают количество 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.

5. Согласно пункту 2.3 Документации у участника Конкурса должна иметься система менеджмента качества деятельности по экспертизе промышленной безопасности технических устройств, комплексному обследованию сооружений на ОПО.

В подтверждение наличия системы менеджмента качества деятельности участник в составе заявки представляет действующий сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту *ISO* (с приложениями при их наличии, а также с приложением документов, подтверждающих прохождение ежегодного инспекционного контроля, если прохождение такого контроля является обязательным) или иным стандартам (при наличии) либо распоряжение, приказ, иной организационно-распорядительный акт, подтверждающий введение на предприятии собственной системы менеджмента качества, с приложением положения о качестве или иного документа, содержащего описание системы.

Вместе с тем, указанное требование является подтверждением соответствия системы менеджмента качества организации и установление такого требования в качестве критерия допуска к участию в закупочной процедуре является ограничением числа участников закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. 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.

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 3 Документации в составе конкурсной 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 конкурсной 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, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. В соответствии с протоколом № 763/ОКЭ-ЦДИ/16/2 рассмотрения конкурсных заявок, представленных для участия в Конкурсе, от 06.06.2016 в допуске к участию в Конкурсе отказано ООО «Велес» в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 6.4.3.1 конкурсной документации, не соответствующего требованиям пункта 6.4.3.1 конкурсной документации на основании пункта 7.8.3.4 конкурсной документации.

В допуске к участию в Конкурсе также отказано ООО «ПРОММАШ ТЕСТ» в связи с: представлением документа 6.4.3.1 конкурсной документации, не соответствующего требованиям пункта 6.4.3.1 конкурсной документации, на основании пункта 7.8.3.4 конкурсной документации.

Пунктом 6.4.3.1 Документации установлены обязательные требования к участникам Конкурса, в том числе, отсутствие 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). Участник конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения 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 конкурсной документации на сайтах налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 21 июля 2014 года № ММВ-7-8/378@, с учетом внесенных в приказ изменений (оригинал с печатью и подписью уполномоченного лица ИФНС либо нотариально заверенная копия). 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 конкурсной 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 (оригинал с печатью и подписью уполномоченного лица ИФНС либо нотариально заверенная копия). 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 (копия, заверенная участником).

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России не представлены доказательства, подтверждающие невозможность исполнения договора, заключенного по результатам Конкурса, в случае наличия у участника задолженности по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в Конкурсе в размере более 1000 рублей.

Кроме того, требование о представлении в составе заявки справки 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 ЕИС, накладывает на участника Конкурса дополнительные обязанности, связанные с необходимостью обращения в налоговые органы в срок не ранее дня размещения в ЕИС Извещения и Документации, а также ограничивает возможность участников Конкурса в своевременном получении указанной справки, что влечет ограничение количества участников закупки.

При этом, установление в Документации указанного требования привело к отклонению заявок двух участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают 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 «Синарис» от 14.06.2016 № 79-16/ж (вх. от 23.06.2016 № 90046-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 763/ОКЭ-ЦДИ на право заключения договора оказания услуг по экспертизе промышленной безопасности технических устройств, комплексному обследованию сооружений на ОПО (извещение № 31603613654) 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 04.07.2016 № 223ФЗ-311/16 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.

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 04.07.2016 № 223ФЗ-311/16 не выдавать, поскольку по результатам Конкурса заключен договор.

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