

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-509/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЭкоСервис» 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».

08.09.2016

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - доверенность от 25.02.2016 №146-ДП, <...> - доверенность от 26.05.2016 №77АВ0603390.

Представители ООО «ЭкоСервис» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «ЭкоСервис» от 31.08.2016 №180/16 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона № 7933/ОАЭ-ДЖВ/16 на право заключения договора оказания услуг по уборке внутренних помещений вокзалов (Западно-Сибирской РДЖВ) (извещение №31603923582), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ЭкоСервис» (далее - Заявитель) от 31.08.2016 №180/16 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона № 7933/ОАЭ-ДЖВ/16 на право заключения договора оказания услуг по уборке внутренних помещений вокзалов (Западно-Сибирской РДЖВ) (извещение №31603923582) (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 советом 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.

26.07.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

На участие в Аукционе подано 7 заявок, допущено 6.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно, Заказчиком неправомерно принято решение об отказе в допуске Заявителю к участию в Аукционе.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства о закупках, Положением о закупке, 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 10 статьи 4 Закона о закупке в документации также должна содержать требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Аналогичное положение предусмотрено подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Согласно пункту 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.

Частью 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.

Согласно подпункту 3 пункта 233 Положения о закупке заявка должна содержать всю указанную в документации информацию и документы. В случае

наличия таких требований в документации, в составе заявки должна быть представлена выданная не ранее чем за 30 дней до дня размещения извещения о проведении закупки в ЕИС: выписка из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенная копия такой выписки, выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенная копия такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц).

В соответствии с протоколом № 7933/ОАЭ-ДЖВ/16/2 рассмотрения аукционных заявок, представленных для участия в Аукционе от 29.08.2016 (далее - Протокол), Заявителю отказано в допуске, в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 7.1.7.4 аукционной документации, не соответствующего требованиям пункта 7.1.7.4 аукционной документации на основании пункта 6.5.3.4 аукционной документации.

Пунктом 7.1.7.4 Документации предусмотрено, что аукционной заявка должна содержать выданную не ранее чем за 30 (тридцать) дней до дня размещения извещения о проведении аукциона на сайтах: выписку из единого государственного реестра юридических лиц (для юридических лиц) или выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуальных предпринимателей), Документы должны быть сканированы с оригинала или нотариально заверенной копии. Допускается представление оригинала выписки, выданного в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица ИФНС (далее — Выписка ЕГРЮЛ).

Согласно пункту 6.5.3.4 Документации участник Аукциона не допускается к участию в Аукционе в случае несоответствия аукционной заявки требованиям Документации, в том числе аукционная заявка не соответствует форме, установленной Документации, не содержит документов, иной информации согласно требованиям аукционной документации.

В соответствии с пунктом 7.3.7 Документации электронная часть аукционной заявки подается в виде сканированных документов в формате pdf. В случае, если участник представляет выписку из единого государственного реестра юридических лиц или Выписку ЕГРЮЛ, выданную в форме электронного документа, то такая выписка должна быть подписана усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица ИФНС, позволяющей идентифицировать выдавший налоговый орган (владельца квалифицированного сертификата).

На заседании Комиссии ФАС России, представители Заказчика представили материала, а также заявку Заявителя и пояснили, что в составе данной заявки представлена Выписка ЕГРЮЛ полученная Заявителем в форме электронного

документа, вместе с тем подпись не представляется возможным проверить электронную подпись уполномоченного лица ИФНС, так как Заявитель представил скан такой выписки.

Заявитель на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что Выписка ЕГРЮЛ, получена в электронной форме посредством функциональных возможностей сайта Федеральной налоговой службы Российской Федерации (далее — ФНС РФ).

При этом Выписка ЕГРЮЛ получена с электронной подписью уполномоченного лица ФНС РФ.

Во исполнения требования установленного в пункте 7.3.7 Документации Выписка ЕГРЮЛ распечатана, сканирована в формате pdf. И представлена в составе заявки.

По мнению Комиссии ФАС России, Заявителем исполнены требования предусмотренные пунктом 7.3.7 Документации.

Кроме того, пункт 7.3.7 Документации не содержит обязательного требования о предоставлении в составе заявки оригинала Выписки ЕГРЮЛ, представляющую собой электронный документ подписанный ЭЦП, также на необходимость сканирования документов в составе заявки, тем самым не предполагает предоставления оригиналов документов.

Кроме того, пунктом 7.1.7.4 Документации не содержит обязательного требования о предоставлении исключительно оригинала Выписки ЕГРЮЛ.

Следует также отметить, что Заявитель на заседание Комиссии ФАС России сообщил, что предоставленная Выписка ЕГРЮЛ во исполнение требования установленных пунктами 7.1.7.4, 7.3.7 установить уполномоченное лицо, налоговый орган выдавшего Выписку ЕГРЮЛ.

Таким образом, действия Заказчика, неправомерно отклонившего заявку участника закупки противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Пунктом 3.2.2 Документации установлено требование к участникам закупки: «услуги должны выполняться без привлечения субподрядных организаций.».

Вместе с тем, установление данного требования к участникам закупки в качестве допуска к участию в Аукционе ограничением количества участников.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в качестве обязательного для участников Аукциона противоречит 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.

3. Согласно пункту 5.3.3.1 Документации: «отсутствие у участника аукциона 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 аукциона считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату подачи участником заявки на участие в аукционе в размере не более 1000 рублей».

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика не представили доказательств, подтверждающих невозможность исполнения договора, заключенного по результатам Аукциона, в случае наличия у участника задолженности в размере более 1000 рублей по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в Аукционе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в качестве обязательного для участников Аукциона 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.

4. Документацией установлены требования к участникам:

«- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 (три) года, предшествующие дате размещения извещения о проведении аукциона и аукционной документации на сайтах (пункт 5.3.3.6);

- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 5.3.3.7);

- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 5.3.3.8)».

Вместе с тем, установление требований об отсутствии просроченной задолженности, неисполненных обязательств перед Заказчиком, о непричинении вреда имуществу Заказчика в качестве обязательных к участникам Аукциона, а также возможность отказа в допуске к участию в Аукционе в связи с несоответствием указанным требованиям, необоснованно ограничивает количество участников закупки. Кроме того, несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника Аукциона исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам Аукциона.

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

4. В соответствии с пунктом 6.5.10 Документации: «Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет, а также путем выездных проверок. В случае

препятствования участником данной проверке его заявка может быть отклонена».

Согласно пункту 6.5.4 Документации участник Аукциона не допускается к участию в Аукционе в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки. В указанном случае Заказчик обязан отстранить такого участника Аукциона на любом этапе проведения Аукциона.

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 Аукциона в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Кроме того, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Аукциона. Вместе с тем, законодательством не установлена обязанность участника Аукциона 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 Аукциона, 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.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ЭкоСервис» от 31.08.2016 №180/16 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона № 7933/ОАЭ-ДЖВ/16 на право заключения договора оказания услуг по уборке внутренних помещений вокзалов (Западно-Сибирской РДЖВ) (извещение №31603923582) обоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», часть 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 08.09.2016 № 223ФЗ-509/16.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 08.09.2016 № 223ФЗ-509/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью

8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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