

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-731/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Эко-Планета» 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»

24.07.2017

Москва

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

ведущего заседания Комиссии – <...>

членов комиссии: <...>

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: Нуянзиной Н.А. - доверенность от 25.02.2015 № 146-ДП,

представители ООО «Эко-Планета» на заседание Комиссии ФАС России

не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Эко-Планета» от 12.07.2017 № 01287 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6704/ОАЭ-НПЦ ООС/17 на право заключения договора на оказание услуг по разработке проектов нормативов предельно допустимых выбросов загрязняющих веществ в атмосферный воздух (ПДВ) и проектов нормативов образования отходов и лимитов на их размещение (ПНООЛР) для предприятий Приволжской железной дороги (извещение № 31705269036), 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 «Эко-Планета» (далее — Заявитель) от 12.07.2017 № 01287 (вх. от 14.07.2017 № 107419-ЭП/17) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6704/ОАЭ-НПЦ ООС/17 на право заключения договора на оказание услуг по разработке проектов нормативов предельно допустимых выбросов загрязняющих веществ в атмосферный воздух (ПДВ) и проектов нормативов образования отходов и лимитов на их размещение (ПНООЛР) для предприятий Приволжской железной дороги (извещение № 31705269036) (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 закупках).

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.

28.06.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона нарушены положения Закона о закупках, поскольку в Документации не установлены требования к участникам Аукциона о подтверждении наличия лицензии на осуществление деятельности в области гидрометеорологии и в смежных с ней областях.

Представитель Заказчика с доводом жалобы не согласился и указал, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документации.

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 закупках.

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 1.3 Документации предметом Аукциона является право на заключение договора оказания услуг по разработке проектов нормативов предельно допустимых выбросов загрязняющих веществ в атмосферный воздух и проектов нормативов образования отходов и лимитов на их размещение для предприятий Приволжской железной дороги.

Пунктом 3.2.4 Документации установлено, что результатом оказания услуг по предмету Аукциона является предоставление Заказчику:

- 2 (двух) экземпляров оригиналов разработанного проекта ПДВ, согласованных с ФБУЗом, Роспотребнадзором, Росприроднадзором сроком действия 5 лет на русском языке на бумажном носителе в сброшюрованном виде и 1 экземпляра данного документа на электронном носителе. Текстовые документы представляются в формате Word, рисунки – jpg и в электронной форме – pdf (на CD носителях) и разрешение на выбросы загрязняющих веществ в атмосферу;

- 2 (двух) экземпляров оригиналов разработанного и согласованного Управлением Федеральной службы по надзору в сфере природопользования (Росприроднадзор) по Саратовской, Астраханской, Волгоградской области соответственно, проекта нормативов образования отходов и лимитов на их размещение (ПНООЛР) сроком действия 5 лет на русском языке на бумажном носителе в сброшюрованном виде и 1 экземпляра данного документа на электронном носителе. Текстовые документы представляются в формате Word, рисунки – jpg и в электронной форме – pdf (на CD носителях);

- решения Управления Федеральной службы по надзору в сфере природопользования (Росприроднадзор) по Саратовской, Астраханской, Волгоградской области соответственно об утверждении нормативов образования отходов и лимитов на их размещение и документ об утверждении нормативов образования отходов и лимитов на их размещение.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что в соответствии с поставлением Правительства от 20.12.2011 № 1216 «О лицензировании деятельности в области гидрометеорологии и в смежных с ней областях (за исключением указанной деятельности, осуществляемой в ходе инженерных изысканий, выполняемых для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительства), а также работ по активному воздействию на гидрометеорологические и геофизические процессы и явления» деятельность по подготовке и предоставлению потребителям прогностической, аналитической и расчетной информации о состоянии окружающей среды, ее загрязнении (включая радиоактивное) является лицензируемой.

При этом, согласно пояснениям представителя Заказчика, целью разработки проекта нормативов предельно-допустимых выбросов загрязняющих веществ в атмосферный воздух является не представление потребителям информации о состоянии окружающей среды, а расчет платы за негативное воздействие на окружающую среду для отдельного юридического лица по определенным объектам, в связи с чем Заказчиком не установлено в Документации требование о наличии лицензии на осуществление деятельности в области гидрометеорологии.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу об обоснованности довода Жалобы.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. Пунктом 6.7.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Аукциона в письменной форме запросить у участников отбора информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с квалификационной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение аукционных заявок участников.

В соответствии с пунктом 6.7.10 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 проверки, его заявка может быть отклонена.

Вместе с тем, возможность участия в Аукционе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Кроме того, в Положении о закупках и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника закупки в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Вместе с тем, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Аукциона. При этом, 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.

2.1 Пунктом 5.3.3.1 Документации установлено требование: «об отсутствии у участника Аукциона недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации. Участник аукциона считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято»

С учетом особенностей налогообложения, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требование декларации на момент подачи заявок об отсутствии задолженности перед бюджетом Российской Федерации может привести к ограничению количества участников в виду сокращения количества участников закупки, так как фактически задолженность участника на момент подачи заявки должна соответствовать 0 рублей 00 копеек.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Согласно пункту 8.1.8 Документации, при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник Аукциона должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в приложении № 4 Документации.

При этом приложением № 4 Документации установлен перечень из 10 банков, банковские гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора.

Кроме того, пунктом 8.1.9 Документации установлено, что «победитель или участник, конкурсной заявке которого присвоен второй номер (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, заявке которого присвоен второй порядковый номер, 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 конкурсной документации».

Вместе с тем, возможность участия в Аукционе с учетом указанных

положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

3.1 Пунктом 8.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Аукциона, предоставляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник, с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупках 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 «Эко-Планета» от 12.07.2017 № 01287 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6704/ОАЭ-НПЦ ООС/17 на право заключения договора на оказание услуг по разработке проектов нормативов предельно допустимых выбросов загрязняющих веществ в атмосферный воздух (ПДВ) и проектов нормативов образования отходов и лимитов на их размещение (ПНООЛР) для предприятий Приволжской железной дороги(извещение № 31705269036) 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. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 24.07.2017 № 223ФЗ-731/17.

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