

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-721/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «КлаудСис» 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».

25.07.2017

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <....>

при участии представителей: <....>

рассмотрев жалобу ООО «КлаудСис» от 17.07.2017 № 1/1 на действия (бездействие) заказчика АО «ФПК» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 24759/ОКЭ-АО «ФПК»/2017/Д на право заключения договоров на оказание услуг по содержанию вагонов в эксплуатационном состоянии в парках отстоя, экипировке вагонов твердым топливом и водой для нужд филиалов АО «ФПК» (извещение № 31705266351), 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 «КлаудСис» (далее - Заявитель) от 17.07.2017 № 1/1 (вх. № 111391-ЭП/17 от 17.07.2017) на действия (бездействие) заказчика АО «ФПК» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 24759/ОКЭ-АО «ФПК»/2017/Д на право заключения договоров на оказание услуг по содержанию вагонов в эксплуатационном состоянии в парках отстоя, экипировке вагонов твердым топливом и водой для нужд филиалов АО «ФПК» (извещение № 31705266351) (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 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.

27.06.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 18.07.2017 в 12:00;

дата рассмотрения заявок — 20.07.2017 в 12:00;

дата подведения итогов закупки — 21.07.2017 в 12:00.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. Документация не содержит сведений об объемах выполняемых работ;
2. Заказчиком в ЕИС не размещено обоснование начальной (максимальной) цены договора;
3. Заказчиком неправомерно объединены в один лот функционально и технологически не связанные между собой работы.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства о закупках, Положением о закупке, 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 предусмотрен подпунктом 2 пункта 30 Положения о закупке.

Из Жалобы следует, что Документация не содержит сведений об объемах выполняемых работ.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 1.3 Документации предмет закупки - оказание услуг по содержанию вагонов в эксплуатационном состоянии в парках отстоя, экипировке вагонов твердым топливом и водой для нужд филиалов АО «ФПК».

Согласно пункту 3 Документации объем оказания услуг по содержанию вагонов в эксплуатационном состоянии в парках отстоя, экипировке вагонов твердым топливом и водой для нужд филиалов АО «ФПК» по лотам №№ 1-6 указан в Таблицах №№1-15.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы по закупке, в том числе Документацию и пояснил, что все работы выполняются в соответствии с требованиями Документации, при этом в составе такой Документации размещены технические задания по каждому из лотов закупки (Приложения 1-6 Документации).

Кроме того, на заседании Комиссией ФАС России также установлено, что таблицы №№1-15 содержат объем оказания услуг в единицах.

Вместе с тем, представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явились, а также не представили иной информации, подтверждающей, что из Документации не представляется возможным установить объем работ, оказываемых по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком в ЕИС не размещено обоснование начальной (максимальной) цены договора.

Согласно пункту 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения о начальной максимальной цене договора.

В соответствии с пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, сведения о начальной (максимальной) цене

договора (цене лота); порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

При этом Закон о закупках не содержит требований к порядку определения и обоснования Заказчиком начальной максимальной цены договора.

Таким образом, планирование и формирование предмета размещаемой закупки, начальной (максимальной) цены договора (цены лота) осуществляется заказчиком самостоятельно и не регламентируется нормами Закона о закупках, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, принятыми в его реализацию.

3. Заказчиком неправомерно объединены в один лот функционально и технологически не связанные между собой работы.

В соответствии с пунктом 1.3 Документации предмет закупки - оказание услуг по содержанию вагонов в эксплуатационном состоянии в парках отстоя, экипировке вагонов твердым топливом и водой для нужд филиалов АО «ФПК».

Согласно объемам работ установленным в таблицах №№1-15, подрядчику по каждому из заключаемому договору необходимо выполнить: экипировку вагонов, Содержание вагонов в эксплуатационном состоянии.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что данные работы представляют собой комплекс услуг по подготовке вагона в рейс, при этом такие работы относятся к единому объекту (вагон) и единому результату (содержание вагона в эксплуатационном состоянии). Кроме того, работы разделены по лотом, в связи с чем отсутствовало ограничение количества участников, так как на участие в закупке подано от 4 до 7 заявок по каждому из лотов.

Вместе с тем, представитель Заявителя явку на заседание Комиссии ФАС Российской не обеспечил, а также не представил сведений, подтверждающих довод Заявителя.

Учитывая изложенное, довод не нашел своего подтверждения.

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

4. 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 предусмотрен подпунктом 2 пункта 30 Положения о закупке.

Согласно пункту 159 Положения о закупке Заказчик вправе устанавливать в документации о закупке иные единые требования к

участникам закупки, в том числе квалификационные требования.

4.1 Пунктом 2.2 Документации установлено, что участник Конкурса по лотам №№ 1-6 должен иметь опыт оказания услуг по экипировке транспортных средств твердым топливом или экипировке транспортных средств твердым топливом и водой, стоимость которого составляет не менее 20% (двадцати процентов) от начальной (максимальной) цены договора (цены лота), без учета НДС, установленной в пункте 3.1 конкурсной документации.

В подтверждение опыта оказания услуг по мойке-уборке участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 10 к конкурсной документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.1 конкурсной документации;

и

- акты об оказании услуг по мойке-уборке;

и

- договоры на оказание услуг по мойке-уборке (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

и

- копии документов, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками конкурса (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

В соответствии с пунктом 249 Положения о закупке победителем Конкурса признается участник, предложивший лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые указаны в Документации.

Кроме того, отсутствие у участников фактов оказания услуг по предмету закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

С учетом изложенного, наличие у участников закупки опыта оказания услуг не может являться критерием допуска к участию в закупке.

4.2 Пунктом 6.3.3.1 установлено требование к участникам закупки об отсутствии недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, 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 запроса котировок 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.

4.3 Пунктом 7.8.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Конкурса в письменной форме запросить у участников Конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение конкурсной комиссии Заказчика правом запрашивать дополнительную информацию и документы, не представленные в составе заявки, содержит риски необъективной оценки заявок и может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

В соответствии с пунктом 7.8.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в конкурсных 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 Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Кроме того, в Документации отсутствуют основания и порядок проведения выездных проверок.

4.4 Согласно пункту 9.1.8 Документации, при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в приложении № 5 Документации. Срок действия банковской

гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 (один) месяц.

При этом приложением № 5 Документации установлен перечень из 10 банков, банковские гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора.

Кроме того, пунктом 9.1.9 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 конкурсе (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 Конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

4.5 Пунктом 9.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Конкурса, представляет 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 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,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «КлаудСис» от 17.07.2017 № 1/1 на действия (бездействие) заказчика АО «ФПК» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 24759/ОКЭ-АО «ФПК»/2017/Д на право заключения

договоров на оказание услуг по содержанию вагонов в эксплуатационном состоянии в парках отстоя, экипировке вагонов твердым топливом и водой для нужд филиалов АО «ФПК» (извещение № 31705266351) необоснованной.

2. Признать АО «Федеральная пассажирская компания» нарушившим часть 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 25.07.2017 № 223ФЗ-721/17.

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