

АО «ФПК»

Верземнека ул., д. 4,
Москва, 129272

ООО «Формула успеха»

Искры ул., д. 31, корп. 1, пом. 2,
ком. 2,
Москва, 129344

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-68/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Формула успеха» 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»

02.02.2018

Москва

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

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Формула Успеха» от 24.01.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика АО «ФПК» при проведении запроса котировок в электронной форме № 26055/ЗКТЭ-АО «ФПК»/2017/МСК на право заключения договора выполнения работ по ремонту и техническому обслуживанию редукторов и редукторно-карданного привода пассажирских вагонов для нужд Московского филиала АО «ФПК» (извещение № 31705924500) 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 «Формула Успеха» (далее — Заявитель) от 24.01.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика АО «ФПК» (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме № 26055/ЗКТЭ-АО «ФПК»/2017/МСК на право заключения договора на выполнение работ по ремонту и техническому обслуживанию редукторов и редукторно-карданного привода пассажирских вагонов для нужд Московского филиала АО «ФПК» (извещение № 31705924500) (далее — Запрос котировок, 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

Кроме того, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействиях) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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.

26.12.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса котировок Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком ненадлежащим образом сформирован протокол рассмотрения заявок;
2. Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя Комиссия ФАС России установила следующее.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Запроса котировок 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 частью 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения

Пунктом 322 Положения о закупках установлено, что результаты рассмотрения и оценки котировочных заявок оформляются протоколом, в котором могут быть отражены следующие сведения:

- 1) наименование товаров, работ, услуг, на закупку которых проводился запрос котировок, существенные условия договора;
- 2) сведения об участниках закупки, подавших котировочные заявки;
- 3) принятое заказчиком решение об отклонении котировочной заявки с обоснованием причин отклонения;
- 4) наиболее низкая цена товаров, работ, услуг;
- 5) сведения о победителе в проведении запроса котировок, об участнике закупки, предложившем в котировочной заявке цену, такую же, как и победитель в проведении запроса котировок, или об участнике закупки, предложение о цене договора (цене лота) которого содержит лучшие условия по цене договора (цене лота), следующие после предложенных победителем в проведении запроса котировок условий;
- 6) предложения для рассмотрения комиссией;

7) заключение о взаимозаменяемости (эквивалентности) товаров, работ, услуг (при необходимости).

Протокол подписывается заказчиком и представляется на рассмотрение комиссии.

Учитывая изложенное, Положение о закупках не содержит требований о необходимости указания в протоколе рассмотрения заявок, конкретной информации о документах на основании которых принято решение о наличии недостоверных сведений в заявке участник закупки.

Вместе с тем, представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок.

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.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки котировочных заявок от 17.01.2018 № 26055/ЗКТЭ-АО «ФПК»/2017/МСК/2 (далее — Протокол рассмотрения), заявка Заявителя отклонена на основании пункта 6.8.5 Документации в связи с представлением в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы, заявку Заявителя и сообщил, что в составе заявки Заявителем предоставлен договор, заключенный между ООО «Редукторремсервис» и ООО «СнабТехЦентр» от 26.01.2012 № РРС-01.12/8. При этом в соответствии с письмом ООО «СнабТехЦентр», полученного в ответ на запрос Заказчика от 09.01.2018 № Исх-42/ФПКФ МОСК, вышеуказанные правоотношения не подтверждены.

Кроме того, представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем в составе заявки на участие в Запросе котировок представлена декларация об отсутствии у Заявителя на момент подачи заявки на участие в закупке недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации. При этом в соответствии с письмом ИФНС № 5 России от 15.01.2018 № 07-10/001398, полученному на запрос Заказчика от 15.01.2017 № 07.10/001398, по состоянию на 29.12.2017 Заявитель является должником по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации.

Пунктом 6.8.5 Документации установлено, что в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных в составе заявки, заказчик обязан устранить такого участника запроса котировок на любом этапе проведения запроса котировок.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что в заявке Заявителя, которая подана 29.12.2017, содержится информация, что у Заявителя отсутствует на момент подачи заявки задолженность по налогам и сборам.

При этом на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя не представил доказательств, что задолженности не было.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, отклонившего заявки Заявителя в виду предоставления недостоверных сведений в составе заявки на участие в Запросе котировок, не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке, Документации

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, Котировочной или котировочной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

3. Пунктом 6.8.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до даты проведения Запроса котировок в письменной форме запросить у участников Запроса котировок информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников.

В соответствии с пунктом 6.8.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе, путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверке его заявка может быть отклонена.

Вместе с тем, возможность участия в Запросе котировок с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запрос котировок.

Кроме того, 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 Запроса котировок в зависимости 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 Запроса котировок. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Запрос котировок 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 указанные требования в Документации, которые могут повлечь ограничение количества 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.

4. Пунктом 8.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Запроса котировок, 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.

При этом в соответствии с пунктом 386 Положения о закупках установлено, что в случае непредставления Заказчику победителем, иным участником, с которым заключается договор, в срок, установленный в документации сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующими документами, победитель, иной участник считаются уклонившимися от заключения договора.

Вместе с тем, Документация не содержит сведений о конкретных сроках предоставления сведений о владельцах участника Запроса котировок.

Кроме того, в случае если участником Запроса котировок, с которым принято решение заключить договора, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Кроме того, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки 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 подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. Пунктом 5.3.3.1 Документации установлено требование: «об отсутствии у участника Запроса котировок недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации. 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».

Вместе с тем, дата окончания подачи заявок — 26.01.2018, дата рассмотрения заявок — 12.02.2018. Таким образом, участник Запроса котировок на момент подачи заявки может не иметь недоимки по налогам, сборам, а также задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации. При этом к моменту рассмотрения заявок возникновение недоимки и задолженности (например, не по вине такого участника), повлечет признание Заказчиком таких сведений (содержащихся в представленных участником в составе заявки документах) недостоверными, что является основанием для отказа в допуске на участие в Запросе котировок такому участнику Запроса котировок на любом этапе проведения Запроса котировок, согласно требованиям пункта 7.5.4 Документации.

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.

Вместе с тем, выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки, поскольку по указанному основанию заявки участников Запроса котировок не отклонялись.

6. Пунктом 2.1 Документации установлено, что Участник должен иметь опыт по фактически выполненным работам по ремонту и техническому обслуживанию приводов вагонных генераторов (редукторов) пассажирских вагонов, стоимость которых составляет не менее 20 % (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении № 3 к котировочной документации. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником запроса котировок (с учетом правопреемственности) работ по ремонту и техническому обслуживанию приводов вагонных генераторов (редукторов) пассажирских вагонов.

В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки

представляет:

- документ по форме приложения № 11 к котировочной документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.1 котировочной документации;
- акты о выполнении работ;
- договоры на выполнение работ (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями);
- копии документов, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками запроса котировок (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Вместе с тем отсутствие у участника Запроса котировок опыта выполнения работ по ремонту и техническому обслуживанию приводов вагонных генераторов (редукторов) пассажирских вагонов не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса котировок, поскольку участник может обладать опытом выполнения работ по ремонту и техническому обслуживанию иного оборудования, при в виду отсутствия законодательно закрепленных требований к вышеуказанным видам работ, выполнять работы по предмету Запроса котировок надлежащим образом.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования в Документации, которые могут повлечь ограничение количества 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.

Согласно сведениям размещенным в ЕИС по результатам закупки заключен договор с ООО «Электронные Инженерные Системы» № 021-18/ФМСК(Э) от 29.01.2018.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Формула Успеха» (ИНН: 7716813320; ОГРН: 5157746213609) от 24.01.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика АО «ФПК» (ИНН: 7708709686; ОГРН: 1097746772738) при проведении запроса котировок в электронной форме № 26055/ЗКТЭ-АО «ФПК»/2017/МСК на право заключения договора на выполнение работ по ремонту и техническому обслуживанию редукторов и редукторно-карданного привода пассажирских вагонов для нужд Московского филиала АО «ФПК» (извещение № 31705924500) необоснованной.

2. Признать АО «ФПК» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными

видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку по результатам Запроса котировок заключен договор.

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