

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-522/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Уральские локомотивы» 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»

19.07.2018

Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Уральские локомотивы» от 09.07.2018 № 620/260 на действия (бездействие) заказчика АО «Центральная ППК» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку электропоездов для обеспечения пассажирских перевозок на Московском транспортном узле (извещение № 31806678451), 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 «Уральские локомотивы» (далее - Заявитель) от 09.07.2018 № 620/260 на действия (бездействие) заказчика АО «Центральная ППК» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку электропоездов для обеспечения пассажирских перевозок на Московском транспортном узле (извещение № 31806678451) (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.

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.



При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 «Центральная ППК», утвержденным решением Совета директоров ОАО «Центральная ППК» от 25.10.2016 (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.

29.06.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации, размещенной в ЕИС:

Дата окончания подачи заявок: 10.08.2018;

Дата рассмотрения заявок: 13.08.2018;

Дата подведения итогов: 13.08.2018;

Начальная максимальная цена договора: 10 733 890 650 рублей.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

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

1. Заказчиком неправомерно не размещены в ЕИС Извещение и Документация;
2. Заказчиком в проекте договора Документации (далее - Договор) неправомерно установлено требование о том, что поставляемый по Договору товар должен быть обеспечен сертификатом соответствия требованиям ТР ТС 001/2011;
3. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о том, что номинальная населенность одного вагона электропоезда должна быть не менее 600 пассажиров;
4. Заказчиком в Документации неправомерно установлен размер обеспечения заявки, поскольку указанное обстоятельство налагает дополнительные финансовые обязанности на участника Конкурса;
5. Заказчиком ненадлежащим образом рассчитана начальная (максимальная) цена договора, поскольку по, мнению Заявителя, формирование цены договора необходимо исчислять по жизненному циклу соответствующих вагонов;
6. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен критерий оценки заявок участников закупки «Опыт участника»;
7. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении участником закупки в составе заявки на участие в закупке справки об отсутствии у участника закупки недоимки по налогам и сборам.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации.

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 Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно не размещены в ЕИС Извещение и Документация.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках, при закупке в единой информационной системе в сфере закупок 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.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, Извещение и Документация о проведении Конкурса размещены в ЕИС 29.06.2018.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Договоре неправомерно установлено требование о том, что поставляемый по Договору товар должен быть обеспечен сертификатом соответствия требованиям ТР ТС 001/2011.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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 1.5 Договора, поставляемый по Договору товар должен быть обеспечен сертификатом соответствия требованиям ТР ТС 001/2011.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что согласно требованиям Документации, обязанность по поставке электропоездов в соответствии с сертификатом соответствия требованиям ТР ТС 001/2011 возникает только у победителя закупки, то есть в момент исполнения договора, заключаемого по результатам Конкурса. Таким образом, предоставление соответствующих сертификатов в составе заявки на участие в Конкурсе не требуется. Кроме того, предоставление соответствующих сертификатов необходимо в целях подтверждения качества поставляемого товара, а также соответствия поставляемых товаров требованиям безопасности.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Заявителя.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о том, что номинальная населенность одного вагона электропоезда должна быть не менее 600 пассажиров.

На основании части 24 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указанный довод отозван Заявителем на заседании Комиссии ФАС России, в связи с чем указанный довод не рассматривается Комиссией ФАС России.

4. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлен размер обеспечения заявки, поскольку указанное обстоятельство налагает дополнительные финансовые обязанности на участника Конкурса.

В соответствии с пунктом 20 Документации, Заказчик устанавливает требование о внесении участниками обеспечения конкурсной заявки в виде безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Заказчика. Требования к безналичному перечислению денежных средств на расчетный

счет заказчика: денежные средства в качестве обеспечения конкурсной заявки перечисляются на расчетный счет заказчика в размере 751 372 345, 50 рублей, НДС не облагается.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что согласно изменениям в Документацию, опубликованным в ЕИС 18.07.2018, Заказчик установил требование о внесении участниками обеспечения конкурсной заявки в виде безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Заказчика в размере 751 372 345, 50 руб. В соответствии с пунктом 220 Положения о закупке, при проведении процедуры закупки заказчик вправе установить требования к обеспечению заявок. При этом в документации о закупке заказчиком могут быть указаны размер обеспечения заявок и условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок предусмотрен заказчиком). Обеспечение заявки на участие в закупке может предоставляться участником закупки путем внесения денежных средств или банковской гарантией. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки в соответствии с требованиями документации о закупке. Согласно пункту 221 Положения о закупке, размер обеспечения заявки должен составлять не более 7 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота). С учетом изложенного, Заказчиком в Документации установлено требование обеспечения заявки в размере 751 372 345, 50 руб, что не превышает 7 процентов от начальной (максимальной) цены договора.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Заявителя.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

5. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком ненадлежащим образом рассчитана начальная (максимальная) цена договора, поскольку по, мнению Заявителя, формирование цены договора необходимо исчислять по жизненному циклу соответствующих вагонов.

В соответствии с пунктом 5.2 Документации, порядок формирования цены договора (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей) установлен согласно Проекту договора – Приложение №3 к Документации.

Разделом 3 Договора установлена цена Договора и порядок оплаты выполненных работ по Договору.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что начальная (максимальная) цена договора сформирована с учетом необходимых затрат на выполнение обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Конкурса, в соответствии с потребностями Заказчика и с учетом условий рынка аналогичных товаров.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Заявителя.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

6. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен критерий оценки заявок участников закупки «Опыт участника».

Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 14 Документации Заказчиком установлен порядок и критерии оценки заявок участников Конкурса.

Согласно таблице № 1 раздела 14 Документации Заказчиком оценивается заявка участника, в том числе, по критерию «Опыт участника». Оценка по указанному критерию осуществляется путем сопоставления опыта поставки товаров, представленного в соответствии с пунктом 13.5. Извещения и Документации, по соответствующей формуле.

В соответствии с пунктом 13.5 Документации, конкурсная заявка должна содержать иные документы на усмотрение участника, в том числе, сведения об опыте поставки товаров (по форме № 4 приложения № 2 к Документации) по предмету Конкурса (или эквивалентный, в том числе опыт поставки любого иного пассажирского подвижного состава) с обязательным приложением копий исполненных договоров.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что указанный критерий установлен Заказчиком в целях определения и оценки возможности своевременного и качественного выполнения участником закупки работ по предмету закупки. Кроме того, наличие соответствующего опыта у участника закупки минимизирует риски несвоевременного выполнения договорных обязательств и позволит заказчику определить лучшие условия, предлагаемые участниками Конкурса.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Заявителя.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

7. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении участником закупки в составе заявки на участие в закупке справки об отсутствии у участника закупки недоимки по налогам и сборам.

Абзацем «г» пункта 12.1 Документации установлено, что у участника Конкурса должна отсутствовать недоимка 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) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки 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.

В подтверждение установленного требования участник закупки в составе заявки на участие в Конкурсе должен представить справку об исполнении участником обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, выданная не ранее 30 дней до дня размещения Извещения о закупке в единой информационной системе налоговыми органами по форме, утвержденной ФНС России (подпункт 4 пункта 13.1 Документации).

Требование о предоставлении в составе заявки справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, штрафов, пеней, 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 налоговый орган в срок не ранее дня размещения в ЕИС Извещения и Документации, а также ограничивает возможность участников Конкурса в своевременном получении указанной справки, что влечет риск невозможности подать заявку участником закупки.

На основании вышеизложенного, а также учитывая особенности налогообложения, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требование о предоставлении в составе заявки на участие в Конкурсе декларации об отсутствии задолженности перед бюджетом Российской Федерации на дату рассмотрения заявки на участие в Конкурсе 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, требования Документации, ограничивают количество участников закупки, а также противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 30 Положения о закупках и нарушают требования части 1

статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Уральские локомотивы» (ИНН: 6606033929, ОГРН: 1106606000929) от 09.07.2018 № 620/260 на действия (бездействие) заказчика АО «Центральная ППК» (ИНН 7705705370; ОГРН 1057749440781) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку электропоездов для обеспечения пассажирских перевозок на Московском транспортном узле (извещение № 31806678451) обоснованной в части неправомерного установления в Документации требования о предоставлении участником закупки в составе заявки на участие в закупке справки об отсутствии у участника закупки недоимки по налогам и сборам.

2. Признать в действиях АО «Центральная ППК» нарушение части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «Центральная ППК» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 19.07.2018 № 223ФЗ-522/18.

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