

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2,
Москва, 107174

ООО «Георесурс-КБ»

Почтовое отделение № 2, а/я 305,
г. Саратов, 410002

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-880/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Георесурс-КБ» 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»

29.11.2018

Москва

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

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Георесурс-КБ» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса предложений в электронной форме № 42/ЗПЭ-ДКРС/18 на право заключения договора выполнения спасательных археологических полевых работ (раскопки) на территории объектов культурного наследия (памятников археологии), расположенных в зоне строительства по объекту: «Комплексная реконструкция участка Котельниково-Тихорецкая-Кореновск - Тимашевская-Крымская с



Идентификатор

обходом Краснодарского узла Северо-Кавказской железной дороги. Строительство второго пути на участке Тихорецкая (искл.) - Газырь(вкл.)» (извещение № 31806978821), 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 «Георесурс-КБ» (далее - Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме № 42/ЗПЭ-ДКРС/18 на право заключения договора выполнения спасательных археологических полевых работ (раскопки) на территории объектов культурного наследия (памятников археологии), расположенных в зоне строительства по объекту: «Комплексная реконструкция участка Котельниково-Тихорецкая-Кореновск - Тимашевская-Крымская с обходом Краснодарского узла Северо-Кавказской железной дороги. Строительство второго пути на участке Тихорецкая (искл.) - Газырь(вкл.)» (извещение № 31806978821) (далее — Запрос предложений, 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 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Согласно части 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 (бездействии) 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.

В соответствии с частью 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 осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

28.09.2018 в ЕИС размещено извещение и документация к извещению о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

дата окончания подачи заявок — 10.10.2018;

дата рассмотрения заявок — 06.11.2018;

дата подведения итогов – 07.11.2018;

начальная (максимальная) цена договора: 15 080 296 рублей.

В целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы в заседании Комиссии ФАС России объявлен перерыв до 29.11.2018.

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 Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение о признании Запроса предложений

несостоявшимся.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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. 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 пунктом 1 Положения о Закупке определяется порядок проведения конкурентных и неконкурентных закупок товаров, работ и услуг для нужд ОАО «РЖД».

В соответствии с пунктом 412 Положения о закупке, Запрос предложений признается несостоявшимся, если:

- 1) на участие в Запросе предложений не подано ни одной заявки;
- 2) на участие в Запросе предложений подана одна заявка;
- 3) по итогам рассмотрения и оценки заявок только один участник допущен к участию в Запросе предложений;
- 4) ни один из участников не допущен к участию в запросе предложений;
- 5) победитель запроса предложений или участник, окончательному предложению которого присвоен второй номер, уклоняется от заключения договора.

Согласно протоколу вскрытия заявок от 10.10.2018 № 42/ЗПЭ-ДКРС/18/1 для участия в Запросе предложений поступило пять заявок.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок, поданных на участие в Запросе предложений, от 17.10.2018 № 42/ЗПЭ-ДКРС/18/2 участникам ИИМК РАН, ООО «НИПИИ ЭТ «ЭНЕРГОТРАНСПРОЕКТ», АНО «НИЦ» отказано в допуске к участию в Запросе предложений в связи с несоответствием банковской гарантии условиям, изложенным в Документации. Признаны соответствующими требованиям Документации и допущены к

участию в Запросе предложений участники: ООО «Георесурс-КБ», Ассоциация «Южархеология».

Кроме того, согласно протоколу вскрытия окончательных предложений от 23.10.2018 № 42/ЗПЭ-ДКРС/18/3, поступила одна заявка Заявителя с окончательным предложением.

Вместе с тем, в соответствии с протоколом рассмотрения и оценки окончательных предложений от 07.11.2018 № 42/ЗПЭ-ДКРС/18/4 письмом от 17.10.2018 № 321 заявка Ассоциации «Южархеология» отозвана.

Таким образом, протоколом от 08.11.2018 № 476 Запрос предложений признан несостоявшимся, в связи с тем, что по итогам рассмотрения заявок только один участник (ООО «Георесурс-КБ») допущен к участию в Запросе предложений.

При этом, согласно части 11 статьи 3.2 Закона о закупках, участник конкурентной закупки вправе подать только одну заявку на участие в такой закупке в отношении каждого предмета закупки (лота) в любое время с момента размещения извещения о ее проведении до предусмотренных документацией о закупке даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке. Участник конкурентной закупки вправе изменить или отозвать свою заявку до истечения срока подачи заявок. Заявка на участие в такой закупке является измененной или отозванной, если изменение осуществлено или уведомление об отзыве заявки получено заказчиком до истечения срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Кроме того, в соответствии с пунктом 147 Положения о закупке, участник конкурентной закупки в электронной форме, подавший заявку на участие в такой закупке, вправе отозвать данную заявку либо внести в нее изменения не позднее даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке, направив об этом уведомление оператору электронной площадки.

Согласно пункту 256 Положения о закупке, участник вправе изменить или отозвать свою заявку до истечения срока подачи заявок с учетом требований настоящего Положения.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что заявка Ассоциации «Южархеология» была отозвана в бумажной форме 17.11.2018 после окончания срока подачи заявок и данный отзыв был принят Заказчиком, что противоречит части 11 статьи 3.2 Закона о закупках и пунктам 147, 256 Положения о закупках.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно обеспечена возможность отзыва заявки Ассоциации «Южархеология» и, как следствие, принято решение, согласно которому Запрос предложений признан несостоявшимся. Указанное решение 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.

При этом согласно Жалобе Заявителя предметом обжалования являются, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном принятии решения, согласно которому Запрос предложений признан несостоявшимся, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. Пунктом 2.1. установлено, что участник должен иметь опыт по фактически выполненным спасательным археологическим полевым работам (раскопкам) на территории объектов культурного наследия (памятников археологии), в том числе по подготовке научного отчета о выполненных археологических полевых работах; стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) от начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении № 2 Документации.

При этом учитывается стоимость всех фактически выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) спасательных археологических полевых работ (раскопок) на территории объектов культурного наследия (памятников археологии), в том числе по подготовке научного отчета о выполненных археологических полевых работах.

В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет:

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

- и

- акты о выполнении работ;

- и

- договоры на выполнение работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

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

Вместе с тем, отсутствие у участника Запроса предложений опыта по фактически выполненным спасательным археологическим полевым работам (раскопкам) не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, которое может 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.

Вместе с тем, указанное нарушение не повлияло на результат проведения Запроса предложений, поскольку по указанному основанию заявки участников не отклонялись.

3. Пунктом 7.8.9 Документацией установлено, что Заказчик вправе до даты проведения Запроса предложений в письменной форме запросить у участников Запроса предложений 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.

Вместе с тем, возможность участия в Запросе предложений с учетом указанного положения Документации к извещению зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации к извещению, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, указанное нарушение не повлияло на результат проведения Запроса предложений, поскольку указанные права при проведении Запроса предложений Заказчиком не применялись.

4. Пунктом 9.1.8 установлено, что при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в приложении № 5 документации запроса предложений. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 (один) месяц.

При этом приложением № 5 Документации установлен перечень из 12 банков, банковские гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора.

Кроме того, пунктом 9.1.9 Документации к извещению установлено, что победитель или участник, 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 Запросе предложений (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 Документации.

В силу пункта 9.1.10 Документации обращение о согласовании банка рассматривается в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты получения обращения. В случае, если предложенный банк соответствует требованиям заказчика к кредитным качествам и платежеспособности банков предоставление гарантии предложенным банком может быть согласовано.

Вместе с тем, возможность участия в Запросе предложений с учетом указанных положений зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование к участникам Запроса предложений в качестве обязательного, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 33 пункта 6 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. Пунктом 9.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Запроса предложений, 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.

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 предложений.

Кроме того, в случае если участником Запроса предложений, с которым принято решение заключить договор, 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.

Также, 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 указанное требование в Документации, которое может 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.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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 «Георесурс-КБ» (ИНН: 6452946595, ОГРН: 1106450002020) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении запроса предложений в электронной форме № 43/ЗПЭ-ДКРС/18 на право заключения договора выполнения спасательных археологических полевых работ (раскопки) на территории объектов культурного наследия (памятников археологии), расположенных в зоне строительства по объекту: «Комплексная реконструкция участка Им. Максима Горького - Котельниково Приволжской железной дороги. Строительство второго пути на участке Горнополянскй-Канальная» (извещение № 31806978850) обоснованной.

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 ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 29.11.2018 № 223ФЗ-884/18.

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