

5

ООО «СтройКонтракт»

ИНН 6670329659, КПП 667001001, 620049, г. Екатеринбург, ул. Малышева, д. 145, каб.11
р/с: 40702810100630007241 Филиал «Уральский» Банка ВТБ (публичное акционерное
общество) в г. Екатеринбурге (Филиал «Уральский» Банка ВТБ (ПАО))
к/с 30101810765770000545/ БИК 046577545

Исх. № 20/17-1 от «20» января 2020 г.

**Кому: Управление Федеральной
антимонопольной службы по г. Москве**
Сокращенное наименование: **Московское УФАС
России**

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом
4, стр. 1 (вход со стороны Боярского переулка), м.
Красные ворота
E-mail: to77@fas.gov.ru

Заявитель жалобы: ООО «СтройКонтракт»
ИНН 6670329659, КПП 667001001, 620049, г.
Екатеринбург, ул. Малышева, д. 145, каб.11

E-mail: strovkontrakt66@mail.ru
Телефон: 8-904-988-97-09

Заказчик: – ОАО «РЖД»

Закупка осуществляется для нужд
Административно-хозяйственного управления
- филиала ОАО "РЖД".

Место нахождения заказчика: 129090, г.
Москва, улица Каланчевская, дом 16, стр. 1.

Почтовый адрес заказчика: 129090, г.
Москва, улица Каланчевская, дом 16, стр. 1.

Контактные данные:

Контактное лицо: ведущий инженер по
закупкам Быковский Александр Валерьевич.

Адрес электронной почты:
bykovskyav@center.rzd.ru

Номер телефона: +7 (499) 2607738.

Номер факса: +7 (499) 2605345.

Московское УФАС
Рег. номер 2772/20
зарегистрирован 21.01.2020



1 пакет

ЖАЛОБА

**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»**

Номер Извещения в ЕИС (единой информационной системе по адресу в сети интернет: <http://zakupki.gov.ru/>): 32008753843

Наименование объекта закупки: открытый аукцион в электронной форме № 7/ОАЭ-АХУ/20 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту электрохозяйства.

Способ определения поставщика: открытого аукциона в электронной форме

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: www.rts-tender.ru

Закупку осуществляет: Заказчик – ОАО «РЖД»

Закупка осуществляется для нужд Административно-хозяйственного управления - филиала ОАО "РЖД".

Место нахождения заказчика: 129090, г. Москва, улица Каланчевская, дом 16, стр. 1.

Почтовый адрес заказчика: 129090, г. Москва, улица Каланчевская, дом 16, стр. 1.

Контактные данные:

Контактное лицо: ведущий инженер по закупкам Быковский Александр Валерьевич.

Адрес электронной почты: bykovskyav@center.rzd.ru

Номер телефона: +7 (499) 2607738.

Номер факса: +7 (499) 2605345.

Информация о закупке:

Порядок подачи: в соответствии с аукционной документации

Дата начала: 10.01.2020 (МСК)

Дата и время окончания подачи заявок: 27.01.2020 в 11:00 (МСК)

Порядок подачи заявок: Заявки на участие в аукционе №7/ОАЭ-АХУ/20 подаются в электронной форме на ЭТЗП (на странице данного открытого аукциона на ЭТЗП).

Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика): **05.02.2020 (МСК)**

Порядок рассмотрения заявок: Порядок вскрытия, рассмотрения заявок и выбора победителя закупки (участника закупки, с которым заключается договор) установлен в части 3 документации о закупке.

Проведение аукциона и подведение итогов осуществляется : «07» февраля 2020 г. в 11:00 ч. московского времени на ЭТЗП (на странице данного открытого аукциона на сайте ЭТЗП), в электронной форме в личном кабинете участника электронных процедур.

Дата подведения итогов: 07.02.2020 (МСК)

Порядок подведения итогов: Порядок вскрытия, рассмотрения заявок и выбора победителя закупки (участника закупки, с которым заключается договор) установлен в части 3 документации о закупке.

Место подведения итогов: по 223-ФЗ не требуется

Начальная максимальная цена договора составляет 49 680 256,00 (Сорок девять миллионов шестьсот восемьдесят тысяч двести пятьдесят шесть) руб. 00 коп. без учета НДС, **59 616 307,20 (Пятьдесят девять миллионов шестьсот шестнадцать тысяч триста семь) руб. 20 коп. с учетом НДС.**

Начальная (максимальная) цена договора включает расходы, на перевозку, страхование и т.п., уплату таможенных пошлин, налогов (кроме НДС), и других обязательных платежей.

Доводы жалобы

№ 1. Заказчик не правомерно установил квалификационное требование – такое как наличие квалифицированного персонала в качестве допуска к участию в аукционе , ограничивающее конкуренцию, а именно:

Пунктом 1.9.4. Аукционной документации Заказчиком установлено квалификационное требование, что Участник должен располагать квалифицированным персоналом, а именно:

Участник должен располагать квалифицированным персоналом:

- инженер-электрик - не менее 1 (одного) работника, имеющего допуск по электробезопасности не ниже IV группы до 1000 В;*
- инженер-электрик - не менее 1 (одного) работника, имеющего допуск по электробезопасности не ниже IV до 1000 В с правом проведения испытаний оборудования с повышенным напряжением.*
- техник-электрик не менее 1 (одного) работника имеющего допуск по электробезопасности не ниже III группы до 1000 В с правом проведения испытаний оборудования повышенным напряжением;*
- техник-электрик не менее 1 (одного) работника, имеющего допуск по электробезопасности не ниже II группы до 1000 В;*
- техник-электрик не менее **22 (двадцати двух)** работников имеющих допуск по электробезопасности не ниже III группы до 1000 В.*

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника. В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации;

- действующие удостоверения по электробезопасности в том числе с отметкой: «с правом испытания оборудования повышенным напряжением» (при наличии отметки): - для инженеров-электриков, с группой электробезопасности не ниже IV группы 1000 В и для техника-электрика, являющегося членом бригады, имеющий допуск по электробезопасности не ниже III группы 1000 В; для остальных сотрудников: действующие удостоверения по электробезопасности, подтверждающие соответствующую группу по электробезопасности;

- журнал учета проверки знаний правил работы в электроустановках (все страницы действующих аттестаций, в том числе страницы с аттестацией в Ростехнадзоре комиссии, аттестовавшей остальных работников).

Документы, перечисленные в пунктах 1.9.2 – 1.9.4 аукционной документации, представляются в электронной форме.

Считаем, что отсутствие у участника на момент подачи заявки квалифицированного персонала, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, поскольку персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Аукционе.

Так, Участник аукциона, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется согласие участника на оказание услуг в соответствии с требованиями аукционной документации.

Требование о представлении документов, подтверждающих наличие и квалификацию персонала нельзя рассматривать как надлежащее ввиду того, что представление таких документов не является гарантией исполнения, надежности участника, однако налагает бремя на такое лицо по получению указанных документов.

При этом, предоставление такого рода документов в отсутствие гарантированности заключения в будущем договора влечет для участника Аукциона создание для себя состояния правовой неопределенности, когда, с одной стороны, он видит возможность исполнения заключенного в будущем договора с привлечением сил и средств третьих лиц, а с другой стороны, такой потенциальный участник Закупки фактически не может реализовать подобное право ввиду условий, позволяющих привлечь третьи лица, которые установил Заказчик, то есть с заполнением форм и указанием всех сведений.

Соглашение о намерениях — документ, в котором стороны закрепляют свое желание сотрудничать друг с другом в определенной сфере или заключить конкретный договор. Стороны вправе заключить его в силу пункта 2 статьи 421 ГК РФ. Отличительной особенностью соглашения о намерениях является то, что если какая-либо из сторон передумала заключать основной договор, ее нельзя понудить к этому. То есть наличие такого соглашения у участника Аукциона не подтверждает, что на момент заключения договора по результатам закупочной процедуры у участника Аукциона будет необходимый персонал и услуги будут оказаны качественно.

Аналогичные выводы можно сделать в отношении персонала, находящегося в штате участника (персонал может быть уволен/сокращен по обстоятельствам, неизвестным участнику на момент участия в процедуре), а также персонала по договору субподряда (договор может быть расторгнут по соглашению сторон или в одностороннем порядке). То есть предоставленные в составе аукционной заявки сведения могут измениться, а договор должен быть заключен, с учетом сведений, документов поданных в заявке).

А по своей сути, персонал для оказания соответствующих услуг необходим участнику Аукциона на этапе исполнения договора.

При этом в целях защиты Заказчика от лица, ненадлежащим образом исполняющего свои обязательства, законодателем введен институт публично-правовой ответственности в виде включения сведений о таких лицах в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях,

подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, участник, согласившись на условия проведения Аукциона, подает соответствующую заявку.

При таких обстоятельствах заключение договора на условиях, установленных аукционной документацией, является обязанностью как участника, так и Заказчика, исходя из положений статьи 5 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участкам закупки.

В связи с этим установление дополнительного механизма отбора, который способен исключить из числа возможных участников Закупки лиц, имеющих как соответствующие намерения, так и соответствующие возможности, не может отвечать правилам и принципам проведения закупок, установленным в законодательстве.

При этом следует отметить, что по своей сути данные требования фактически устанавливают барьер не только, как указывалось ранее, непосредственно среди лиц, которые подали заявки на участие в Закупке, но и для тех лиц, которые, обладая специальными разрешительными документами, отказываются от намерения участвовать в Закупке.

Так, анализ аналогичных и сходных закупочных процедур с сопоставимыми предметами (ценой) показывает, что требование, аналогичное установленному Заказчиком, является одним из многих критериев оценки, но не критерием допуска к участию в закупочных процедурах.

Так же данный вывод подтверждается тем, что даже при проведении КОНКУРСОВ в случае установления Заказчиком данного требования «Наличие квалифицированного персонала» в качестве условия допуска к участию в закупке (конкурсе), признаются ограничивающими конкуренцию, например: РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-195/18 по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПСК» 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» от 26.03.2018 г.; РЕШЕНИЕ ФАС России № 223ФЗ-643/17 по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПромЭксперт» 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» от 07.07.2017 г. (Приложение №4 к настоящей жалобе).

Таким образом, считаем, что установленное Заказчиком пунктом 1.9.4. документации квалификационное требование в качестве допуска, учитывая, что в любом случае работы данного типа обязаны оказываться равнозначно качественно, не является общепринятым и допустимым способом защиты от действий недобросовестного контрагента, и, как следствие, основания расценивать отнесение данного бремени на участника как обоснованное требование считаем, что отсутствуют.

Аналогичный вывод подтверждается решениями вынесенными ФАС России по результатам рассмотрения аналогичных жалоб с указанным доводом: РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-449/17 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Энергомонтажсервис» 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» 23.05.2017; РЕШЕНИЕ № 223Ф3-251/18 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Восточная строительная компания» 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» от 17.04.2018г.; РЕШЕНИЕ № 223Ф3-448/18 по результатам рассмотрения жалобы ИП Кулакова О.С. 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» от 20.06.2018 г.; и решением вынесенным Московским УФАС по делу № 077/07/00-11800/2019 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров от 21.10.2019 г. ; решением вынесенным Московским УФАС по делу № 1-00-1817/77-18 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров от 23.10.2018 г.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование не соответствует пункту 2 части 1 статьи Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и нарушают часть 1 статьи 2 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

2. Заказчиком в аукционной документации неправомерно установлено положение в аукционной документации, ограничивающее конкуренцию, а именно проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников в отношении участников Аукциона.

Пунктом 3.6.12. аукционной документации предусмотрено аукционной документации установлено, что 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.

Пунктом 3.6.13. аукционной документации установлено, что по результатам рассмотрения аукционных заявок заказчик принимает решение о допуске (отказе в допуске) участника аукциона к участию в аукционе.

Согласно части 6 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к

условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В Положении о закупке и Документации не установлен порядок и основания проведения проверки достоверности, 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.

Таким образом, возможность участия в с учетом указанных положений Документации и Положения о закупке зависит от решения Заказчика осуществлять либо не осуществлять проверку, которое может быть различным в отношении разных участников аукциона, что ограничивает количество участников аукциона.

Следовательно, установление вышеуказанных требований не соответствует пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ, что нарушает требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ.

Частью 10 статьи 3 ФЗ № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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 ЕИС положении о закупке такого заказчика (п.1.ч.10 статьи 3 ФЗ № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»).

Действия Заказчика нарушают положения ч. 1 ст. 17 ФЗ №135 «О защите конкуренции», ст. ст. 1, 2, 3, 4, 6 Федерального закона №223-ФЗ, п.1.ч.10. ст.3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» .

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного и руководствуясь ч.1.ст.2; п.2.ч1. ст.3, п.1, п.4.ч.10.ст. 3 , ст. 4 ФЗ№ 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ст.18.1. ФЗ №135 «О защите конкуренции», ч.1 , ч 5 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции»

ПРОШУ:

1.Провести внеплановую проверку.

2. Признать доводы жалобы обоснованными.

3. Признать в действиях заказчика нарушения №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

4. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений путем внесения изменений в документацию.

5. Обязать Заказчика назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, а также опубликовать в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС) информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, дате рассмотрения заявок на участие в аукционе и дате проведения аукциона в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупках.

Приложение:

Подтверждение полномочий лица подписавшего жалобу:

1. Приказ о назначении директора 18 от 29.05.2019 г.

2. Решение №14/1 от 29.05.2019 г.

3. Копия РЕШЕНИЯ ФАС России № 223ФЗ-115/17 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Технотранс» 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» от 13.02.2017 г.

4. Копия РЕШЕНИЯ ФАС России № 223ФЗ-643/17 по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПромЭксперт» 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» от 07.07.2017 г.

Директор ООО «СтройКонтракт»



Д.С. Ренев

Решение № 14/1
единственного участника
общества с ограниченной ответственностью «СтройКонтракт»

г. Екатеринбург

«29» мая 2019 г.

Я, Ренев Денис Сергеевич, паспорт гражданина РФ серии 6505, номер 520587, выдан 31.05.2005, выдан УВД Кировского района города Екатеринбурга, код подразделения 662-002, зарегистрированный по адресу: Свердловская область, Каменский район, с. Сосновское, ул. Кирова, д.29, являясь единственным участником общества с ограниченной ответственностью «СтройКонтракт» (ИНН 6670329659, КПП 667001001, адрес: 620049, г.Екатеринбург, ул. Малышева, д. 145, кабинет 11), владеющий долей в размере 100% уставного капитала номинальной стоимостью 40 000 (сорок тысяч) рублей.

РЕШИЛ:

назначить на должность директора общества Ренева Дениса Сергеевича, паспорт гражданина РФ серии 6505, номер 520 587, выдан 31.05.2005, выдан Управлением внутренних дел Кировского района города Екатеринбурга, код подразделения 662-002, зарегистрированный по адресу: Свердловская область, Каменский район, с. Сосновское, ул. Кирова, д.29, с «29» мая 2019 г. сроком на 5 (пять) лет, согласно Уставу.

Единственный участник
ООО «СтройКонтракт»

Д.С. Ренев



Общество с ограниченной ответственностью
«СтройКонтракт»

г. Екатеринбург

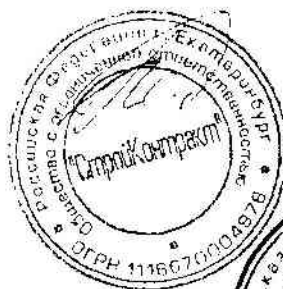
«29» мая 2019 г.

ПРИКАЗ №_18

Назначить на должность Директора общества с ограниченной ответственностью «СтройКонтракт» Ренева Дениса Сергеевича. Возложить на него обязанности по бухгалтерскому и персонифицированному учету.

Директор ООО «СтройКонтракт»

Д.С. Ренев



РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-115/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Технотранс» 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»

13.02.2017

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - доверенность от 25.02.2015 № 146-ДП,

представители ООО «Технотранс» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Технотранс» от 31.01.2017 № 4473 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 14813/ОАЭ-ЦДМВ/16 на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту систем и установок пожарной автоматики на объектах защиты Центральной дирекции мотор-вагонного подвижного состава — филиала ОАО «РЖД» в 2017 - 2019 годах (извещение № 31604621664) 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 «Технотранс» (далее — Заявитель) от 31.01.2017 № 4473 (вх. 16404/17 от 03.02.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 14813/ОАЭ-ЦДМВ/16 на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту систем и установок пожарной автоматики на объектах защиты Центральной дирекции мотор-вагонного подвижного состава — филиала ОАО «РЖД» в 2017 - 2019 годах (извещение № 31604621664) (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 заказчика 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.

29.12.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, поскольку в Документации не установлен объем выполнения работ по предмету Аукциона.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона 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. 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.

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.

Пунктом 1.3 Документации установлено, что Аукцион проводится на оказание услуг по техническому обслуживанию и ремонту систем и установок пожарной автоматики.

Согласно пункту 3.1 Документации, перечень составных частей (комплектующих), входящих в состав систем пожарной автоматики по каждому стационарному объекту защиты указаны в Приложениях № 11, 12, 13 к Документации. При этом пунктом 3.2.2 Документации установлены требования к содержанию работ, а также порядок их выполнения.

Пунктом 3.3. Документации установлены места, условия и сроки выполнения работ по предмету Аукциона.

Таким образом, довод Заявителя об отсутствии в Документации объема выполнения работ, не нашел своего подтверждения.

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

2. В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Пунктом 2.2 Документации установлено требование, что участник Аукциона должен иметь опыт выполнения работ по техническому обслуживанию и ремонту систем и/или установок пожарной автоматики на стационарных объектах и железнодорожном подвижном составе, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора (лота) без учета НДС, установленной в пункте 3.1

Документации. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ по техническому обслуживанию и ремонту систем и/или установок пожарной автоматики на стационарных объектах и железнодорожном подвижном составе.

В подтверждение опыта поставки товаров участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 9 к Документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.2 Документации;
- акты о выполнении работ;
- 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.).

Таким образом, согласно требованиям пункта 2.2 Документации, для участия в Аукционе, участникам необходимо обладать одновременно опытом оказанных услуг по техническому обслуживанию и ремонту систем пожарной автоматики как на стационарных объектах, так и на железнодорожном подвижном составе, а также предоставить подтверждение соответствия указанным требованиям.

Вместе с тем, установление в пункте 2.2 Документации требования о наличии у участника закупки обязательного опыта работ, влечет ограничение участника закупки, поскольку подтверждение наличия указанного опыта возможно исключительно при условии его получения при исполнении указанных видов работ (услуг) ранее. Однако, принимая во внимание особенности и уникальность работ по предмету Аукциона одновременное наличие опыта, перечисленного в пункте 2.2 Документации, имеет ограниченное количество хозяйствующих субъектов.

Кроме того, согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок от 07.02.2017 № 14813/ОАЭ-ЦДМВ/16/1, участника Аукциона ООО «7 Микрон», ООО «Элтеза», ООО «Противопожарные системы» и ООО «Промсвязьинвест» отказано в допуске на участие в Аукционе в связи с несоответствием квалификационному требованию, установленному пунктом 2.2 Документации.

Таким образом, действия Заказчика, установившего дополнительные требования в качестве обязательных требований к участникам Аукциона и отказ в допуске участникам Аукциона, в случае несоответствия им, ограничивает количество участников закупки и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Пунктом 2.3 Документации установлено требование, что участник Аукциона должен располагать квалифицированным персоналом, а именно:

По лоту №1:

– электромонтер охранно-пожарной сигнализации (не ниже 3-го разряда) не менее 23 человек;

По лоту №2:

– электромонтер охранно-пожарной сигнализации (не ниже 3-го разряда) не менее 71 человек;

По лоту №3:

– электромонтер охранно-пожарной сигнализации (не ниже 3-го разряда) не менее 66 человек;

В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки

должен представить:

- документ по форме приложения № 10 к Документации;
- штатное расписание (в случае привлечения персонала, находящегося в штате);
- гражданско-правовые договоры со специалистами, задействованными при выполнении работ по предмету Аукциона (в случае привлечения персонала, не находящегося в штате).

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки на момент подачи заявки указанного персонала, договоров и подтверждающих документов указанных в пункте 2.3 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, а напротив налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Аукционе, поскольку такой персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки.

Кроме того, согласно пункту 3.2.3 Документации участник должен иметь круглосуточную диспетчерскую службу с многоканальным бесплатным телефоном по приему и обработке заявок о нарушениях в работе систем пожарной автоматики в межсервисный период.

В подтверждение наличия диспетчерской службы участник в составе заявки представляет информационное письмо с указанием режима работы и телефонный номер круглосуточной диспетчерской службы.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанной диспетчерской службы, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, поскольку такая диспетчерская служба может быть организована или привлечена участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Аукционе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования 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.

4. 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 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.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование к

участникам Аукциона в качестве обязательного, 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.

5. Пунктами 7.1.8.7 и 7.1.8.8 Документации установлено, что в составе аукционной заявки участника Аукциона должны быть представлены:

– план привлечения к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства (если требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства предусмотрено в пункте 1.4 аукционной документации), оформленный и заверенный по форме приложения № 6 к Документации. При представлении заявки на бумажном носителе предоставляется оригинал. При представлении заявки в электронной форме документ должен быть сканирован с оригинала;

– договор простого товарищества (договор о совместной деятельности) (если в аукционе принимает участие участник, на стороне которого выступает несколько лиц). При представлении заявки на бумажном носителе копия должна быть заверена лицом, имеющим полномочия выступать от имени всех лиц на стороне участника. При представлении заявки в электронной форме документы должны быть сканированы с оригинала.

Вместе с тем, в случае привлечения участником соисполнителей, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных договорных отношений с субподрядными организациями, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, а напротив налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Аукционе, поскольку такие субподрядные организации могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования, 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.

6. 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 (за исключением сумм, 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, а также на которые представлены отсрочка (рассрочка) либо инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, либо реструктурированные в соответствии с законодательством Российской Федерации). Участник аукциона считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату подачи участником заявки на участие в аукционе в размере не более 1000 рублей. Соответствие данному требованию подтверждается справкой об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, выданной по состоянию на дату не ранее дня опубликования извещения и аукционной документации на сайтах налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 21 июля 2014 г. № ММВ-7-8/378@, с учетом внесенных в приказ изменений. В случае наличия задолженности также необходимо представить справку о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей, выданную по состоянию на дату не ранее дня опубликования извещения и аукционной документации на сайтах налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 5 июня 2015

г. № ММВ-7-17/227@, с учетом внесенных в приказ изменений из каждой ИФНС, указанной в справке об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов. В случае наличия вступившего в законную силу решения суда о признании обязанности заявителя по уплате недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации исполненной или решения компетентного органа, которым указанные суммы признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, дополнительно представляется соответствующее решение...».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика не представил доказательств, подтверждающих невозможность исполнения договора, заключенного по результатам закупки, в случае наличия у участника задолженности в размере более 1000 рублей по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в закупки.

Вместе с тем, 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 Аукциона 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 Запроса котировок в своевременном получении указанной справки, что влечет риск невозможности подать заявку участником закупки.

Кроме того, указанное требование не может быть признано равноправным, поскольку участники имеющие задолженности в размере 1000 рублей по налогам, сборам и пени не может быть применено в равной степени к разным участникам, так как указанная величина налоговой задолженности может быть как значимой или напротив ничтожной по отношению к годовому денежному обороту соответствующего участника.

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 закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Аукциона 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Технотранс» от 31.01.2017 № 4473 (вх. 16404/17 от 03.02.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 14813/ОАЭ-ЦДМВ/16 на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту систем и установок пожарной автоматики на объектах защиты Центральной дирекции мотор-вагонного подвижного состава — филиала ОАО «РЖД» в 2017 - 2019 годах (извещение № 31604621664) необоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 13.02.2017 № 223ФЗ-115/17.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 13.02.2017 № 223ФЗ-115/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-643/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПромЭксперт» 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»

07.07.2017

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: ведущего заседание Комиссии – <...>
членов комиссии: <...>

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: Гелетюк Я.В. - доверенность от 23.12.2015 № 948-ДП, Аленина Р.Е. — доверенность от 05.07.2017 б/н, Ермаковой А.К. - доверенность от 02.12.2016 б/н,

ООО «ПромЭксперт»: Собаченкова И.Г. - доверенность от 06.07.2017 б/н, Рошина М.А. - доверенность от 06.07.2017 б/н,

рассмотрев жалобу ООО «ПромЭксперт» от 03.07.2017 № 60 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 380/ОКЭ-ЦМ/17 на право заключения договора оказания услуг по экспертизе промышленной безопасности кранов и комплексному обследованию крановых путей (6 лотов) (извещение № 31704908997) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ПромЭксперт» (далее - Заявитель) от 03.07.2017 № 60 (вх. 100294/17 от 03.07.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 380/ОКЭ-ЦМ/17 на право заключения договора оказания услуг по экспертизе промышленной безопасности кранов и комплексному обследованию крановых путей (извещение № 31704908997) (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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров от 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.

20.03.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее –



Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, 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 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 32 Положения о закупке.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках, не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 22.06.2017 № 380/ОКЭ-ЦМ/17/2 Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании пункта 7.8.4. Документации в связи с предоставлением недостоверных сведений в отношении опыта оказания услуг и квалифицированного персонала.

Пунктом 2.2 Документации установлено, что участник Конкурса должен иметь опыт оказания услуг по экспертизе промышленной безопасности кранов и комплексному обследованию крановых путей, стоимость которого составляет не менее 20 % (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены лота без учета НДС, установленной в пункте 3.1 Документации. При этом учитывается стоимость всех оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) услуг по экспертизе промышленной безопасности кранов и комплексному обследованию крановых путей (по выбору участника закупки).

В подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 10 к Документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.1 Документации;
- договоры на оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями);
- копии актов об оказании услуг;
- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Согласно пункту 2.3 Документации участник Конкурса должен располагать квалифицированным персоналом, для оказания услуг по предмету Конкурса, а именно:

- инженер-строитель (путь и путевое хозяйство) – не менее 1 чел;
- инженер-строитель (строительные конструкции) – не менее 1 чел;
- инженер-геодезист – не менее 1 чел.

Также участник должен располагать специалистом (экспертом), аттестованным в порядке,

установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 28 мая 2015 г. № 509 «Об аттестации экспертов в области промышленной безопасности» в областях промышленной безопасности указанных в пункте 14 перечня утвержденного приказом № 355 от 09.09.2015 Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору, а именно:

–эксперт, имеющий допуск к работе на высоте (с правом проведения экспертизы в отношении опасных производственных объектов IV класса опасности) с областью аттестации Э14.4.ТУ (или Э14ТУ) – не менее 3 человек (работа для одного из которых в данной организации является основной).

В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки по каждому лоту должен представить:

–копии документов, подтверждающих квалификацию персонала (действующие удостоверения/сертификаты/дипломы, иные документы);

–удостоверения экспертов, подтверждающие право проведения экспертизы промышленной безопасности, с областью аттестации Э14.4.ТУ (или Э14ТУ);

–документ по форме приложения № 11 к конкурсной документации;

–штатное расписание, в случае привлечения персонала состоящего в штате;

–информацию о гражданско-правовых договорах со специалистами, не состоящими в штате участника, задействованными при оказании услуг (в виде справки в свободной форме, содержащей номера и даты договоров, количество и специальности лиц, указанных в справке).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что в подтверждение соответствия требованиям пунктов 2.2 и 2.3 Документации Заявителем представлен договор о консорциуме с ООО «ЭкспертизПром». При этом в ходе проверки Департаментом безопасности ОАО «РЖД» получено письмо от 07.06.2017 № 99/2017 о расторжении договора о консорциуме по инициативе ООО «ЭкспертизПром», в связи с чем представленные Заявителем сведения о соответствии квалификационным требованиям Документации признаны Заказчиком недостоверными.

Вместе с тем, 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 выполнения работ по предмету закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, следовательно установление в Документации требования о наличии опыта выполнения работ по предмету Конкурса ограничивает количество участников закупки.

Также отсутствие у участника на момент подачи заявки указанного в Документации квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов, указанных в пункте 2.3 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такой квалифицированный персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, отклонившего заявки участников Конкурса на основании неподтвержденной информации о несоответствии таким участников требованиям о подтверждении наличия опыта выполнения работ по предмету Конкурса и наличия квалифицированного персонала в составе заявки на участие в Конкурсе, противоречат подпункту 2

пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

2. Пунктом 2.4 Документации установлено, что участник Конкурса должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для оказания услуг по предмету открытого конкурса, а именно:

– электролаборатория напряжением до 1000 В, зарегистрированная в Федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственный энергетический надзор и удовлетворяющей требованиям инструкции о порядке допуска в эксплуатацию электроустановок для производства испытаний (измерений) – электролабораторий, утвержденной информационным письмом Министерства энергетики Российской Федерации от 13.03.2001 № 32-01-04/55 – не менее 1 ед.;

– аттестованная лаборатория неразрушающего контроля удовлетворяющая положение постановления Федерального горного и промышленного надзора России от 02.06.2000 № 29 «Об утверждении правил аттестации и основных требований к лаборатории неразрушающего контроля», с областями аттестации необходимыми для выполнения работ по предмету Конкурса – не менее 1 ед.

В подтверждение наличия производственных мощностей (ресурсов) участник в составе заявки должен представить:

– справку по форме приложения № 12 к документации открытого конкурса;
– документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные договоры, иные документы);

– копии действующего свидетельства об аттестации лаборатории неразрушающего контроля участника и приложения к свидетельству с областями аттестации;

– действующий договор с организацией, у которой имеется действующее свидетельство об аттестации лаборатории неразрушающего контроля, с приложением свидетельства об аттестации лаборатории неразрушающего контроля и приложения к свидетельству с областями аттестации;

– действующее свидетельство о регистрации электролаборатории;

или

– действующий договор с организацией, у которой имеется действующее свидетельство о регистрации электролаборатории, с приложением свидетельства о регистрации электролаборатории.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных в Документации производственных мощностей, а также подтверждающих документов, указанных в пункте 2.4 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такие производственные мощности могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего требование о подтверждении наличия производственных мощностей, 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.

3. Частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации установлено,

что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам. Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 (далее – Приказ № 624) утвержден Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (далее – Перечень).

Пунктом 2.1 Документации установлено, что участник Конкурса должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности по экспертизе промышленной безопасности кранов и комплексному обследованию крановых путей.

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет, в том числе действующее свидетельство о допуске к выполнению работ в соответствии с перечнем видов работ, утвержденным приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 в последней редакции, выданное саморегулируемой организацией (СРО), включающее в себя следующие виды работ:

Раздел II. Виды работ по подготовке проектной документации

12. Работы по обследованию строительных конструкций зданий и сооружений;

Раздел III. Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту

1. Геодезические работы, выполняемые на строительных площадках

1.2. Геодезический контроль точности геометрических параметров зданий и сооружений.

Свидетельство о допуске по всем видам работ, указанным в пункте 2.1 открытого конкурса, должно содержать отметку о допуске к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии), предусмотренных статьей 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

В соответствии с техническим заданием Документации предметом Конкурса является оказание услуг по экспертизе промышленной безопасности кранов и комплексному обследованию крановых путей. При этом требование к участникам закупки о наличии свидетельства СРО устанавливается законодательством Российской Федерации на выполнение работ по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства.

Таким образом, установление требования о наличии свидетельства СРО, является излишним и 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.

4. 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.

Согласно подпункту 2.1 пункта 4.1 Документации, при сопоставлении заявок и определении победителя Конкурса заявки оцениваются, в том числе по критерию «Опыт участника» с максимальным количеством баллов — 25 баллов.

При этом оценка заявок участников Конкурса производится путем деления стоимости выполненных участником работ (по соответствующему лоту) на начальную (максимальную) цену договора (по соответствующему лоту) (без учета НДС).

Вместе с тем, из указанной формулировки подпункта 2.1 пункта 4.1 Документации не представляется возможным определить конкретный перечень работ, о выполнении которых участнику Конкурса необходимо представить сведения о наличии опыта и которые будут учтены Заказчиком при оценке заявок участников Конкурса, что ограничивает количество участников

Конкурса в получении максимального количества баллов по указанному критерию.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по подкритерию «Опыт участника» критерия оценки «Квалификация участника».

Таким образом, Заказчиком в Документации в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлены надлежащим образом критерии оценки и сопоставления заявок и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

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 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.

Кроме того, пунктом 9.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Конкурса, 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 требования к участникам Конкурса в качестве обязательных, 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.

6. Пунктом 7.8.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Конкурса 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 конкурсных заявок участников.

В соответствии с пунктом 7.8.10 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 Конкурсе 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 Конкурса.

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 Конкурса 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 Конкурса. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Конкурса допускать представителей Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Пунктом 6.3.3.1 Документации установлено, что что участник Конкурса должен соответствовать требованию об «отсутствии у участника Конкурса недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, 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, а также на которые представлены отсрочка (рассрочка) либо инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, либо реструктурированные в соответствии с законодательством Российской Федерации). Участник Конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату подачи участником заявки на участие в Конкурсе в размере не более 1000 рублей. Соответствие данному требованию подтверждается справкой об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, выданной по состоянию на дату не ранее дня опубликования извещения и Конкурсной документации на сайтах, налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 21 июля 2014 г. № ММВ-7-8/378@, с учетом внесенных в приказ изменений. В случае наличия задолженности также необходимо представить справку о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей, выданную по состоянию на дату не ранее дня опубликования извещения и конкурсной документации на сайтах, налоговыми органами по форме, утвержденной приказом ФНС России от 5 июня 2015 г. № ММВ-7-17/227@, с учетом внесенных в приказ изменений из каждой ИФНС, указанной в справке об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов. В случае наличия вступившего в законную силу решения суда о признании обязанности заявителя по уплате недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации исполненной или решения компетентного органа, которым указанные суммы признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, дополнительно представляется соответствующее решение».

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика не представил доказательств, подтверждающих невозможность исполнения договора, заключенного по результатам закупки, в случае наличия у участника задолженности в размере более 1000 рублей по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в закупки.

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.

Также, указанное требование не может быть применено в равной степени к разным участникам, так как указанная величина налоговой задолженности может быть как значимой или напротив ничтожной по отношению к годовому денежному обороту соответствующего участника.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования, 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 «ПромЭксперт» от 03.07.2017 № 60 (вх. 100294/17 от 03.07.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 380/ОКЭ-ЦМ/17 на право заключения договора оказания услуг по экспертизе промышленной безопасности кранов и комплексному обследованию крановых путей (извещение № 31704908997) обоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 07.07.2017 № 223ФЗ-643/17.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 07.07.2017 № 223ФЗ-643/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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