

Общество с ограниченной ответственностью «ОБЪЕДИНЕННАЯ ТОР-
ГОВО-СЕРВИСНАЯ КОМПАНИЯ»
(ООО «ОТСК»)

107078, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 14, стр. 4
ИНН/КПП 9701007762/770101001, ОГРН 1157746801365.

Исх. № 0108/2019
дата: 01.08.2019г.

В Московское УФАС России

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, д. 4, стр. 1
Многоканальный телефон ФАС России: (499) 755-23-23
Факс: (499) 755-23-24 или (499) 755-23-23 (тон. № 3)

Лицо, подающее жалобу: ООО «ОТСК»

Место нахождения: 107078, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 14, стр. 4

Почтовый адрес: 107078, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 14, стр. 4

Адрес электронной почты (e-mail): otkservis@yandex.ru

ИНН 9701007762

Московское УФАС
Рег. номер 43235/19
зарегистрирован 01.08.2019



1 мол

Заказчик:

Заказчиком открытого аукциона № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020 является АО «Росжелдорпроект», адрес: 127051, г. Москва, Малая Сухаревская пл., дом 10, деловой центр «Вишневы сад».

Представитель Заказчика, участвующий в организации и проведении открытого аукциона – Попов Дмитрий Игоревич, должность – главный специалист-эксперт отдела сопровождения процедур закупок центрального аппарата и филиалов, номер телефона: 8 (495) 660-15-20 доб. 61221, адрес электронной почты: PopovDI@rzdpr.ru.

Открытый аукцион в электронной форме № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020 на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию периферийного оборудования в 2019-2020 годах

Дата публикации и адреса сайтов в сети Интернет:

Настоящее извещение и аукционная документация размещены в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – Единая информационная система), на сайте www.rzd.ru (Раздел «Тендеры»), а также на сайте www.rts-tender.ru (далее – ЭТЗП) (вместе далее – сайты) «28» июня 2019 г.

Все необходимые документы по открытому аукциону № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020 размещены в разделе «Документы».

Предельная цена Договора составляет 60 000 000 (шестьдесят миллионов) рублей 00 копеек, без учета НДС.

Предельная цена Договора составляет 72 000 000 (семьдесят два миллиона) рублей 00 копеек, с учетом НДС.

Аукционные заявки на участие в открытом аукционе № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020 предоставляются с момента размещения извещения о проведении открытого аукциона и аукционной документации, и не позднее **11:00 московского времени «2» августа 2019 года.**

9. Обеспечение аукционной заявки составляет 3 000 000 (три миллиона) рублей 00 копеек.

Обеспечение исполнения договора составляет 12 000 000 (двенадцать миллионов) рублей 00 копеек и должно быть оформлено в виде банковской гарантии.

10. Вскрытие аукционных заявок, представленных для участия в открытом аукционе № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020, осуществляется автоматически на ЭТП (на странице аукциона) по истечении срока подачи заявок.

11. Рассмотрение аукционных заявок осуществляется экспертной группой по адресу: 127051, г. Москва, Малая Сухаревская пл., дом 10, деловой центр «Вишневы сад», этаж 7 **не позднее «12» августа 2019 года.**

12. Аукцион состоится **«15» августа 2019 года в 11:00** московского времени на «Универсальной электронной торговой площадке» ОАО «РЖД» (на странице данного аукциона на сайте <https://etp.comita.ru>).

Итоги открытого аукциона фиксируются автоматически на «Универсальной электронной торговой площадке» ОАО «РЖД».

13. Победителем признается участник, предложивший самую низкую цену договора.
Дата проведения аукциона в электронной форме - 01.10.2018

ЖАЛОБА

на действия Заказчика по утверждению и размещению документации с нарушением законодательства

28.06.2019 г. размещено на сайте www.rzd.ru (раздел «Тендеры») и в автоматизированной информационной системе «Универсальная электронная торговая площадка» ОАО «РЖД» на сайте <https://etp.comita.ru> размещен документ «Извещение о проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020 на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию периферийного оборудования в 2019-2020 годах для нужд АО «Росжелдорпроект». (далее – закупка № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020)» в соответствии с Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ (далее - Закон о закупках).

1. При утверждении и размещении документации о закупке № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020 Заказчиком были нарушены требования действующего законодательства, явно влекущие ограничение количества участников закупки № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020. В нарушение пункта 4 части 1 статьи 3, пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках Заказчиком в документации к закупке № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020 установлены неизмеряемые требования к участникам закупки в п. 4 «Условия оказания услуг» Технического задания Приложения 2 к аукционной документации, что приводит к необоснованному ограничению количества участников закупки. А именно, необоснованное требование:

2.2. Участник должен иметь статус авторизованного сервисного центра (партнера) по обслуживанию оборудования Xerox, HP, Ricoh.

2.1.1. В подтверждение того, что претендент имеет статус авторизованного сервисного центра (партнера) по обслуживанию оборудования Xerox, HP, Ricoh, претендент в составе заявки должен представить:

- действующие авторизационные письма, сертификаты, иные документы о предоставлении права осуществлять сервисный ремонт и обслуживание оборудования Xerox, HP, Ricoh, выданные производителем/представителем производителя, содержащее указание на номер настоящей процедуры закупки и/или указание на вышеназванные бренды оборудования.

- в случае привлечения к оказанию услуг субподрядной организации: документы, подтверждающие согласие субподрядной организации на выполнение работ (например: действующий договор, договор о намерениях, предварительное соглашение, иной документ) и действующие

авторизационные письма, сертификаты, иные документы, подтверждающие права субподрядчика осуществлять сервисный ремонт и обслуживание оборудования Xerox и/или HP и/или Ricoh, выданные производителем/представителем производителя, содержащее указание на номер настоящей процедуры закупки и/или указание на вышеназванные бренды оборудования.

2.3. Участник должен обладать правом поставки запасных частей Xerox, HP, Ricoh.

В подтверждение того, что претендент обладает правом поставки запасных частей Xerox, HP, Ricoh, претендент в составе заявки должен представить:

- письмо от производителя и/или дилерский договор с производителем или письмо от авторизованного партнера Xerox с предоставлением авторизационных писем, сертификатов и иных подтверждающих документов, выданных производителем авторизованному партнеру, и/или дилерский договор с производителем товаров;

и

- письмо от производителя и/или дилерский договор с производителем или письмо от авторизованного партнера HP с предоставлением авторизационных писем, сертификатов и иных подтверждающих документов, выданных производителем авторизованному партнеру, и/или дилерский договор с производителем товаров;

и

- письмо от производителя и/или дилерский договор с производителем или письмо от авторизованного партнера Ricoh с предоставлением авторизационных писем, сертификатов и иных подтверждающих документов, выданных производителем авторизованному партнеру, и/или дилерский договор с производителем товаров;

Документы, перечисленные в пунктах 2.1 - 2.3 аукционной документации, представляются в электронной форме путем сканирования с оригинала, нотариально заверенной копии или копии документа, заверенного подписью уполномоченного лица претендента и печатью (при ее наличии).

Заявитель полагает, что, установленное в п. 2 Квалификационные требования к участникам, требование является дискриминационным, ограничивает конкуренцию и незаконно ставит участника Закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц. Получение официального сертификата авторизованного центра не является безусловным показателем качества оказываемых услуг, не является необходимым законным требованием, не зависит от навыков, опыта, наличия материально-технической базы участника закупки, а носит субъективный характер и полностью ставит участника в зависимость от волеизъявления производителей.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе, контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

А также такое требование к участникам **отсутствует в Положении о закупке** товаров, работ, услуг для нужд ОАО "РЖД" (утверждено Советом директоров ОАО "РЖД" 28 июня 2018 г.).

В тоже время заявитель считает, что установление требования подпадает под запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов согласно пункта 4 части 4 статьи 11 Федерального закон "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ (последняя редакция): «**Запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами** (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения: 4) **об установлении условий членства (участия) в профессиональных и иных объединениях**».

1.1. Таким образом, в нарушение пункта 4 части 1 статьи 3, пункта 2 части 6.1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о контрактной системе, Заказчик, устанавливая требования к обязательному наличию официального статуса **авторизованного сервисного центра (партнера) по обслуживанию оборудования Xerox, HP, Ricoh** и что **Участник должен обладать правом поставки запасных частей Xerox, HP, Ricoh**, ограничивает число участников закупки.

2. При утверждении и размещении документации о закупке № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020 Заказчиком были нарушены требования действующего законодательства, явно влекущие ограничение количества участников закупки № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020. В нарушение **части 6 статьи 3 Закона о закупках** Заказчиком в документации к закупке № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020 установлены требования без описания порядка оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. А именно относительно оценки критерия «Опыт» в п.2.1. **Участник должен иметь опыт оказания услуг по обслуживанию периферийного оборудования Xerox, Ricoh, HP, стоимость которых составляет не менее 20 % (двадцати процентов) предельной цены договора без учета НДС.**

2.1.1. В подтверждение наличия опыта оказания услуг по обслуживанию периферийного оборудования Xerox, Ricoh, HP, претендент в составе заявки представляет:

- сведения по форме приложения № 7 аукционной документации о наличии опыта;
и
- акты об оказанных услугах с печатями и подписями контрагентов;
и
- договоры на оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями).

В случае предоставления договоров с заказчиками, с проведенными закупками в рамках ФЗ-44 допускается предоставление договоров без печатей контрагентов с обязательными ссылками на сайт www.zakupki.gov.ru, файл, содержащий ссылки должен обладать свойством копирования;

- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися претендентами аукциона (договор о правопреемстве, передаточный акт и др.).

Отсутствие критериев оценки и порядка расчета баллов может привести к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов, поскольку определение победителя может быть основано на субъективном усмотрении организатора торгов (его конкурсной или аукционной комиссии). Отсутствие порядка оценки не позволяет произвести объективную оценку конкурсных заявок и выявить лучшие условия исполнения контракта.

Необходимость полного раскрытия информации о торгах следует как из пункта 2 статьи 448 ГК РФ с учетом положения о равенстве всеобщего доступа к открытым торгам (пункт 1 этой статьи), так и из недопустимости ограничения конкуренции и злоупотребления доминирующим положением на рынке (пункт 1 статьи 10 ГК РФ)» (Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 февраля 2014 г. N 3323/13)

Также заявитель утверждает, что отсутствие у участника закупки опыта по фактически выполненным работам по техническому обслуживанию периферийного оборудования Xerox, Ricoh, HP, а также подтверждающих документов в соответствии с пунктом 2.1 Документации, **не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.**

Законодательно закрепленные требования к выполнению работ по предмету Аукциона отсутствуют.

Данная позиция подтверждается сложившейся правоприменительной практикой ФАС России, а также арбитражных судов:

1) Установление данного критерия на отборочной стадии влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции... ограничивая количество участников, поскольку остальные участники, не имеющие опыта, объективно лишены возможности принять участие в аукционе (Постановление

Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 25.12.2013 N Ф03-6078/2013 по делу № А73-6180/2013).

2) Реализация права заказчика на самостоятельное установление требований к участникам закупки должна осуществляться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Закона № 135-ФЗ.

Требования к опыту создают преимущество для участия в аукционе лиц, которые соответствуют указанному требованию что ограничивает число потенциальных участников.

В рассматриваемом случае установление требования не свидетельствует о том, что целью является выявление в результате торгов лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям закупки, но ограничивает конкуренцию и нарушает принцип равенства участников закупки" (Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.10.2015 № 1 ЗАП-17263/2015 по делу № А56- 25525/2015).

Что приводит к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В целях расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений под порядком оценки и сопоставления заявок следует понимать детальный алгоритм действий, подлежащих осуществлению со стороны организатора торгов в целях определения победителя проводимой закупки.

Соответственно, гарантии юридического равенства участникам закупки организатором торгов не обеспечены, что не соответствует положениям части 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ).

Предоставленное заказчику право самостоятельно определять критерии и порядок оценки и сопоставления заявок не освобождают его от обязанности при формировании конкурсной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Отсутствие конкретного порядка оценки заявок позволяет организатору торгов на стадии оценки заявок произвольно трактовать причины квалификационного отбора, оставляя за собой право по собственному усмотрению допускать и отклонять поданные заявки, и лишает участников торгов возможности получить информацию о причинах такого отклонения и, при несогласии с решением организатора торгов, оспорить его действия в установленном порядке.

Мы считаем, что в случае, если Заказчиком закупочная документация будет оставлена в том же виде, что и в настоящее время, то это приведет к безусловному нарушению законодательства Российской Федерации:

В противовес требованиям закона, все вышеперечисленные обстоятельства лишают многих потенциальных участников возможности участвовать в оспариваемой Закупке. В свою очередь это приводит к недопущению, ограничению и устранению конкуренции, что прямо противоречит Федеральному закону от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Исходя из этого, для расширения круга участников закупки, заказчику необходимо исключить из документации все требования, указывающие на необходимость наличия статуса авторизованного сервисного центра (партнера) по обслуживанию оборудования, наличие права поставки запасных частей у конкретного производителя требуемого к обслуживанию оборудования и наличия опыта оказания услуг по обслуживанию периферийного оборудования Xerox, Ricoh, HP.

Также в пункте 5.3 Требования к участникам, в п. 5.3.3.1. указано требование о предоставлении справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, которая предоставляется в электронной форме, в соответствии с приказами ФНС России от 20.01.2017 № ММВ-7-8/20@ и от 28 декабря 2016 г. № ММВ-7-17/722@, и должна быть подписана усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица ИФНС России. Учитывая то, что услуги Исполнитель оказывает без авансирования, считаем, что данное требование неправомерно

В настоящее время, положения документации закупки № 067-ОАЭ/РЖДП/2019-2020 нарушают:

- положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

- требования Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ.

Следовательно, данные нарушения должны быть устранены Заказчиком, а Закупочная документация должна быть приведена Заказчиком в соответствие с действующим законодательством.

Учитывая данные обстоятельства, и руководствуясь пунктом 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

ПРОШУ:

1. Признать жалобу ООО «ОТСК» обоснованной.
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 ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением.
4. Копию Вашего решения выслать на эл. почту: otkservis@yandex.ru

Приложение (копии на ²⁹⁵ л.):

1. Извещение.
2. Аукционная документация.

Генеральный директор
ООО «ОТСК»



Е.В. Алексеенко