

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-832/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «РесторанСервисГрупп» 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»

28.12.2016

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,
генерального директора ООО «РесторанСервисГрупп» <...>,

рассмотрев жалобу ООО «РесторанСервисГрупп» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг питания по типу «Шведский стол» - «Стандарт», однократный прием пищи в условиях шведкий стол «Стандарт», «Кофе брейк», «Фуршет» и «усиленное питание (ужин или обед)» (пансионате с лечением «Березовая роща») (извещение № 31604412459) 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 «РесторанСервисГрупп» (далее - Заявитель) б/д б/н (вх. 189190/16 от 21.12.2016) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг питания по типу «Шведский стол» - «Стандарт», однократный прием пищи в условиях шведкий стол «Стандарт», «Кофе брейк», «Фуршет» и «усиленное питание (ужин или обед)» (пансионате с лечением «Березовая роща») (извещение № 31604412459) (далее – Запрос котировок, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

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.

30.11.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

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

- Заказчиком принято неправомерное решение об отказе в допуске на участие в Запросе котировок;
- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки сертификата ISO в качестве требования к допуску заявки.

Представитель Заказчика с доводом жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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 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 протоколу рассмотрения котировочных заявок № 3285/ЗКТЭ-МОСК/16/2 от 09.12.2016 Заявителю отказано в допуске к участию в Запросе котировок в связи с непредставлением документов, предусмотренных пунктами 7.1.6.5, 7.1.6.6, 7.1.6.7 и 7.1.6 Документации.

В соответствии с пунктом 7.1.6 Документации, в котировочной заявке должны быть представлены, в том числе:

– документы, подтверждающие внесение обеспечения котировочной заявки (если в извещении и котировочной документации содержится данное требование): банковская гарантия с приложением документов, подтверждающих полномочия лица, подписавшего гарантию от имени гаранта в соответствии с требованиями пункта 7.5.18 котировочной документации или платежное поручение о перечислении денежных средств. При предоставлении обеспечения заявки в форме банковской гарантии предоставляется оригинал банковской гарантии, при этом документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего гарантию от имени гаранта, должны быть представлены в виде оригиналов, нотариально заверенных копий или копий, заверенных уполномоченным лицом гаранта. При предоставлении обеспечения заявки в форме внесения денежных средств платежное поручение должно быть сканировано с оригинала или копии;

– годовую бухгалтерскую (финансовую) отчетность, а именно: бухгалтерский баланс и отчет о финансовых результатах за один последний завершённый отчетный период (финансовый год), по результатам которого указанная отчетность представлялась в ИФНС. Документы должны быть сканированы с оригинала или копии, заверенной участником;

– договор простого товарищества (договор о совместной деятельности) (если в запросе котировок принимает участие участник, на стороне которого выступает несколько лиц). Документы должны быть сканированы с оригинала;

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России, представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем в составе заявки не представлены копии документов в соответствии с требованием пункта 7.1.6 Документации.

Кроме того, Заказчиком представлено письмо Заявителя от 14.12.2016 № 62417/02юр к Вице-президенту ООО «РЖД», в котором Заявитель подтверждает технический сбой при архивации файла с копиями документов для отправки Заказчику в качестве заявки на участие в Запросе котировок.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о провомерности отклонения заявки Заявителя.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно пункту 2.6 Документации у участника должна иметься система менеджмента качества деятельности оказания услуг питания.

В подтверждение наличия системы менеджмента качества деятельности участник в составе заявки представляет:

- действующий сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO (с приложениями при их наличии, а также с приложением документов, подтверждающих прохождение ежегодного инспекционного контроля, если прохождение такого контроля является обязательным) или иным стандартам (при наличии) либо распоряжение, приказ, иной организационно-распорядительный акт, подтверждающий введение на предприятии собственной системы менеджмента качества, с приложением положения о качестве или иного документа, содержащего описание системы.

В соответствии с пунктом 159 Положения о закупке в Документации устанавливаются требования к участникам закупки, в том числе единые квалификационные требования в том числе требования о наличии системы менеджмента качества выполнения работ, оказания услуг, поставки и/или производства товаров, являющихся предметом закупки.

Вместе с тем, Заявителем на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств ограничения количества участников путем установления указанного требования.

Учитывая изложенное, установление данного положения в качестве требования к допуску участников правомерно, поскольку не противоречит требованиям Положения о закупках.

Таким образом, довод Жалобы не находит своего подтверждения.

3. Пунктами 2.2, 2.4 и 2.5 Документации установлены требования к участникам Запроса котировок, а именно:

- Участник должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для оказания услуг по предмету запроса котировок, овощерезка производительностью не менее 250 кг / час, скорость не менее 375 об/мин., не менее 2 единиц.

- Участник должен иметь действующий договор страхования гражданской ответственности, со страховой суммой не менее 1 000 000 (один миллион) рублей.

- Участник должен иметь действующий договор на проведение санитарно-химических и санитарно-биологических исследований в рамках программы контроля качества и производственного контроля оказания услуг питания.

В подтверждение соответствия указанным требованиям участник в составе заявки должен представить:

- документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов на любом законном основании (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные договоры, иные документы);

- копию действующий договора страхования гражданской ответственности;

- копию действующего договора на проведение санитарно-химических и санитарно-биологических исследований рамках программы контроля качества и производственного контроля оказания услуг.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных производственных мощностей, договоров и подтверждающих документов указанных в пункте 2.2, 2.4 2.5 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, поскольку такие производственные мощности могут быть привлечены 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 Запросе котировок.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования ограничивает количество участников закупки и противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Пунктом 6.8.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Запроса котировок 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 котировочных заявок участников.

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

В соответствии с пунктом 6.8.10 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 Запросе котировок с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса котировок.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Запроса котировок в 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 Запроса котировок. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Запроса котировок допускать представителей Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения 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.

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 «РесторанСервисГрупп» б/д б/н (вх. 189190/16 от 21.12.2016) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг питания по типу «Шведский стол» - «Стандарт», однократный прием пищи в условиях шведкий стол «Стандарт», «Кофе брейк», «Фуршет» и «усиленное питание (ужин или обед)» (пансионате с лечением «Березовая роща») (извещение № 31604412459) необоснованной.

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

3. Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 28.12.2016 № 223ФЗ-832/16 не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

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