

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-1043/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Клинхаус» 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»

22.12.2017

Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Клинхаус» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1466/ОКЭ-ДОСС/17 на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению форменной одеждой работников Дирекции скоростного сообщения-филиала ОАО «РЖД» (извещение № 31705690133) 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 «Клинхаус» (далее - Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1466/ОКЭ-ДОСС/17 на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению форменной одеждой работников Дирекции скоростного сообщения-филиала ОАО «РЖД» (извещение № 31705690133) (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.

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.

31.10.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

В ходе заседания 21.12.2017 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 22.12.2017.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение о признании победителем Конкурса ООО «Питерстройтрест», поскольку в заявке указанного участника содержится недостоверная информация относительно принадлежности ООО «Питерстройтрест» к производителю одежды, а также представленные ООО «Питерстройтрест» сертификаты соответствия одежды требованиям технических условий ОАО «РЖД» не принадлежат ООО «Питерстройтрест».

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

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, 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 установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень

документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с протоколом заседания Конкурсной комиссии ОАО «РЖД» от 05.12.2017 № 432 (далее - Протокол) победителем открытого конкурса № 1466/ОКЭ-ДОСС/17 признан ООО «Питерстройтрест» со стоимостью предложения 225 227 106,00 рублей без НДС (265 767 985, 08 рублей с НДС).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что в техническом предложении ООО «Питерстройтрест» в разделе «Сведения о предоставлении товаров собственного производства, товаров российского происхождения, а также инновационных и высокотехнологичных товаров, работ, услуг» содержится информация, что ООО «Питерстройтрест» является производителем товаров. При этом, заявка одновременно содержит письмо от производителя, подтверждающее обязательства ООО «Дельта-Софт» перед ООО «Питерстройтрест» по поставке соответствующей одежды. Указанное, по мнению Заявителя, свидетельствует о предоставлении ООО «Питерстройтрест» недостоверных сведений в составе заявки на участие в Конкурсе.

В соответствии с пунктом 7.6.3 Документации, Техническое предложение участника, представляемое в составе заявки, должно соответствовать требованиям, указанным в пункте 8.6 Документации, условия технического предложения должны соответствовать требованиям технического задания, являющегося приложением № 2 к Документации, и должно предоставляться по форме приложения № 3 к Документации.

Приложение № 3 к Документации содержит типовую форму Технического предложения участника Конкурса, согласно которому, необходимо заполнить, в том числе, раздел «Сведения о предоставлении товаров собственного производства, товаров российского происхождения, а также инновационных и высокотехнологичных товаров, работ, услуг».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку ООО «Питерстройтрест» и пояснил, что в составе заявки на участие в Конкурсе ООО «Питерстройтрест» предоставил гарантийное письмо организации-производителя форменной одежды - ООО «Дельта-Софт» от 01.11.2017 № 147, согласно которому ООО «Дельта-Софт» гарантирует заключение договора с ООО «Питерстройтрест» на форменную одежду для работников Дирекции скоростного сообщения — филиала ОАО «РЖД» при условии признания ООО «Питерстройтрест» победителем по результатам Конкурса. На основании вышеизложенного, Заказчик признал наличие технической ошибки в составе технического предложения ООО «Питерстройтрест», что не является в рамках Документации основанием для отклонения заявки ООО «Питерстройтрест» на участие в Конкурсе.

В соответствии с разделом 3 пункта 4 Документации, по критерию «Наличие сертификатов или деклараций о соответствии поставляемой одежды ТУ, указанным в Приложении № 1 к техническому заданию» к оценке принимаются сертификаты и/или декларации о соответствии поставляемой форменной одежды ТУ, указанным в приложении № 1 к техническому заданию, выданные участнику, либо выданные

иному производителю форменной одежды при условии представления документов от производителя (договора и/или гарантийного письма от производителя форменной одежды и/или иного документа, выданного производителем), подтверждающих право использования участником поставляемой форменной одеждой.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика предоставил сертификаты соответствия одежды требованиям технических условий ОАО «РЖД», представленные в составе заявки на участие в Конкурсе ООО «Питерстройтрест», и пояснил, что согласно указанным в сертификатах соответствия, держателем предоставленных сертификатов является производитель форменной одежды - ООО «Дельта-Софт». На основании вышеизложенного, оснований для признания заявки ООО «Питерстройтрест» несоответствующей требованиям Документации и содержащей недостоверные сведения, Заказчику признать не представляется возможным.

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

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

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

2.1 Пунктом 2.1 Документации установлено требование, что участник Конкурса должен иметь опыт по фактически оказанным услугам по обеспечению форменной одеждой и/или опыт поставки и/или изготовления и/или оказания услуг по химической чистке форменной одежды и/или иных текстильных изделий, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении № 2 к Документации.

В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 9 к Документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.1 Документации;
- накладные о поставке товаров, актов о выполнении работ, оказании услуг;
- договоры на поставку товаров и/или выполнение работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями);
- 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.).

Вместе с тем, отсутствие у участника Конкурса опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг по обеспечению форменной одеждой и/или опыт поставки и/или изготовления и/или оказания услуг по химической чистке форменной одежды и/или иных текстильных изделий не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, и не влияет на возможность надлежащего исполнения

таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

2.2 Пунктом 6.3.3.1 Документации установлено, 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, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах). Участник Конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято.

С учетом особенностей налогообложения, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требование о декларировании на момент подачи заявок об отсутствии задолженности перед бюджетом Российской Федерации может привести к ограничению количества участников в виду сокращения количества участников закупки, так как фактически задолженность участника на момент подачи заявки должна соответствовать 0 рублей 00 копеек.

2.3 Пунктом 7.5.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до даты проведения Конкурса в письменной форме запросить у участников Конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников.

В соответствии с пунктом 7.5.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе, путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверке его заявка может быть отклонена.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе 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 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.

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

Вместе с тем, выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки поскольку по указанным основаниям заявки участников Конкурса не отклонялись.

3. 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 положения Документации, 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 «Клинхаус» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1466/ОКЭ-ДОСС/17 на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению форменной одеждой работников Дирекции скоростного сообщения-филиала ОАО «РЖД» (извещение № 31705690133) 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. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на

устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 22.12.2017 № 223ФЗ-1043/17.

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