

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2,

Москва, 107174

ООО «Братскводстрой»

Топкинский м-н., д. 48,

г. Иркутск, 664080

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-849/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Братскводстрой» 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»

19.11.2018 Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Братскводстрой» от 15.11.2018 № 1051 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6136/ОАЭ-ТЭ/18 на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение объектов

электроснабжения Шилкинской дистанции электроснабжения», расположенному в границах Забайкальской железной дороги (извещение № 31806855116), 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 «Братскводстрой» (далее - Заявитель) от 15.11.2018 № 1051 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6136/ОАЭ-ТЭ/18 на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение объектов электроснабжения Шилкинской дистанции электроснабжения», расположенному в границах Забайкальской железной дороги (извещение № 31806855116) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом

положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 30.06.2014 (далее – Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

- 24.08.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).
- дата окончания подачи заявок — 26.09.2018;
- дата рассмотрения заявок — 07.11.2018;
- дата подведения итогов – 07.11.2018;
- начальная (максимальная) цена договора: 233 527 982, 60 рубля.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

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

- - - Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе;
 - Заказчиком размещена проектно-сметная документация в неполном объеме.

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

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

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 протоколу рассмотрения заявок, поданных на участие в Аукционе, от 02.11.2018 № 6136/ОАЭ-ТЭ/18/1 (далее - Протокол), Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе на основании пункта 6.7.4 Документации в связи с установлением недостоверной информации, содержащейся в документах, а именно: участником указана недостоверная информация по позициям №№ 6, 7 Приложения № 2 к техническому предложению.

В соответствии с пунктом 6.7.4 Документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника аукциона на любом этапе проведения аукциона.

Согласно пункту 7.7.2 Документации, техническое предложение должно содержать все показатели и характеристики товаров, работ, услуг, условия исполнения договора, указанные в техническом задании Документации. Участником должны быть указаны марки, модели, наименования предлагаемых товаров, работ, услуг. Характеристики товаров, работ, услуг должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении заявок не допускалось их неоднозначное толкование,

числовые показатели при описании характеристик товаров, работ, услуг должны быть указаны в абсолютных величинах.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя и пояснил, что Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе, поскольку Заявителем в техническом предложении указана недостоверная информация по позициям №№ 6, 7 Приложения № 2 к техническому предложению, а именно: Заявителем в техническом предложении представлен к поставке «ограничитель перенапряжения типа ОПН-10/112/10/400 УХЛ 1» производства ЗАО «ЗЭТО», с номинальным разрядным током – 10кА, в соответствии с требованиями технического задания. При этом на основании пункта 6.7.9 Документации экспертной группой Заказчика проведена проверка на официальном сайте производителя ЗАО «ЗЭТО», и выявлено, что номинальный разрядный ток вышеуказанного ограничителя перенапряжения равен 5 кА, что не соответствует указанным Заявителем в техническом предложении техническим характеристикам ограничителя перенапряжения типа ОПН-10/112/10/400 УХЛ 1. По позиции № 7 Заявителем в техническом предложении указан «шкаф передачи данных типа ШПД с устройством сбора типа УПД-1М» производства АО «Трансэнергоком», при этом, согласно свидетельству об утверждении типа средств измерений № 260001 и письму АО «Трансэнергоком» от 10.07.2018 № 1571, указанный Заявителем в техническом предложении как производитель по позиции № 7, в настоящее время не изготавливает и не поставляет «шкаф передачи данных типа ШПД с устройством сбора типа УПД-1М», что не соответствует представленным Заявителем в техническом предложении сведениям, и является основанием для отклонения заявки Заявителя на основании пункта 6.7.4 Документации.

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

Таким образом довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком размещена проектно-сметная документация в неполном объеме.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с приложением № 2 Документации работы выполняются на объекте строительства: «Техническое перевооружение объектов электроснабжения Шилкинской дистанции электроснабжения», расположенному в границах Забайкальской железной дороги. При этом, согласно пункту 1.2 Договора, в рамках Договора исполнитель выполняет строительство и связанные с ним работы, включая поставку, монтаж и ответственное хранение оборудования в полном объеме, поручаемом Заказчиком, собственными силами и силами привлеченных субподрядных организаций в соответствии с условиями Договора и утвержденной Заказчиком проектно-сметной документацией. Проектно-сметная документация включает в себя паспорт проекта по выполнению работ на объекте, проектную документацию, сводный сметный расчет, локальные сметы.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заказчиком в Документации не размещены паспорт проекта по выполнению работ на объекте и локальные сметы, что вводит участников закупки в заблуждение и не позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в закупке. Представители Заказчика подтвердили отсутствие части проектной документации в составе Документации, в том числе отсутствие паспорта проекта по выполнению работ на объекте и локальных смет.

Отсутствие в полном объеме проектной документации в составе Документации на выполнение работ по строительству объектов капитального строительства означает, что Заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого договора, что лишает участника закупки сформировать свое предложение.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком размещена проектная документация в ЕИС не в полном объеме, что нарушает пункт 5 статьи 4, пункт 3 части 9 статьи 4, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, при этом действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении предписания, противоречат статье 36 Закона о защите конкуренции, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, по результатам рассмотрения жалобы Заявителя от 24.09.2018 № 875 на действия (бездействие) Заказчика при проведении Аукциона (далее – Жалоба 1), 01.10.2018 Комиссией ФАС России принято решение от 01.10.2018 № 223ФЗ-736/18 о признании Жалобы 1 обоснованной, а также признании в действиях Заказчика нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, части 5 статьи 4, пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся, в том числе, в неразмещении Заказчиком проектно-сметной документации в полном объеме. На основании решения от 01.10.2018 № 223ФЗ-736/18 Заказчику выдано предписание от 01.10.2018 № 223ФЗ-736/18, в том числе, об отмене протоколов, составленных в ходе проведения Аукциона, возврате заявок участникам закупки, а также о внесении изменений в Документацию в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, с учетом принятого решения Комиссии ФАС России от 01.10.2018 № 223ФЗ-736/18.

При этом согласно статье 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении предписания в части размещения проектно-сметной документации в полном объеме, противоречат статье 36 Закона о защите конкуренции, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

•

- Признать жалобу ООО «Братскводстрой» (ИНН: 3811037254, ОГРН: 1023801546174) от 15.11.2018 № 1051 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6136/ОАЭ-ТЭ/18 на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение объектов электроснабжения Шилкинской дистанции электроснабжения», расположенному в границах Забайкальской железной дороги (извещение № 31806855116) необоснованной.
- Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, части 5 статьи 4, пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 19.11.2018 № 223ФЗ-849/18.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 19.11.2018 № 223ФЗ-849/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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