

1. ООО «СМП 377»

410506, обл. Саратовская, р-он Саратовский, п. Расково, Сокурийский тракт, 4.5 км юго-западнее

2. АО «РЖДСтрой»

105064, Москва, ул. Казакова, д. 8, стр. 6

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1565/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.07.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

при участии в заседании:

от заявителя, ООО «СМП 377»

от заказчика, АО «РЖДСтрой»

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «СМП 377» на действия заказчика – АО «РЖДСтрой» при проведении конкурса с предварительным квалификационным отбором на право заключения договора на выполнение капитального ремонта объектов Приволжской железной дороги (ЦДТВ),

УСТАНОВИЛА:

общество с ограниченной ответственностью «СМП 377» (далее – Заявитель) обратилось в адрес Московского УФАС России с жалобой на действия акционерного общества «РЖДСтрой» (далее – Заказчик) при проведении Конкурса с предварительным квалификационным отбором на право заключения договора на выполнение капитального ремонта объектов Приволжской железной дороги (ЦДТВ) за реестровым номером извещения 31705173614 (далее также – Конкурс).

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в следующем:

1.

1. в неправомерном отклонении заявки от участия в Конкурсе;
2. в размещении проектной и сметной документации на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС);
3. в установлении в Конкурсной документации неправомерного положения о праве Заказчика направлять дозапросы в адрес участников Конкурса.

В заседании объявлялся перерыв.

После перерыва представитель Заявителя на заседание не явился, что не является препятствием к рассмотрению жалобы. До объявления перерыва представитель Заявителя доводы и требования жалобы поддержала, изложила свою позицию.

Представители Заказчика также поддержали свою правовую позицию, представили документы и сведения по оспариваемой процедуре; в целом согласились с наличием ряда нарушений, сославшись на то, что недостатки при оценке заявок могут быть связаны с особенностями работы конкурсной комиссии, однако указали на несоответствие заявки Заявителя требованиям документации.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, пояснениях относительно нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей Заказчика, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Из материалов дела усматривается, что в ЕИС Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее – Положение о закупках).

31.05.2017 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса. Дата окончания подачи заявок – 16.06.2017, дата проведения Конкурса – 21.06.2017.

Согласно пункту 1.5 протокола рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 21.06.2017 № 737 заявка Заявителя отклонена Заказчиком от участия по причине несоответствия требованиям технического задания, установленным пунктом 11.3 конкурсной документации: участник в составе заявок представил технические предложения, в которых изложены не все условия, соответствующие требованиям технического задания конкурсной документации, не определены планируемые сроки поступления на объект основных строительных материалов, изделий, конструкций.

1. Как указывает Заявитель, его заявка была отклонена неправомерно.

На основании пункта 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к

содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Заказчик вправе установить в Конкурсной документации требования к составу заявки на участие в Конкурсе.

В соответствии с подпунктом «г» пункта 9.3 Конкурсной документации конкурсная заявка представляет собой комплект документов, необходимый для участия в конкурсе. Конкурсная заявка должна содержать, кроме прочего, техническое предложение, оформленное в соответствии с техническим заданием раздела 11 конкурсной документации (претендент обязан обеспечить выполнение всех требований, указанных в техническом задании).

Таким образом, участник Конкурса должен представить в составе заявки техническое предложение, оформленное в соответствии с техническим заданием Конкурсной документации.

На основании подпункта 4 пункта 249 Положения о закупках участник закупки не допускается к участию в открытом конкурсе в случае несоответствия конкурсной заявки требованиям конкурсной документации.

Таким образом, в случае предоставления участником заявки, не отвечающей требованиям Конкурсной документации, заявка такого участника отклоняется Заказчиком от участия в Конкурсе.

В ходе заседания Комиссии представители Заказчика пояснили, что основанием для отклонения заявки Заявителя послужило отсутствие указания в техническом предложении (пояснительная записка) сроков поступления на объект основных строительных материалов, изделий, конструкций.

Между тем, Комиссия не может согласиться с таким обоснованием отклонения заявки.

В силу пункта 11.3 Технического задания Конкурсной документации в конкурсной заявке участника должны быть изложены условия, соответствующие требованиям технического задания. Претендент должен предоставить техническое предложение, оформленное в соответствии с техническим заданием раздела 11 конкурсной документации (претендент обязан обеспечить выполнение всех требований, указанных в техническом задании) в виде пояснительной записки, которая должна содержать календарный план выполнения комплекса работ по объекту, в котором устанавливается последовательность и сроки выполнения работ (без привязки к датам) с максимально возможным их совмещением. Календарный план должен соответствовать ведомости объемов строительно-монтажных работ; планируемые сроки поступления на объект основных строительных материалов, изделий, конструкций; потребность в энергетических ресурсах и решения по ее покрытию; перечень мероприятий, направленных на обеспечение сохранности и исключение хищений материалов, изделий, конструкций на строительной площадке; перечень мероприятий по защите действующих зданий и сооружений от повреждений, а также природоохранные мероприятия; перечень мероприятий по выполнению, в случае необходимости, работ вахтовым методом, включающие режимы труда и отдыха и составы технологических комплектов оснащения бригад; решение по прокладке временных сетей водо-, тепло- и энергоснабжения и оснащения (в том числе аварийного)

строительной площадке и рабочих мест с разработкой, при необходимости, рабочих чертежей подводки сетей от источников питания; перечни технологического инвентаря и монтажной оснастки; подробное описание технологии строительства и применяемых строительных процессов, организации производства работ, технике безопасности и охране окружающей среды, использованию строительных материалов Заказчика.

Учитывая приведенные положения Конкурсной документации, участник Конкурса должен указать в техническом предложении ориентировочные сроки выполнения работ без привязки к датам, т. е. без указания конкретных дат.

Существенным условием договора подряда является лишь конечный срок выполнения работ. Целью подряда является не сама деятельность исполнителя, в том числе во времени, до достижения результата, а, собственно, конечный результат.

Комиссия считает, что, таким образом, в рассматриваемом случае, учитывая положения главы 37 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), стороны, по сути, должны достичь согласия лишь относительно конечного срока выполнения работ. Какую принципиальную значимость, влияющую на статус сторон, обязательства подрядчика и правовое положение Заказчика, имеет необходимость для подрядчика указывать сроки поставки исполнителем строительных материалов промежуточные сроки выполнения работ, последним не доказано, убедительных аргументов не приведено. В то же время, неуказание таких промежуточных сроков поставки материалов, по сути, послужило основанием для отклонения заявки.

Комиссия также учитывает, что Конкурсная документация не содержит буквальных требований о необходимости указания участниками конкретных сроков поступления на объект основных строительных материалов, изделий, конструкций. Данное обстоятельство Заказчиком не оспаривается.

Как отмечено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

Заказчику надлежит содействовать в получении участниками полной и исчерпывающей информации, в том числе о ходе работ. Воздержание же самого заказчика от раскрытия такой информации не должно приводить к нарушению прав участника: последний не должен принимать на себя неблагоприятные последствия в связи с недостаточной проработанностью конкурсной документации.

В этой связи Комиссия не может согласиться с законностью отклонения заявки в связи с нераскрытием Заявителем промежуточных сроков поступления на объект материалов и изделий на основании подпункта 4 пункта 249 Положения о закупках.

К числу основных принципов, которым надлежит руководствоваться заказчиком,

относятся принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

При изучении заявки Заявителя Комиссией установлено, что обществом предоставлен календарный план, содержащий сроки выполнения работ, соответствующие требованиям Закупочной документации.

Также, в силу части 6 статьи 3 названного закона, 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.

Таким образом, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение подпункта 4 пункта 249 Положения о закупках, пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Закона о закупках и решила признать рассматриваемый довод жалобы обоснованным.

2. Помимо этого, Заявитель указывает на неразмещение Заказчиком в ЕИС проектной и сметной документации.

Из извещения о проведении Конкурса следует, что его предметом является выполнение капитального ремонта объектов Приволжской железной дороги (ЦДТВ).

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 1 статьи 743 ГК РФ подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

Невключение в состав документации о Конкурсе проектной документации (при условии её наличия у Заказчика), в том числе локальных смет или сводно-сметных расчетов, ведет к невозможности формирования участником закупки корректного технического и ценового предложения и противоречит принципу информационной открытости, закрепленному в пункте 1 части 1 статьи 3 закона о закупках. В этой связи уклонение от размещения такой информации не может обеспечить соблюдение прав участника как потенциального исполнителя по договору строительного подряда.

На основании информации, содержащейся в ЕИС, Комиссия установила, что в составе размещенной в ЕИС Конкурсной документации отсутствует проектная документация.

Комиссия учитывает, что представители Заказчика не оспаривали обоснованность рассматриваемого довода жалобы и пояснили, что для определения объемов работ размещены дефектные сметы, в соответствии с которыми участники Конкурса могут представить свои технические предложения.

Между тем, Комиссия считает, что размещение дефектных смет не устраняет обязанности раскрыть полную и исчерпывающую информацию, которая не только позволяла бы корректно сформировать предложение, но и соотнести собственные возможности с потребностями заказчика.

Одновременно, Заказчиком не доказана невозможность размещения в ЕИС проектной документации.

В силу пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться принципом информационной открытости закупки.

Таким образом, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 и пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и решила признать указанный довод жалобы Заявителя обоснованным.

При этом, Комиссия отмечает, что отсутствие в составе Конкурсной документации проектной документации не послужило препятствием для подачи Заявителем заявки на участие в Закупке и формирования ценового предложения.

3. Также Заявителем обжалуется факт установления Заказчиком права направлять дозапросы в адрес участников Конкурса.

Пунктом 250 Положения о закупках предусмотрено право заказчика до подведения итогов осуществить запрос конкурса в письменной форме у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе конкурсной заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг требованиям конкурсной документации.

Аналогичное право Заказчика предусмотрено и в пункте 10.3 Конкурсной документации.

Таким образом, право Заказчика, установленное пунктом 10.3 Конкурсной документации, соотносится с его Положением о закупках, которое, кроме прочего, является правовым регулятором проведения закупочных процедур (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Наличие подобного права не может рассматриваться в качестве нарушения прав участников, поскольку в полной мере соотносится с принципом информационной открытости и прозрачности закупки (статья 3 Закона о закупках), и, напротив, в отдельных случаях, может способствовать нивелированию разногласий между заказчиком и участниками.

Заявитель не представил Комиссии каких-либо доказательств нарушения его прав и законных интересов наличием у Заказчика оспариваемого права.

Рассматриваемый довод признается Комиссией необоснованным.

В целях восстановления законности и нарушенных прав Заявителя, на основании статьи 11 ГК РФ и учитывая положения статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия считает возможным выдать Заказчику предписание о необходимости повторного проведения процедуры рассмотрения заявок с учетом выводов, содержащихся в настоящем решении.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса обоснованной в части неправомерного отклонения заявки Заявителя от участия в Конкурсе и неразмещения проектной и сметной документации в ЕИС, в остальной части – необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения подпункта 4 пункта 249 Положения о закупках, пунктов 1, 2 части 1, части 6 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Заказчику выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1565/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.07.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия)

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 10.07.2017 по делу № 1-00-1565/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «РЖДстрой» (далее — Заказчик) при проведении конкурса с предварительным квалификационным отбором на право заключения договора на выполнение капитального ремонта объектов Приволжской железной дороги (ЦДТВ) (реестровый № 31705173614; далее — Конкурс):

1. Отменить протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса, а именно: протокол рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 21.06.2017 № 737.

2. Разместить в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) информацию о новой дате рассмотрения заявок на участие в Конкурсе и подведения итогов Конкурса.

3. Повторно провести процедуру рассмотрения заявок участников Конкурса с учетом решения Комиссии от 10.07.2017 по делу № 1-00-1565/77-17.

4. Заказчику разместить вышеуказанные изменения в ЕИС.

5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 11.07.2017.

6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 18.07.2017 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.