

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4787/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.03.2021

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «Эверест» (далее также – Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее также – Заказчик) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 16/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21 на право заключения договора выполнения комплекса работ по капитальному ремонту земельного полотна Западно-Сибирской дирекции инфраструктуры (реестровый № 32109941968, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным п. п. 1, 4 - 6 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном ст. 18.1. Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке 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.

В протоколе от 01.03.2021 указано, что заявке Заявителя было отказано в дальнейшем участии в Закупке на основании пункта 3.11.4.1 документации о закупке всвязи с представлением документов, предусмотренных пунктом 1.7.3.2 документации о закупке, содержащих информацию об опыте выполнения работ несоответствующую действительности, а именно: в представленном в составе заявки договоре указана информация несоответствующая действительности в части наличия фактического опыта выполнения работ.

Заявитель с данным отклонением не согласился и направил жалобу в антимонопольный орган., в которой указал, что в составе Заявки в подтверждение опыта выполнения работ по капитальному ремонту и/или реконструкции и/или

строительству земляного полотна, включающего в том числе его водоотводные и/или водопропускные и/или защитно-укрепительные обустройства, и/или мостов, и/или путепроводов, и/или эстакад, и/или виадуков, и/или тоннелей, и/или труб, и/или галерей, и/или селеспусков, и/или пешеходных мостов и/или пешеходных тоннелей, был представлен Договор подряда № 01/04/2019 от 06.04.2019г. со всеми приложениями.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и представил письменные возражения в которых указал следующее.

Согласно пункту 3.11.4.1 документации о закупке участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в том числе в связи с непредставлением определенных конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности;

В соответствии с пунктом 3.11.5 документации о закупке в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса.

Согласно пункту 1.7.3.2 закупочной документации участник должен иметь опыт выполнения работ по капитальному ремонту и/или реконструкции и/или строительству земляного полотна, включающего в том числе его водоотводные и/или водопропускные и/или защитно-укрепительные обустройства, и/или мостов, и/или путепроводов, и/или эстакад, и/или виадуков, и/или тоннелей, и/или труб, и/или галерей, и/или селеспусков, и/или пешеходных мостов и/или пешеходных тоннелей, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в Техническом задании - приложении № 1.1 конкурсной документации. При этом учитывается стоимость всех выполненных, участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки) по капитальному ремонту и/или реконструкции и/или строительству земляного полотна, включающего в том числе его водоотводные и/или водопропускные и/или защитно-укрепительные обустройства, и/или мостов, и/или путепроводов, и/или эстакад, и/или виадуков, и/или тоннелей, и/или труб, и/или галерей, и/или селеспусков, и/или пешеходных мостов и/или пешеходных тоннелей.

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

В подтверждение опыта выполнения работ, участник в составе заявки должен представить:

- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации о наличии требуемого опыта (Таблица 1);

и

- акты о выполнении работ;

и

- договоры на выполнение работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

- документы, подтверждающие правопреемство в случае

предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Заказчик указал, что ООО «Эверест» в целях подтверждения наличия опыта выполнения работ по капитальному ремонту и/или реконструкции и/или строительству земляного полотна представлена копия договора подряда на выполнение комплекса работ по капитальному ремонту земляного полотна на участке 6971 км ПК2 по 6971 км ПК7, заключенного с ООО «СКС-Сибирь» (ИНН 5406658953) от 06.04.2019 № 01/04/2019 и акта о приёмке выполненных работ № 1 от 30.12.2019.

При этом необходимо отметить, что Заказчиком в 2019 году проведен открытый конкурс среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 95/ОКЭ-ЦДИ ЦП/19 на право заключения договоров выполнения комплекса работ по капитальному ремонту земляного полотна Забайкальской дирекции инфраструктуры (извещение № 31907592781) (далее – закупка № 95/ОКЭ-ЦДИ ЦП/19).

Вместе с тем одним из объектов капитального ремонта по закупке № 95/ОКЭ-ЦДИ ЦП/19 являлся капитальный ремонт земляного полотна на участке 6971 км ПК 2 по 6971 км ПК 7. При этом каких-либо иных закупочных процедур по капитальному ремонту земляного полотна на участке 6971 км ПК 2 по 6971 км ПК 7 не проводилось и никакие иные работы на участке 6971 км ПК 2 по 6971 км ПК 7 не осуществлялись.

Также по результатам проведения закупки № 95/ОКЭ-ЦДИ ЦП/19 между ОАО «РЖД» и победителем закупки – ООО «ИнтерСтрой» заключены договоры от 29.04.2019 №№ 95/ОКЭ-ЦДИ ЦП/19/1/1, 95/ОКЭ-ЦДИ ЦП/19/2/1 (далее – Договор). При этом согласно пункту 3.3.2 Договоров подрядчик вправе привлекать для выполнения Работ по настоящему Договору третьих лиц. О привлечении третьих лиц для выполнения Работ по настоящему Договору Подрядчик обязан известить Заказчика в течение 5 (пяти) календарных дней с даты их привлечения. В извещении должны быть указаны наименования привлеченных третьих лиц, перечень и стоимость выполняемых ими Работ. Также к извещению должны прилагаться документы, обосновывающие выбор третьих лиц.

В соответствии с пунктом 3.3.2 Договоров ООО «ИнтерСтрой» уведомил Заказчика о привлечении к выполнению работ на указанном участке субподрядчика ООО «Горные технологии» (ИНН 7453217950) (уведомление от 16 октября 2019 г. № 98). Кроме того, по указанным договорам ООО «ИнтерСтрой» привлекал к выполнению работ субподрядчиков ООО «СМУ-22» (уведомление от 30 апреля 2020 г. № 53), ООО «СКМ-АМУР» (уведомление от 29 августа 2019 г. № 84).

При этом ООО «ИнтерСтрой» уведомлений о привлечении ООО «СКС-Сибирь» к выполнению работ по капитальному ремонту указанного участка пути не направлялись и с Заказчиком не согласовывались, соответственно вышеуказанные работы ООО «ЭВЕРЕСТ» не выполнялись.

Кроме того, необходимо отметить, что вышеуказанные Договоры заключены между ОАО «РЖД» и ООО «ИнтерСтрой» 29.04.2019, при этом Заявителем представлен договор подряда с ООО «СКС-Сибирь» заключенный 06.04.2019, что существенно ранее даты заключения Договоров между ОАО «РЖД» и ООО «ИнтерСтрой», что в свою очередь свидетельствует о недостоверности договора, представленного Заявителем в составе заявки.

Вместе с тем согласно пункту 1 статьи 2 Федерального закон от 10.01.2003 № 17-ФЗ (ред. от 08.12.2020) «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» инфраструктура железнодорожного транспорта общего пользования (далее - инфраструктура) - транспортная инфраструктура, включающая в себя железнодорожные пути общего пользования и другие сооружения, железнодорожные станции, устройства электроснабжения, сети связи, системы сигнализации, централизации и блокировки, информационные комплексы, систему управления движением и иные обеспечивающие функционирование инфраструктуры здания, строения, сооружения, устройства и оборудование.

При этом в целях обеспечения транспортной безопасности объектов инфраструктуры и упорядочения внутриобъектового режима ОАО «РЖД» приняты внутренние документы например, приказ ОАО «РЖД» от 14.01.2013 № 3 «Об утверждении Положения об организации пропускного и внутриобъектового режима на объектах ОАО «РЖД» и прилегающих к нему территориях»; приказ ОАО «РЖД» от 04.12.2019 № 108 «Об утверждении Инструкции по организации пропускного и внутриобъектового режима в административных зданиях и на прилегающих к ним территориях».

Вместе с тем земляное полотно на участке 6971 км ПК 2 по 6971 км ПК 7 является охраняемым объектом, в связи с чем осуществлять какие-либо работы на данном объекте без оформления соответствующего пропуска на вышеуказанном объекте запрещено. При этом в отношении Заявителя соответствующие пропуска не оформлялись, что в свою очередь также свидетельствует о недостоверности представленного Заявителем договора.

Таким образом, участником ООО «ЭВЕРЕСТ» предоставлена недостоверная информация о выполнении работ по капитальному ремонту земляного полотна.

Комиссия при этом отмечает, что Заявитель не явился на заседание Комиссии и не представил доказательств, которые указывали бы на факт отсутствия недостоверных сведений.

Вместе с тем Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Исходя из представленных документов и сведений, а также учитывая то, что заявка Заявителя была отклонена за представление недостоверных сведений и Заказчиком были представлены доказательства недостоверности сведений, Комиссия признает жалобу Заявителя необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1.
 1. Признать жалобу ООО «Эверест» (ИНН: 5407967023) на действия ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727) при проведении Закупки необоснованной.
 2. Снять ограничения на размещение закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 23.03.2021 № ЕО/15790/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его получения лицами, участвовавшими в деле.