

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16373/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.09.2021

г. Москва

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

Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии представителей от ООО «Инженерные конструкции», ОАО «РЖД»,

рассмотрев жалобу ООО «Инженерные конструкции» (далее также - Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее также - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3712/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора выполнения полного комплекса работ по строительству, включающего поставку оборудования по объекту «Примыкание пути необщего пользования АО «ЦЕМТРИО» к инфраструктуре ОАО «РЖД» на станции Рождество Юго-Восточной железной дороги» (реестровый № 32110502353, 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.

Заявитель в своей жалобе оспаривает отклонение своей заявки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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 их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

06.09.2021 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок и на официальном сайте ЭТПЗ был опубликован Протокол № 3712/ОАЭ-ДКСС/21/1 рассмотрения аукционных заявок, поступивших для участия в открытом аукционе в электронной форме № 3712/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора выполнения полного комплекса работ по строительству, включающего поставку оборудования по объекту «Примыкание пути необщего пользования АО «ЦЕМТРИО» к инфраструктуре ОАО «РЖД» на станции Рождество Юго-Восточной железной дороги» от 03.09.2021, в соответствии с которым заявка Заявителя была отклонена.

Заявитель считает данное отклонение неправомерным.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился,

представил письменные возражения и материалы.

Комиссия, заслушав позицию сторон, проанализировав материалы, представленные на заседании Комиссии, приходит к решению о признании жалобы необоснованной на основании следующих фактических обстоятельств дела.

В соответствии с протоколом заявка Заявителя была отклонена на основании пункта 3.6.6.2 Документации в связи с не подтверждением соответствия квалификационному требованию, установленному пунктом 1.9.2 аукционной документации, а именно: участником в составе заявки не представлены акты о выполнении работ.

В соответствии с пунктом 1.9.2 Документации участник должен иметь опыт выполнения строительно-монтажных работ, поставки оборудования, стоимость которого составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении № 1.1 аукционной документации.

При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки строительно-монтажных работ, поставленного оборудования (с учетом правопреемственности).

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, поставки товаров участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации о наличии требуемого опыта;

и

- акты о выполнении работ, накладные о поставке товаров;

- договоры выполнения работ, на поставку товаров (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

- документы, подтверждающие оплату по договору;

- 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.).

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе в сфере закупок и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник вправе в Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации, указать реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок. При этом, в случае если участником указан реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки договоры на поставку товаров, выполнение работ, оказания услуг, а также документы, подтверждающие исполнение таких договоров (накладные о поставке товаров, акты о выполнении работ, оказании услуг).

Документы, перечисленные в пунктах 1.9.2 аукционной документации, представляются в электронной форме.

Таким образом, участник в подтверждение опыта выполнения работ должен представить:

– документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации о наличии требуемого опыта;

и

- акты о выполнении работ, накладные о поставке товаров;

- договоры выполнения работ, на поставку товаров (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

- документы, подтверждающие оплату по договору;

- 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.).

Комиссией была направлен запрос в адрес ООО «РТС-тендер» от 16.09.2021 № ЕО/56647/21 с целью истребования заявок участников.

Комиссией установлено, что в составе Заявителя отсутствовали акты о выполнении работ.

Заявитель в своей жалобе указал, что в составе заявки им были приложены реестры актов выполненных работ на объекте по форме, утвержденной распоряжением ОАО «РЖД» от 15.12.2008 № 2688.

Во время заседания Заявитель также сослался на Распоряжение ОАО РЖД от 10.04.2014 № 891р.

Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 2.7 Распоряжения ОАО «РЖД» от 10.04.2014 № 891р В целях подтверждения выполненных объемов работ, а также осуществленных затрат оформляются следующие документы в зависимости от способа выполнения работ:

- при выполнении работ по капитальному ремонту объектов инфраструктуры подрядным способом сторонами оформляются акт ф. КС-2, справка ф. КС-3, реестр актов выполненных работ и затрат (приложение к справке ф. КС-3, оформляется в случае наличия нескольких актов ф. КС-2 за отчетный период);

- при выполнении работ по капитальному ремонту объектов инфраструктуры хозяйственным способом оформляются следующие документы (в зависимости от вида работ): акт о выполненных работах (оказанных услугах) формы № ФПУ-26 (далее - акт ф. ФПУ-26), акт приемки этапа работ по ремонту пути и искусственных сооружений формы № ФПУ-27 (далее - акт ф. ФПУ-27), укрупненная исполненная калькуляция этапа работ формы № ФПУ-28 (далее - калькуляция ф. ФПУ-28), сводный акт, подтверждающий выполнение работ формы № ФПУ-29 (далее - акт ф. ФПУ-29) или акт ф. КС-2.

В случае, если работы по капитальному ремонту объектов инфраструктуры хозяйственным способом подлежат оформлению актом ф. КС-2, дополнительно к указанному акту подразделением - исполнителем работ оформляется справка о фактических затратах по выполненным хозяйственным способом работам по объекту капитального ремонта по элементам затрат (далее - справка о фактических затратах) по прилагаемой форме (приложение № 1).

При оформлении справки о фактических затратах или калькуляции ф. ФПУ-28 обеспечивается соответствие указанных в них сумм данным о затратах, отраженных в автоматизированных системах учета на основании первичных учетных документов.

Основанием для отнесения затрат на объект при выполнении ремонта хозяйственным способом являются данные первичных учетных

документов, оформленных в установленном ОАО «РЖД» порядке (табель учета рабочего времени, маршрутный лист, материальный отчет и иные документы).

Передача давальческих материалов, оприходование материалов повторного использования, полученных в ходе выполнения ремонтных работ, и другие факты хозяйственной жизни, не указанные в данном пункте, в случае их возникновения в ходе выполнения ремонта оформляются в установленном ОАО «РЖД» порядке.

Следовательно, помимо реестра актов выполненных работ и затрат составляются и иные документы.

При этом Комиссией установлено, что в некоторых файлах (акты КС-3) отсутствовали подписи со стороны Заявителя (например, в реестрах за январь 2021, декабрь 2020, октябрь 2020).

Кроме того, в данных документах указывает объемы работ и их общая стоимость. В свою очередь перечень и виды работ указываются в актах о выполнении работ.

Таким образом, представленные Заявителем в составе заявки документы не могут подтвердить опыт выполнения работ.

Комиссия отмечает, что пунктом 1.9.2 Документации установлено, что в подтверждение опыта требуется представить акты о выполнении работ.

Таким образом, Заказчик при рассмотрении заявки Заявителя действовал в строгом соответствии с положениями Закупочной документации, Закона о закупках.

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Конкурсной документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке.

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Конкурсной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке.

В свою очередь 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 нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок 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 (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи комиссия приходит к о необоснованности жалобы Заявителя

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Инженерные конструкции» (ИНН: 3666221093, ОГРН: 1173668038642) на действия ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 13.09.2021 № ЕО/55676/21, от 16.09.2021 № ЕО/56646/21.

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