

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-269/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Стройдепо» 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»

30.09.2015

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «Российские железные дороги»: Мамедалиева Р.М. - доверенность от 25.02.2015 № 150-ДП, Иванушенковой И.В. - доверенность от 25.02.2015 № 148-ДП,

ООО «Стройдепо»: Курбановой Р.И. - доверенность от 29.07.2015 б/н,

рассмотрев жалобу ООО «Стройдепо» от 17.09.2015 б/н на действия заказчика ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона в электронной форме №6227/ОАЭ-ДКСС/15 на право заключения договора на выполнение полного комплекса работ, включающего поставку оборудования, по строительству блок-модульных систем водоочистки на полигоне Забайкальской железной дороги (извещение №31502579591) 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 «Стройдепо» (далее – Заявитель) от 17.09.2015 б/н (вх № 103437/15 от 24.09.2015) на действия (бездействие) заказчика ОАО «Российские железные дороги» (далее Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6227/ОАЭ-ДКСС/15 на право заключения договора на выполнение полного комплекса работ, включающего поставку оборудования, по строительству блок-модульных систем водоочистки на полигоне Забайкальской железной дороги (извещение № 31502579591) (далее – Аукцион).

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, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

17.07.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной на официальном сайте:

дата и время окончания подачи заявок — 07.08.2015;

дата рассмотрения заявок на участие в Аукционе — 11.09.2015;

на участие в Аукционе подано 3 заявки;

дата проведения Аукциона — 15.09.2015;

28.09.2015 заключен контракт с победителем Аукциона ООО «Диапозон».

Из текста Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком, Аукционной комиссией нарушены права и законные интересы Заявителя:

- - - Заказчиком неправомерно изменены банковские реквизиты для перечисления денежных средств в счет обеспечения заявки на участие в Аукционе;
 - Аукционной комиссией неправомерно принято решение об отказе в допуске к участию в Аукционе.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите

конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - 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.

В соответствии с пунктом 1.6 Документации обеспечение заявки на участие в аукционе предусмотрено в виде банковской гарантии или в виде внесения денежных средств по указанным в документации реквизитам.

06.08.2015 Заказчиком на официальном сайте опубликованы разъяснения положений Документации согласно которым были уточнены банковские реквизиты для перечисления денежных средств в счет оплаты обеспечения заявки на участие в Аукционе.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что данные разъяснения не изменили номер расчетного счета в банке получателя.

На заседании Комиссии установлено, что все участники закупки перечислили денежные средства в качестве обеспечения заявки по указанным реквизитам.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны 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.

Пунктом 3.1.4 технического задания Документации установлено, что гарантийный срок нормальной эксплуатации объекта строительства и входящих в него инженерных систем, оборудования, материалов и результатов работ устанавливается равным не менее 24 месяца с момента подписания акта КС-14.

Кроме того, в соответствии с пунктом 6.7.8 Документации Заказчик вправе до даты проведения аукциона в письменной форме запросить у участников аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в аукционной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников.

Согласно пункту 6.7.12 Документации, по результатам рассмотрения аукционных заявок заказчик принимает решение о допуске (отказе в допуске) участника аукциона к участию в аукционе.

В соответствии с протоколом рассмотрения аукционных заявок от 11.09.2015 № 6227/ОАЭ-ДКСС/15/2 Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе в связи с несоответствием требованию, установленному п. 3.1.4 аукционной документации, а также в связи с непредоставлением в установленный срок разъяснений на запрос в соответствии с п. 6.7.8 Документации.

Комиссия ФАС России изучив представленную Заказчиком заявку Заявителя на участие в Аукционе установила, что в Приложении № 14 к Документации Заявителем указан гарантийный срок поставляемого оборудования — 12 месяцев.

Кроме того, представители Заказчика пояснили, что с целью недопущения ограничения конкуренции направили 20.08.2015 в адрес Заявителя через личный кабинет участника электронных процедур на ЭТЗП на сайте www.etr.rzd.ru запрос на разъяснение несоответствия гарантийного срока поставляемого на объект строительства оборудования со сроком предоставления ответа 21.09.2015. Вместе с тем, ответ на указанный запрос поступил от Заявителя только 26.08.2015.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- В соответствии с частью 8 статьи 4 Закона о закупках извещение о закупке, в том числе извещение о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

Согласно информации размещенной на официальном сайте НМЦК Аукциона составляет 987 340 рублей без НДС.

Вместе с тем, Документацией НМЦК Аукциона установлена в размере 106 765 046 рублей.

Таким образом, указание Заказчиком различных сведений о НМЦК Аукциона нарушают часть 8 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны 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 частью 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, реконструкцию, капитальный

ремонт объекта капитального строительства, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, в том числе в соответствии с проектной документацией.

При этом, согласно части 2 статьи 48 Градостроительного Кодекса Российской Федерации проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Таким образом, капитальный ремонт, реконструкция объекта капитального строительства осуществляется на основании проектно-сметной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, потребностям заказчика, а также объем выполняемых работ.

В соответствии с пунктом 4.1 Приложения № 9 Документации, подрядчик обязуется выполнить комплекс работ в объеме и в сроки, предусмотренные договором, и сдать соответствующий указанным в проектно-сметной документации показателям объект заказчику в надлежащем состоянии и в установленный срок .

Согласно пункту 5.1 Приложения № 9 Документации заказчик передает подрядчику утвержденную проектно-сметную документацию по объекту в двух экземплярах в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента подписания договора.

Подрядчик при выполнении комплекса работ не вправе отступать от переданной в соответствии с пунктом 5.1 Приложения № 9 Документации проектно-сметной документации без письменного согласия заказчика.

При этом, Комиссией ФАС России установлено, что проектно-сметная документация не размещена на официальном сайте в составе Документации.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в размещении на официальном сайте проектно-сметной документации в полном объеме в составе Документации, нарушают требования пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Согласно пункту 3 Документации, в составе заявки на участие в Аукционе необходимо предоставить сведения о планируемых к привлечению субподрядных организациях в соответствии с формой Приложения № 15 Документации, в которой указывается объем передаваемых работ в процентном соотношении к общему объему работ по предмету аукциона с приложением копий документов, подтверждающих согласие субподрядных организаций на выполнение работ (договор о намерениях, и/или предварительное соглашение, и/или любые другие подтверждающие документы) и их правоспособность (копия свидетельства о допуске к выполнению работ, передаваемых субподрядчику по предмету аукциона, выданное СРО).

Таким образом, данное требование ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц.

Кроме того, в соответствии с пунктом 8.1.1 Документации, исполнение договора может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии или внесением денежных средств на указанный Заказчиком в пункте 1.7 Документации счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Заказчику.

Согласно пункту 8.1.8 Документации обеспечение надлежащего исполнения договора в виде банковской гарантии оформляется по форме приложения № 5 к аукционной документации, выданной одним из банков, указанных в приложении № 6 к аукционной документации. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 (один) месяц.

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Аукциона, либо на качество исполнения таких обязательств.

Пунктом 2.1 Документации установлено, что участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной Документацией.

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки должен представить действующее свидетельство о допуске к выполнению работ в соответствии с перечнем видов работ, утвержденным приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30 декабря 2009 года № 624 в последней редакции, выданное саморегулируемой организацией (далее - СРО), включающее в себя виды работ, установленные Документацией.

Вместе с тем, наличие у субподрядчика документов, подтверждающих его

соответствие требованиям, установленным пунктом 2.1 Документации, не является основанием для непредставления данных документов участником.

Учитывая, что указанные виды работ могут быть выполнены субподрядчиком/соисполнителем, наличие соответствующих свидетельств СРО в составе заявки участника является избыточным.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего вышеуказанные требования в Документации к обеспечению надлежащего исполнения обязательств по договору, к наличию в составе заявки на участие в Аукционе действующих свидетельств о допуске к выполнению работ, выданных СРО, а также требование об обязательном предоставлении сведений о планируемых к привлечению субподрядных организациях, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения,

определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктом 2.3 Документации установлено, что у участника должна иметься система менеджмента качества деятельности по предмету Аукциона. В подтверждение наличия системы менеджмента качества деятельности по предмету аукциона участник в составе заявки представляет действующий сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO (с приложениями при их наличии, а также с приложением документов, подтверждающих прохождение ежегодного инспекционного контроля, если прохождение такого контроля является обязательным) либо распоряжение, приказ, иной организационно-распорядительный акт, подтверждающий введение на предприятии собственной системы менеджмента качества, с приложением положения о качестве или иного документа, содержащего описание системы.

Согласно Извещению и Документации предметом Аукциона является выполнение полного комплекса работ, включающего поставку оборудования, по строительству блок-модульных систем водоочистки на полигоне Забайкальской железной дороги.

Изучив Документацию, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что из Документации не представляется возможным определить какой именно сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO необходимо представить участнику закупки в составе заявки на участие в Аукционе.

Таким образом, действия Заказчика ненадлежащим образом установившего в Документации перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, нарушают пункт 4 части 1 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

В соответствии с пунктом 6.2.1 Документации запрос о разъяснении Документации «может быть направлен с момента размещения аукционной документации, извещения о проведении аукциона на сайтах и не позднее чем за 7 (семь) календарных дней до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе».

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дату окончания срока предоставления участникам Аукциона разъяснений положений Документации, нарушают пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях.

8. В соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Частью 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что уведомление о принятии жалобы Заявителя и о приостановлении торгов направлено в адрес Заказчика 25.09.2015.

Вместе с тем, 28.09.2015 Заказчиком заключен контракт с победителем Аукциона ООО «Диапозон».

Таким образом, действия Заказчика, не исполнившего законное требование ФАС России, нарушают часть 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройдепо» от 17.09.2015 б/н (вх № 103437/15 от 24.09.2015) на действия (бездействие) заказчика ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6227/ОАЭ-ДКСС/15 на право заключения договора на выполнение полного комплекса работ, включающего поставку оборудования, по строительству блок-модульных систем водоочистки на полигоне Забайкальской железной дороги (извещение № 31502579591) необоснованной

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 4 части 1 статьи 3, часть 8, пункт 3 части 9, пункты 1, 9, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», часть 18 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

•
o

- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 30.09.2015 №223ФЗ-269/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3, частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
- В связи с тем, что Заказчиком заключен контракт предписание не выдавать.

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