

06.08.2015г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия Иркутского УФАС России), в составе:

председатель Комиссии: <...>

члены Комиссии: <...>

в присутствии представителей Заказчика (организатора торгов) - ОАО «РЖД» в лице Восточно-Сибирской дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД» <...>

в отсутствие представителей заявителя (надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения жалобы),

рассмотрев жалобу ООО «Спецстроймонтаж» на действия аукционной комиссии Заказчика - ОАО «РЖД» в лице Восточно-Сибирской дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД», в связи с отказом в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме на выполнение работ по оборке скально-обвальных участков структурных подразделений Восточно - Сибирской дирекции инфраструктуры (реестровый номер [31502411877](#)),

УСТАНОВИЛА:

28.07.2015г. в Управление ФАС по Иркутской области поступила жалоба ООО «Спецстроймонтаж» (далее – Общество, заявитель) на действия аукционной комиссии Заказчика - ОАО «РЖД» в лице Восточно-Сибирской дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД» (далее – Заказчик, организатор торгов), в связи с отказом в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме на выполнение работ по оборке скально-обвальных участков структурных подразделений Восточно - Сибирской дирекции инфраструктуры (реестровый

номер [31502411877](#)) (далее – открытый аукцион).

В жалобе заявителя приведены следующие доводы.

29.05.2015г. Заказчиком опубликовано извещение о проведении открытого аукциона на выполнение работ по оборке скально-обвальных участков структурных подразделений Восточно - Сибирской дирекции инфраструктуры (реестровый номер [31502411877](#)). На участие в данном открытом аукционе Обществом была подана заявка. Однако, аукционной комиссией указанная заявка была отклонена по причине несоответствия заявки требованиям технического задания изложенного в пунктах 3.1, 3.2, 3.3, 3.4 аукционной документации, в нарушение требований изложенных в пункте 7.7.2 аукционной документации.

Согласно пункту 6.7.3 аукционной документации участники не допускаются к участию в аукционе в случае:

6.7.3.1 непредставления определенных аукционной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности;

6.7.3.2 несоответствия участника аукциона предусмотренным аукционной документацией требованиям;

6.7.3.3 невнесения обеспечения аукционной заявки (если аукционной документацией установлено такое требование);

6.7.3.4 несоответствия аукционной заявки требованиям аукционной документации, в том числе:

аукционная заявка не соответствует форме, установленной аукционной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям аукционной документации;

документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями аукционной документации);

6.7.3.5. отказа участника от продления срока действия заявки и обеспечения аукционной заявки.

В указанных пунктах не содержится оснований по которым заявка Общества могла быть отклонена.

Заявитель считает, что заявка на участие в открытом аукционе была подана в соответствии с требованиями аукционной документации, в том числе и с требованиями раздела «Техническое задание».

В техническом предложении, предоставленном участником, отражены все вопросы, предусмотренные аукционной документацией, а конкретная форма Заказчиком не определена, а именно:

- требования пунктов 3.1 и 3.2 содержатся в проекте договора на выполнение работ (приложение № 9 аукционной документации);

- требования пунктов 3.3 и 3.4 являются отдельным пунктом договора и представлены некорректно: срок оплаты Заказчиком не определен «45 (тридцать)»; цена договора определяется в результате аукциона и к техническому заданию отношения не имеет.

Таким образом, необоснованное отклонение Заказчиком заявки ООО «Спецстроймонтаж» привело к тому, что заявитель был лишен возможности принять участие в аукционе и на равных условиях конкурировать со вторым участником открытого аукциона. Заказчиком были созданы преимущественные условия участия в аукционе для второго участника ЗАО «Нижегородская Строительно-монтажная Компания», который впоследствии стал победителем.

Общество просит признать жалобу обоснованной, организатору торгов выдать предписание об устранении допущенного нарушения.

Заявителем до рассмотрения жалобы по существу представлено ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя заявителя.

Заказчиком представлены письменные возражения по существу жалобы.

Заказчиком, нарушений антимонопольного законодательства не допущено. Аукционной комиссией отказано в допуске к участию в открытом аукционе ООО «Спецстроймонтаж» правомерно, по причине не соблюдения требований аукционной документации. Техническое предложение не содержало всех условий соответствующих требованиям технического задания.

Отказывая в допуске к участию в открытом аукционе, аукционная комиссия руководствовалась пунктом 6.7.3.1 аукционной документации, которым установлено, что участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случае непредставления определенных аукционной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации.

Заявителем в техническом предложении, входящим в состав аукционной заявки, все условия, указанные в техническом задании, не отражены, а указанные в техническом предложении условия не позволяют определить конкретные показатели, характеристики предлагаемых работ.

В связи с чем, Заказчик считает жалобу ООО «Спецстроймонтаж» необоснованной. Представителями Заказчика вышеизложенные доводы жалобы поддержаны в полном объеме.

Победителем открытого аукциона ЗАО «Нижегородская Строительно-монтажная Компания», также были представлены письменные возражения по существу жалобы.

ЗАО «Нижегородская Строительно-монтажная Компания» (далее - Компания) не согласна с жалобой ООО «Спецстроймонтаж». Считает, что Заказчиком преимущественных условий для победы в открытом аукционе не создавалось. Компания подала заявку на участие в открытом аукционе и стремилась в этом аукционе победить не по остаточному принцип, а за счет своей квалификации и исполнением всех требованиями аукционной документации.

Аукционная заявка Компании соответствовала всем требованиям технического задания и была допущена к участию в аукционе на законных основаниях.

На основании изложенного, считаем, что при проведении открытого аукциона Заказчиком нормы законодательства о закупках не нарушены, преимущества для нашей Компании искусственно не созданы, имело место добросовестное и объективное рассмотрение заявок.

Комиссия Иркутского УФАС России, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы заявителя, возражения Заказчика, отзыв ЗАО «Нижегородская Строительно-монтажная Компания» установила следующее.

29.05.2015г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по оборке скально-обвальных участков структурных подразделений Восточно - Сибирской дирекции инфраструктуры (реестровый номер [31502411877](#)), а также документация открытого аукциона, являющаяся его неотъемлемой частью.

Согласно протоколу [рассмотрения заявок №31502411877-01](#) от 02.07.2015г. на участие в открытом аукционе было подано 2 заявки.

Заявке с порядковым номером 2 (ООО «Спецстроймонтаж») отказано в допуске к участию в открытом аукционе по основаниям несоответствия заявки требованиям технического задания изложенного в пунктах 3.1, 3.2, 3.3, 3.4 аукционной документации, в нарушение требований изложенных в пункте 7.7.2 аукционной документации.

В соответствии с требованиями подпункта 3 пункта 6.10.2. аукционной документации, в связи с тем, что по итогам рассмотрения аукционных заявок к участию в аукционе допущен один участник, аукцион признан несостоявшимся.

На основании пункта 6.10.3 аукционной документации, Заказчиком принято решение заключить договор с единственным участником ЗАО «Нижегородская Строительно - монтажная Компания» в объёмах, сроки, установленных документацией. По цене согласованной в установленном ОАО (РЖД) порядке, но не выше начальной (максимальной) цены договора в пределах, выделенных на эти цели средств.

Данный электронный аукцион проводился в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ, Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", а также Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД».

Согласно пункту 7.7.2 аукционной документации, в техническом предложении участника должны быть отражены все условия, указанные в техническом задании аукционной документации.

В соответствии с пунктом 3 аукционной документации «Техническое задание», в составе аукционной заявки участник должен представить техническое предложение, оформленное в свободной форме. В техническом предложении

участника должны быть изложены все условия, соответствующие требованиям технического задания, либо более выгодные для заказчика.

Комиссией Иркутского УФАС России при изучении заявки Заявителя было установлено, что ООО «Спецстроймонтаж» оформил заявку в соответствии с требованиями аукционной документации, в том числе приложений являющихся неотъемлемой частью аукционной документации. Заявителем в своей заявке указано, что Общество ознакомилось с условиями аукционной документации, с ними согласно и возражений не имеет.

Также, заявителем в своей заявке указан полный перечень основных производственных средств, имеющихся в распоряжении для производства работ, основные производственные мощности для производства работ согласно проектной и рабочей документации, технологическая последовательность выполнения работ.

Согласно пункту 3 аукционной документации «Техническое задание», в техническом предложении участника должны быть изложены все условия, соответствующие требованиям технического задания, либо более выгодные для заказчика.

При подаче заявки Общество не предложило более выгодные для Заказчика условия исполнения договора, а согласилось с требованиями предложенными Заказчиком, что прямо не запрещено ни аукционной документацией, ни Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», ни законодательством РФ.

Аукционная комиссия Заказчика должна была оценить перечень основных производственных средств, имеющихся у заявителя в распоряжении для производства работ.

Согласно пункту 3.1 аукционной документации «Требования к товарам, работ, услугам» для выполнения работ исполнитель обязан выполнить все работы в объеме и в сроки и сдать результат работ Заказчику в установленный срок в состоянии, обеспечивающем его нормальную эксплуатацию, в соответствии с функциональным назначением данного результата работ. Объем работ: 546.567 м.куб.

В пункте 3.2 аукционной документации «Место, условия и сроки выполнения работ» Заказчик указал объемы оборки и очистки скальных откосов:

Наименование дистанции	Объём, м3
Улан - Удэнская дистанция пути ПЧ-12	120,00
Слюдянская дистанция пути ПЧ-9	426,567
Итого:	546,567

Заявителем в своей заявке был подтвержден факт выполнения работ именно в том объеме, который требуется Заказчику.

На основании пункта 3.3 аукционной документации «Форма, сроки и порядок оплаты работ», Заказчиком установлено, что оплата выполненных работ производится после подписания сторонами акта выполненных работ в течение 45 (тридцати) календарных дней с даты получения от исполнителя полного комплекта

документов (в т.ч. счета, счета-фактуры, акты выполненных работ и других документов, подтверждающих выполнение и приемку работ в установленном порядке).

В соответствии с пунктом 3.4 аукционной документации «Сведения о начальной (максимальной) цене договора и расходах участника», начальная (максимальная) цена договора составляет: 14 999 792,64 (четырнадцать миллионов девятьсот девяносто девять тысяч семьсот девяносто два) рубля 64 коп., или 17 699 755,32 (семнадцать миллионов шестьсот девяносто девять тысяч семьсот пятьдесят пять) рублей 32 коп. с НДС (18%).

Начальная (максимальная) цена договора сформирована с учетом стоимости необходимых материалов и оборудования, транспортных и командировочных расходов, расходов на страхование, налогов и сборов, и всех иных расходов, связанных с исполнением договора, заключаемого по итогам настоящего аукциона.

Аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора за весь объем закупаемых услуг без учета НДС.

По результатам аукциона стоимость каждого наименования товаров, работ, услуг за единицу без НДС подлежит снижению от начальной пропорционально коэффициенту снижения начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, полученному по итогам проведения аукциона.

При формировании цены договора (цены лота) учтены расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Начальная (максимальная) цена договора может быть изменена только при проведении аукциона, то есть участники, делая «шаг аукциона» понижают начальную (максимальную) цену договора. Аукцион признан окончанным с момента подачи последнего ценового предложения.

Таким образом, начальная (максимальная) цена договора устанавливается Заказчиком в аукционной документации и не может быть изменена участниками аукциона в момент подачи заявок.

Из указанных пунктов 3.3 и 3.4 следует, что условия устанавливаемые Заказчиком являются самостоятельными и неизменными, участники открытого аукциона могут лишь согласиться с данными условиями путем подачи заявки, что и было сделано заявителем.

В ходе рассмотрения жалобы по существу, Комиссией Иркутского УФАС России установлено, что в пункте 3.3 аукционной документации «Форма, сроки и порядок оплаты работ» Заказчиком допущена ошибка: «45 (тридцати) календарных дней».

Заказчиком, 08.06.2015г. были внесены изменения в аукционную документацию, однако указанная выше ошибка не была устранена, что свидетельствует о невнимательности Заказчика к процессу подготовки аукционной документации.

Победителем, в своей заявке на участие в электронном аукционе указано, что срок оплаты работ равен «45 (тридцати) календарных дней».

Таким образом, при оценке заявки победителя, аукционная комиссия должна была отклонить заявку ЗАО «Нижегородская Строительно-монтажная Компания», в связи с отсутствием конкретного срока оплаты выполненных работ.

В ходе рассмотрения жалобы по существу, Заказчик пояснил, что допустил ошибку при указании срока оплаты выполненных работ, но внутренним документом ОАО «Российские железные дороги», а именно Распоряжением № 1594р от 01.08.2015г. «Об утверждении типовых условий расчетов по договорам, заключаемым от имени ОАО «РЖД» с контрагентами, плательщиком по которым является ОАО «РЖД», установлен срок для оплаты работ по договору подряда в 45 календарных дней.

Однако, указанное выше Распоряжение не входило в состав аукционной документации, а следовательно было недоступно для ознакомления потенциальным участникам открытого аукциона.

Пунктом 6.7.3 аукционной документации установлены основания для отклонения аукционных заявок. Вместе с тем, аукционная комиссия Заказчика при отклонении заявки Общества, ни одно из перечисленных в пункте 6.7.3 оснований не указала.

Необоснованный отказ в допуске к участию в открытом аукционе влечет за собой нарушение пункта 6.7.3 аукционной документации, а также пунктов 241, 286 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД».

В соответствии с частью 3 статьи 448 Гражданского кодекса РФ, условия договора, заключаемого по результатам торгов, определяются организатором торгов и должны быть указаны в извещении о проведении торгов.

Приложение № 9 аукционной документации содержит проект договора на выполнение работ по оборке скально-обвальных откосов. Согласно указанному проекту договора:

1.1 Исполнитель обязан выполнить объем работ по договору в соответствии с местом и Объемами производства работ (приложение №4 к договору).

1.2 Исполнитель обязуется выполнять работы в сроки, установленные календарным графиком производства работ (Приложение № 2 к настоящему договору) являющимся неотъемлемой частью настоящего договора.

2.1 Цена настоящего Договора определена сметой (приложение №5) , объемами производства работ (приложение №4), протоколом договорной цены (приложение №1) и составляет _____ рублей (), кроме того НДС (18%) (); общая сумма договора _____ рублей () с НДС. В составе Договорной цены в текущих ценах учитываются лимитированные и прочие затраты, согласованные Заказчиком.

2.3 Оплата выполненных работ производится после подписания Сторонами акта выполненных работ на основании счета-фактуры Исполнителя в течение _____ календарных дней с даты, получения Заказчиком полного комплекта документов (акта выполненных работ, счета-фактуры). Датой оплаты считается дата списания денежных средств с расчетного счета Заказчика.

5.1 Сроки выполнения Работ определяются в календарном графике производства Работ (Приложение №2), являющееся неотъемлемой частью настоящего договора и составляют:

Начало работ – с даты подписания.

Окончание работ – 1 декабря 2015 г.

Согласно указанным выше основаниям, участник аукциона не может изменить объем работ, условия оплаты, сроки выполнения работ установленные в проекте договора, так как условия договора, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта) (ст. 437 Гражданского кодекса РФ). Таким образом, подавая заявку, участник открытого аукциона отвечает на адресованную ему оферту, о ее принятии (акцептует) (ст. 438 Гражданского кодекса РФ).

В соответствии с частью 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ, торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Заказчиком в аукционной документации установлено, что аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора за весь объем закупаемых услуг без учета НДС.

Из вышеизложенного следует, что приоритетным условием при выборе победителя, по результатам открытого аукциона, является цена. Необоснованное ограничение числа участников открытого аукциона ведет к ничтожности выбранного способа закупки.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Федеральный закон № 223-ФЗ), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией Иркутского УФАС России, выявлено, что приложением № 4 к аукционной документации установлен список банков, чьи гарантии ОАО «РЖД» принимает для обеспечения заявки в аукционах. Указанный список содержит 51 наименование банков. Вместе с тем, ни в указанном приложении, ни в аукционной документации не содержится условий для предоставления гарантий тех банков, которые не вошли в список установленный Заказчиком, что противоречит требованиям Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции).

На основании части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На момент рассмотрения жалобы по существу, Комиссией Иркутского УФАС

установлено, что договор на оказание услуг по оборке скально-обвальных участков структурных подразделений Восточно - Сибирской дирекции инфраструктуры между победителем торгов (ЗАО «Нижегородская Строительно-монтажная Компания») и Заказчиком, не заключен.

На основании изложенного, и руководствуясь пунктом 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Спецстроймонтаж» обоснованной;
2. Признать аукционную комиссию Заказчика нарушившей пункты 241, 286 Положения о закупках, пункт 6.7.3 Аукционной документации;
3. Заказчика (организатора торгов) признать нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ, ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции;
4. Выдать Заказчику (организатору торгов) предписание об устранении допущенного нарушения путем аннулирования торгов;
5. Копии решения направить сторонам по жалобе;
6. Копию предписания направить Заказчику (организатору торгов).

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 207

06.08. 2015г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия Иркутского УФАС России), в составе:

председатель Комиссии: <...>

члены Комиссии: <...>

в присутствии представителей Заказчика (организатора торгов) - ОАО «РЖД» в лице Восточно-Сибирской дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД» <...>

в отсутствие представителей заявителя (надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения жалобы),

рассмотрев жалобу ООО «Спецстроймонтаж» на действия аукционной комиссии Заказчика - ОАО «РЖД» в лице Восточно-Сибирской дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД» (далее – Заказчик (организатор торгов), в связи с отказом в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме на выполнение работ по оборке скально-обвальных участков структурных подразделений Восточно-Сибирской дирекции инфраструктуры (реестровый номер [31502411877](#)),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику (организатору торгов) устранить допущенное нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 223-ФЗ, ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, путем аннулирования торгов.

2. В срок до 27 августа 2014г. организатору торгов представить в Иркутское УФАС России документы, подтверждающие исполнение данного предписания в письменном виде, а также по факсимильной связи 8(3952)24-32-26 и электронной почте fo38@fas.gov.ru.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

