

ООО «Дельта»

603011, г. Нижний Новгород, улица Октябрьской революции, дом 43, помещение 3

ПАО «ТрансКонтейнер»

125047, Москва Оружейный переулок, д.19

АО «РАД»

Хрустальный пер., 1, Москва, 109012

## РЕШЕНИЕ

№ 077/07/00-8382/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.08.2019

Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Дельта» (далее - заявитель) на действия ПАО «ТрансКонтейнер» (далее – заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на установку системы автоматической пожарной сигнализации и системы оповещения и управления эвакуацией людей при пожаре в контейнерном терминале Костариха филиала ПАО «ТрансКонтейнер» на Горьковской железной дороге (реестровый № 31908036518),

в соответствии со ст. 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 на действия заказчика при

проведении указанной закупки.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках отдельными юридическими лицами), обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 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 свою очередь, Законом о закупках провозглашены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принцип информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Отклонение заявки участника закупки с нарушением условий документации и Закона о закупках свидетельствует о несоблюдении заказчиком требований ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, в связи с чем рассматриваемая жалоба заявителя попадает под основания, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, и подлежит рассмотрению антимонопольным органом в административном порядке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Заявитель в жалобе не согласен с действиями заказчика по отклонению его заявки от участия в торгах.

Как следует из протокола, которые заявка заявителя отклонена от участия в торгах в соответствии с частью 3 подпункта 3.7.7 пункта 3.7 документации о закупке, а именно: в расчете, прилагаемом к финансово-коммерческому предложению, предусмотрен перечень работ отличающийся от ведомости объемов работ, указанной в п. 11 раздела 4 «Техническое задание» документации о закупке.

На заседании Комиссии установлено, что в соответствии с конкурсной документацией на открытый конкурс в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства № ОКЭ-МСП-НКПГОРЬК-19-0015 на установку системы автоматической пожарной сигнализации и системы оповещения и управления эвакуацией людей при пожаре в контейнерном терминале Котариха филиала ПАО "ТрансКонтейнер" на Горьковской железной дороге (далее - конкурсная документация) пунктом 3.1.1. установлено, что заявка оформляется в соответствии с требованиями настоящей документации о закупке и должна состоять из документов, требуемых в соответствии с условиями настоящей документации о закупке.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3.1.9. Документации установлено, что заявка претендента, не соответствующая требованиям настоящей документации о закупке, отклоняется.

Согласно пункту 3.7.3. при наличии информации и документов, подтверждающих, что товары, работы, услуги, предлагаемые в соответствии с Заявкой претендента/участника, не соответствуют требованиям, изложенным в настоящей документации о закупке, а также при установлении факта предоставления недостоверных информации, сведений, документов, Заявка претендента отклоняется.

Также, пунктом 3.7.7. определено, что Претендент может быть не допущен к участию в Открытом конкурсе в случае:

3) несоответствия Заявки требованиям настоящей документации о закупке, в том числе если: Заявка не соответствует положениям Технического задания.

Учитывая императивный характер перечисленных пунктов, отклонение от объемов и перечня работ, указанных в техническом задании конкурсной документации, а именно в пункте 11 «Ведомость объемов работ», расценивается как не соответствие требованиям, изложенным в настоящей документации о закупке, в результате чего подобная заявка отклоняется.

Ведомость объемов работ, указанная в техническом задании конкурсной документации, определена в соответствии с рабочей документацией № 50-18-АПС, выполненной ООО «Вектор».

Согласно п. 11.4. технического задания - приложение № 1 к договору от 14.11.2018 №Н КП/18//11/223 ООО «Вектор» в рамках выполнения проектных работ разработало сметную документацию с использованием сметных нормативов отраслевой сметно-нормативной базой ОСНБЖ-2001. Все позиции, указанные в ведомости работ к конкурсной документации, идентифицированы по наименованию работ в соответствии с наименованиями работ, определенными сметно-нормативной базой ОСНБЖ-2001, согласно разработанной ООО «Вектор» сметной документации.

Кроме того, в возражении ООО «Дельта» прямо указано, что в своем расчете ООО «Дельта» использовало «другую расценку, а не ту, что прописана в ведомости.».

Разъяснения дирекции по строительству сетей связи и департамента капитального строительства ОАО «РЖД» за №исх-3555/ДКСС от 07.04.2014 г. и №исх-1825-УУКС от 04.06.2015 соответственно носят рекомендательный характер для внутренних служб ОАО «РЖД» и не распространяются на ПАО «ТрансКонтейнер». ПАО «ТрансКонтейнер» как самостоятельное юридическое лицо вправе использовать по своему усмотрению все работы, предусмотренные сметно-нормативной базой ОСНБЖ-2001.

Таким образом, изменение работ в сметном расчете ООО «Дельта» не допускается. Учитывая требования конкурсной документации, ведомость работ, указанная в техническом задании, не подлежит изменению, ООО «Дельта» в рамках участия в открытом конкурсе среди субъектов малого и среднего предпринимательства №ОКэ-МСП-НКПГОРЬК-19-0015 обязано было соблюсти работы, указанные в ведомости работ, а не вносить изменения по своему усмотрению.

Кроме изменения перечня работ, допущенный заявителем в составе заявки, является изменение физического объема работ.

В целях сохранения декора, проектом предусмотрен проход кабелей в запотолочном пространстве через стены, в этой связи были определены и согласованы с Заказчиком в проектной документации места прохода через стены, в этой связи в ведомости работ пунктом 27 предусмотрена пробивка в кирпичных стенах 65 шт. отверстий круглых диаметром до 25 мм.

В жалобе ООО «Дельта» по данному пункту ведомости работ указано, что «в лок. смете данная работа в расценке при прокладке кабеля и труб».

Однако анализ сметного расчета ООО «Дельта» показал, что прокладка кабеля и труб предусмотрены пунктами 23-28, при этом согласно расшифровкам расценок (приложение № 2 к настоящим возражениям) пробивка в кирпичных стенах отверстий не входит в состав работ.

Таким образом, утверждение ООО «Дельта» о том, что работа по пробивке в кирпичных стенах 65 шт. отверстий круглых диаметром до 25 мм предусмотрена в примененных расценках при прокладке кабеля и труб ложно и не имеет подтверждения.

В жалобе ООО «Дельта» п. 30 сметного расчета предусмотрена расценка «Герметизация канала в помещении ввода кабелей» в объеме 4 каналов, в соответствии с п. 28 ведомости работ предусмотрена герметизация 65 проходов кабеля. При этом в комментариях по данной позиции ООО «Дельта» прописано «Без изменений», однако, заявленный объем не соответствует необходимому для выполнения работ объему.

Проектной документацией ООО «Вектор» говорится о необходимости заполнения каждого прохода кабелей через стены, а именно 65 проходов через стены (п.27 ведомости объемов), но ООО «Дельта» предусматривает герметизацию только 4 каналов.

Таким образом, предусмотренная п. 30 сметного расчета ООО «Дельта» Герметизация каналов не соответствует установленным Заказчиком требованиям.

Кроме того, имеются замечания по количеству оборудования, в частности пунктом 32 Ведомости объемов работ Прибор приемно-контрольный ППКП «С2000-БКИ» предусмотрен в количестве 3 шт., при этом ООО «Дельта» уменьшает требуемый объем оборудования и в своем сметном расчете предусматривает Прибор приемно-контрольный ППКП «С2000-БКИ» в количестве 2 шт., что не соответствует техническому заданию.

Также, пунктом 42 Ведомости объемов работ предусмотрена Аккумуляторная батарея 12В 7а/ч в количестве 4 шт., ООО «Дельта» в п. 51 предусматривает меньшее количество данного оборудования в разрез требований технического задания.

На заседании Комиссии заказчик пояснил, что учитывая то обстоятельство, что проектная и сметная документация, на основании которой была сформирована Ведомость работ и составлено техническое задание в конкурсной документации, было подготовлено проектной организацией ООО «Вектор» по договору от 14.11.2018 №Н КП/18/11/223, ПАО «ТрансКонтейнер» направило проектной организации ООО «Вектор» сметный расчет ООО «Дельта» для определения соответствия данного сметного расчета проектной документации и возможности его применения.

В результате, от ООО «Вектор» поступило письмо от 23.08.2019 № 184, согласно которого расчет ООО «Дельта» не соответствует подготовленной рабочей документации № 50-18-АПС на установку системы автоматической пожарной сигнализации и системы оповещения и управления эвакуацией людей при пожаре в контейнерном терминале Костариха филиала ПАО «ТрансКонтейнер» на Горьковской железной дороге, применение представленного сметного расчета ООО «Дельта» влечет за собой необходимость внесения изменений в рабочую документацию.

На основании Комиссия соглашается с заказчиком, что заявка ООО «Дельта» не соответствует положениям конкурсной документации.

В силу ст. 10 ГК РФ участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными

видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Согласно ранее упомянутому п. 6 Обзора судебной практики Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Комиссия Управления, рассматривая жалобу заявителя, исходит из необходимости оценки действий заказчика на момент принятия соответствующего решения об отклонении заявки заявителя от участия в закупке. В настоящем случае, заказчик отклонил заявку общества ввиду ее несоответствия требованиям документации. В связи с чем, оценивая действия заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований документации, Комиссия Управления не находит оснований для выводов о наличии в действиях заказчика нарушений по отклонению заявки заявителя от участия в закупке.

В связи с чем Комиссия Управления признает названный довод заявителя необоснованным.

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, оснований 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 (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).

На основании изложенного Комиссия приняла решение признать жалобу заявителя необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Дельта» (ИНН 5263096534) на действия ПАО «Трансконтейнер» (ИНН 5263096534) при проведении конкурса необоснованной.
2. Снять ограничения с закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.08.2019 № ПО/42658/19.

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