

1. ООО «Центр Железнодорожных Технологий Негабарит» (ООО «ЦЖТН»)

ул. Пермская, д. 11, стр. 5, оф. 602 В, Москва, 107150

2. Акционерное общество «Головное производственно-техническое предприятие «Гранит»
(АО «ГППП «Гранит»)

ул. Молодогвардейская, д. 7, Москва, 121467

3. АО «ЕЭТП»

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5, Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2064/77-17 о нарушении процедуры торгов и порядка

заключения договоров

21.09.2017 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

рассмотрев ООО «ЦЖТН» (далее – Заявитель) на действия заказчика – АО «ГППП «Гранит» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг, выполнение работ по транспортно-экспедиционному обслуживанию образцов ВВТ из состава изделий типа «10», «20», «30» и «40» (реестровый № 31705430803) (далее — Конкурс),

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

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса.

В соответствии с жалобой Заявителя, последним обжалуются положения Конкурсной документации, а именно:

- отсутствие сведений о предмете Конкурса, а именно о транспортных средствах и регионах, в которых подлежат оказанию услуги, а также предоставление разъяснений, противоречащих документации;
- наличие противоречивых сведений в части сроков выполнения работ, а также калькуляции работ;
- отсутствие сроков оплаты услуг, а также стоимости имущества;
- отсутствие исчерпывающего перечня документов, необходимых для предоставления в составе заявки;
- объединение функционально и технически не связанных работ.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования названного закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 названной статьи (далее — заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее — закупка)

для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно статье 6 Закона о закупках контроль за соблюдением требований названного Закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом 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 (пункт 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

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.

Вместе с тем, в силу части 10 статьи 3 Закона о закупках, участник закупки, корпорация развития малого и среднего предпринимательства, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или созданные ими организации вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- 1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;
- 2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
- 3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
- 4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, в силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях, перечисленных в названной норме.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер, и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействий) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Данная позиция изложена в Определении Верховного Суда РФ от 11.04.2017 № 304-КГ16-17592.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в указанном выше определении и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, не содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В связи с чем доводы, относительно неправомерного объединения в один лот функционально и технологически не связанных работ, калькуляции стоимости работ, не подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по причине не соответствия основаниям указанным в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Пр причине чего, у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения указанных доводов Заявителя.

В соответствии с рассматриваемой жалобой, Заявителем обжалуется, в том числе: отсутствие сведений о предмете Конкурса, а именно о транспортных средствах и регионах, в которых подлежат оказанию услуги; предоставление разъяснений, противоречащих документации; наличие противоречивых сведений в части сроков выполнения работ;

отсутствие исчерпывающего перечня документов, необходимых для предоставления в составе заявки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления Закупки (далее — Положение о закупке), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС, Официальный сайт).

Согласно представленным материалам и информации, размещенным в ЕИС, извещение о проведении Конкурса было опубликовано 17.08.2017, дата окончания подачи заявок — 07.09.2017, дата рассмотрения заявок — 12.09.2017, дата подведения итогов — 14.09.2017. Начальная (максимальная) цена: 28 275 000, 00 руб.

В ходе заседания Комиссии установлено следующее.

Документация по проведению Конкурса на право заключения контракта на право оказания услуг по транспортно-экспедиционному обслуживанию образцов ВВТ из состава изделий типа «10», «20», «30», «40» подготовлена в соответствии с условиями государственного контракта от 28.08.2017 № 1417187310241050104010581 (далее — государственный контракт), в частности с соблюдением требований Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» (далее — Закон № 275).

В соответствии с пунктом 12 статьи 8 Закона № 275 головной исполнитель обеспечивает поставки продукции по государственному оборонному заказу в соответствии с условиями государственного контракта.

Исходя из пояснений Заявителя, проект договора Конкурсной документации и Конкурсная документация не содержат сведений о местах и регионах выполнения работ, услуг, в том числе сведения о расстоянии транспортировки техники до мест погрузки.

Пунктом 7 Информационной карты Конкурсной документации установлено, что местом оказания услуг, выполнения работ являются воинские части, находящиеся на территории Российской Федерации, в соответствии полученными уведомлениями заявителя работ.

В соответствии с пунктами 1.1.5, 1.1.7 проекта договора Конкурсной документации установлено, что заявителем по договору является довольствующий орган Министерства обороны Российской Федерации, получателем — воинские части, учреждения и организации, подведомственные Министерству обороны Российской Федерации, в интересах которых исполнитель выполняет работы в соответствии с контрактом, и определенные Государственным заказчиком в качестве уполномоченных в установленном порядке на получение результата работ, услуг и осуществление приемки работ, услуг на основании доверенности, выдаваемой Государственным заказчиком.

Пунктом 2.1.1 проекта договора Конкурсной документации установлено, что перечень получателей и мест выполнения работ, услуг определяются в уведомлении от Заказчика.

Таким образом, выполнение работ осуществляется в соответствии с уведомлением, формируемым Заказчиком.

В ходе заседания Комиссии заказчиком был представлен Государственный контракт, во исполнение которого проводится Конкурс.

Согласно подпункту 2.1.1 пункта 2.1 Государственного контракта установлено, что исполнитель обязуется выполнить работы в соответствии с перечнем получателей и мест выполнения работ, указанных в разделе 6 Государственного контракта.

Пунктом 6 Государственного контракта установлены требования к выполнению работ.

Согласно подпунктам 6.2, 6.3 Государственного контракта работы проводятся в соответствии с техническим заданием и на основании подтвержденных заявителем (довольствующим органом Министерства обороны Российской Федерации) заявок (уведомлений) воинской части.

Пунктом 3.3 Технического задания Государственного контракта установлен порядок выполнения сервисного обслуживания, согласно которому после получения уведомления воинской части о вызове представителей исполнителя для производства работ управление вооружения ГК ВВС подтверждает необходимость выполнения работ с указанием условного наименования и адреса получателя, осуществляющего эксплуатацию изделия, готовности объекта к выполнению работ, а также срок прибытия исполнителя для выполнения работ. Письменные подтверждения направляются заказчику, исполнителю и получателем. Допуск исполнителя к обслуживаемому изделию обеспечивает получатель при наличии у исполнителя требуемых документов.

Таким образом, согласно положениям Государственного контракта, сведения о месте, сроках и условиях выполнения услуг у Заказчика появляются только после получения заявок (уведомлений) воинской части и подтверждения их заявителем (довольствующим органом Министерства обороны Российской Федерации).

Соответственно, отсутствие оспариваемых сведений в проекте договора и положениях Конкурсной документации обусловлено требованиями Государственного контракта, во исполнение которого проводится Конкурс, содержащего основные существенные условия закупки.

На основании представленных сведений, Комиссией установлено, что спорная закупка осуществляется в рамках исполнения Государственного контракта, в котором определены существенные условия выполнения работ, не подлежащие изменению со стороны Заказчика.

Из пояснений представителей Заказчика установлено, что указание оспариваемых Заявителем сведений невозможно по причине отсутствия соответствующей информации.

Сведения о регионах, транспортных средствах и иных условиях выполнения работ будут известны только по результатам получения уведомлений от воинских частей.

В этой связи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса в части отсутствия в проекте договора и положениях Конкурсной документации сведений оспариваемых сведений, по причине формирования документации в соответствии с условиями ранее заключенного государственного контракта.

Вместе с тем, по мнению Заявителя Конкурсная документация не содержит сведений о стоимости имущества, которые не позволяют определить риски и ответственность в случае причинения ущерба Заказчику при наличии вины исполнителя.

В соответствии с пунктом 11.6 Конкурсной документации исполнитель, при наличии вины, возмещает Заказчику ущерб, причиненный в ходе исполнения контракта, в том числе жизни или здоровью третьих лиц (в случае если требование о возмещении ущерба предъявлено третьими лицами Заказчику), а также связанный с повреждением (утратой переданного исполнителю) имущества Заказчика (получателя) или третьих лиц (в случае если требование о возмещении ущерба предъявлено третьими лицами Заказчику), как движимого, так и недвижимого.

Статьей 15 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере. Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

В соответствии со статьей 1064 Гражданского кодекса Российской Федерации вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред.

При этом, ответственность является мерой, предназначенной для защиты интересов одной стороны от ненадлежащего исполнения обязательств другой стороны, так добросовестная сторона вправе требовать возмещения причиненных ей убытков, включая упущенную выгоду, а также причиненный вред.

Вместе с тем, Государственный контракт также содержит условие об ответственности возмещении ущерба при наличии вины исполнителя.

При этом, как было указано ранее, нормами гражданского законодательства определен порядок возмещения ущерба, причиненного в ходе исполнения контракта.

Кроме того, отсутствие в конкурсной документации детализированных условий и порядка возмещения убытков, не повлекло нарушений прав и законных интересов Заявителя, по причине того, что Заявитель не является участником оспариваемой закупки.

Соответственно, Комиссия считает условие, установленное в пункте 11.6 Конкурсной документации, направлено на защиту прав и интересов Заказчика и не противоречит требованиям действующего законодательства Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании данного довода Заявителя необоснованным.

Исходя из текста жалобы и пояснений Заявителя, Конкурсная документация не содержит исчерпывающего перечня документов, предоставляемых Заказчику в качестве подтверждения выполнения работ, услуг по предмету Конкурса, отсутствие которых может привести к отказу Заказчиком в приеме услуг и получения окончательной оплаты по договору.

В соответствии с пунктом 5 Информационной карты Конкурсной документации установлено, что форма, сроки и порядок оплаты производятся в соответствии с условиями контракта.

Пунктом 10.3. проекта договора Конкурсной документации установлено, что оплата за фактически выполненные работы, услуги осуществляется Заказчиком после предоставления исполнителем Заказчику:

- счета на выполненные работы, услуги в 1 (одном) экземпляре. В счете указывается сумма за выполненные работы, услуги и отдельной строкой сумма, подлежащая удержанию за авансовый платеж. При этом размер (в процентном отношении) удержания авансового платежа соответствует размеру (в процентном отношении)

ранее произведенного исполнителю авансового платежа от цены контракта;

- счета-фактуры в 1 (одном) экземпляре, в течение 5 (пяти) дней после получения сводного акта от Заказчика.
- сводного акта сдачи-приемки выполненных работ, услуг по форме, установленной Приложением № 3 к контракту, в 3 (трех) экземплярах;
- иные документы, подтверждающие выполнение работ, услуг.

Согласно пояснениям Заказчика, аналогичное условие касательно документов, предоставляемых в качестве подтверждения выполнения работ, услуг отражено в Государственном контракте.

В соответствии с пунктом 10.3 Государственного контракта оплата за фактически выполненные работы осуществляется после предоставления исполнителем Заказчику:

- сводного счета на выполнение работ в 1 (одном) экземпляре;
- счета-фактуры в 1 (одном) экземпляре;
- сводного акта сдачи-приемки по форме, установленной приложением № 4 к контракту, в 2 (двух) экземплярах;
- протокола фиксированной цены, согласованного Заказчиком, в 2 (двух) экземплярах;
- удостоверения ВП о соответствии результата работ условиям контракта в 2 (двух) экземплярах.

Таким образом, Комиссией при изучении документов и сведений установлено, что Государственный контракт, в соответствии с которым подготовлена Конкурсная документация, содержит исчерпывающий перечень документов, предоставляемых Заказчику в качестве подтверждения выполнения работ.

Соответственно, Государственным контрактом не предусмотрено испрашивание с исполнителя каких-либо иных документов, кроме установленных в перечне пункта 10.3 Государственного контракта, подтверждающих выполнение работ.

Кроме того, положения Конкурсной документации не раскрывают сведений о документах, которыми исполнитель дополнительно может подтвердить факт исполнения работ. Отсутствие соответствующих сведений накладывает на участников закупки дополнительные риски на этапе оплаты выполненных работ.

Следовательно, установление требования о подтверждении выполнения работ, услуг иными документами не установленными Конкурсной документацией, а также Государственным контрактом неправомерно.

В силу пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе сведения о форме, сроках и порядке оплаты товара, работы, услуги.

Однако указанное требование Заказчиком не соблюдено.

В целях соблюдения пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках в документацию подлежат включению однозначные требования к составу документов, необходимых для предоставления участниками закупки.

Ввиду изложенного Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 6 части 10 статьи 4, пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании довода Заявителя о неправомерном установлении требования о предоставлении в качестве подтверждения исполнения работ исполнителем документами, не предусмотренными Конкурсной документацией.

При этом, Комиссией дополнительно установлено, что Заявитель заявку на участие в Конкурсе не подавал, соответственно нарушение, допущенное Заказчиком при проведении Конкурса не повлияло на права и законные интересы ООО «ЦКЖН».

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса в части установления требования о предоставлении иных документов, в качестве подтверждения выполнения работ — обоснованной, в части отсутствия сведений, позволяющих идентифицировать предмет — необоснованной, в остальной части — без рассмотрения.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения пункта 1 части 1, пункта 1 части 10 статьи 3, пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать, так как допущенное нарушение на законные права и интересы Заявителя не повлияло.
4. Снять ограничения на размещение Конкурса, наложенные письмом Московского УФАС России от 12.09.2017 № ИШ/46348/17.

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