

Решение о признании жалобы
необоснованной №052/01/18.1-41/2024

ОАО "РЖД"

603011, г. Н. Новгород, ул.
Октябрьской Революции, д. 61 <...>

ИП <...>

150040, г. Ярославль, ул. Победы, д.
21а, кв. 122

<...>

Общество с ограниченной
ответственностью "РТС-тендер"

121151, г. Москва, набережная
Тараса Шевченко, д.23-А

<...>

РЕШЕНИЕ

№052/01/18.1-41/2024

19 декабря 2024 года город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в составе:

-<...> - <...> ,

-<...> - <...> ,

-<...> - <...> ,

при
участии:

<...> - представителя ИП <...> . (доверенность № б/н от 15.01.2024),

<...> - представителя АО «РЖД» (доверенность № горьк-108/Д от 26.09.2023),

<...> - представителя АО «РЖД» (доверенность № цдзс-102/Д от 13.11.2022),

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу индивидуального предпринимателя <...> (далее — ИП <...>, заявитель) на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее — ОАО «РЖД», Заказчик) при проведении запроса котировок на право заключения договора выполнения работ по демонтажу объекта недвижимого имущества (здание заглубленного склада), извещение № 5025/ЗКТЭ-ЦТ/23,

УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее также - Нижегородское УФАС России, Управление) поступила жалоба ИП <...>. на действия ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок на право заключения договора выполнения работ по демонтажу объекта недвижимого имущества (здание заглубленного склада), извещение № 5025/ЗКТЭ-ЦТ/23.

В своей жалобе заявитель сообщает о недобросовестных действиях заказчика при проведении закупочной процедуры.

Из жалобы следует, что закупочная документация составлена с нарушениями положений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее — Закон о закупках).

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.

Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 6 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы 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 размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем в соответствии с частью 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.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган.

Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

- лица, подавшие заявки на участие в торгах;

- иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ИП <...> . обладает правом на обжалование действий заказчика.

Нижегородское УФАС России приняло к рассмотрению жалобу ИП <...> в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и назначило её рассмотрение на 19.01.2024 (уведомление о рассмотрении жалобы от 12.01.2024 исх.№ОШ/320/24).

По существу жалоба рассмотрена 19.01.2024 посредством видеоконференцсвязи.

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей сторон, исследовав имеющиеся в деле материалы, Комиссия приходит к следующему.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам требования, которые не указаны в документации о закупке.

В пункте 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Из жалобы следует, что требование о предоставлении «документов, подтверждающих передачу Подрядчиком отходов на предприятие (полигон), имеющее лицензию на деятельность по размещению отходов, либо акта (справки) об утилизации отходов» неправомерно.

Кроме того, Заявитель считает, что начальная (максимальная) цена договора занижена Заказчиком.

Установлено, что 26 декабря 2023 года на сайте rts-tender.ru (далее — ЭТЗП) размещено извещение о проведении Закупки.

Дата начала подачи заявок - 26 декабря 2023 года.

Дата окончания срока подачи заявок 12 января 2024 года в 10:00 ч. Московского времени.

Подведение итогов закупки осуществляется 25 января 2024 года.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 1 894 239,65 (Один миллион восемьсот девяносто четыре тысячи двести тридцать девять) руб. 65 коп. с учетом НДС 20%.

Как следует из пояснений представителя Заказчика, начальная (максимальная) цена договора (далее — НМЦД) сформирована на основании локального сметного расчета, с учетом всех возможных расходов участника, в том числе транспортных расходов, ГСМ, расходов на утилизацию: расходные материалы, а также всех предусмотренных законодательством Российской Федерации налогов, сборов и иных обязательных платежей.

Локальным сметным расчетом (приложение 1.4) и техническим заданием (приложение № 1.1 к извещению) определены работы связанные с погрузо-разгрузочными работами, перевозкой грузов (Погрузо-разгрузочные работы при автомобильных перевозках: погрузка мусора строительного, перевозка массовых навалочных грузов автомобилями-самосвалами, работающими вне карьеров на расстояние до 20 км (1 класс груза) (подпункты 10, 11 Требований к работам). Также, предусмотрены объемы, наименование работ, связанные с демонтажем здания, являющимся предметом Закупки, и единицы измерения. Работы выполняются на основании локального сметного расчета (Приложение 1.4. к извещению о проведении запроса котировок), которым определены цена работ за единицу, поправочные коэффициенты, коэффициенты пересчета, уровень затрат в текущем уровне цен.

В соответствии с Техническим заданием установлено, что подрядчик обязан вывезти строительный мусор на объект размещения отходов и предоставить Заказчику документы, подтверждающие передачу Подрядчиком отходов на предприятие (полигон), имеющее лицензию на деятельность по размещению отходов, либо акта (справки) об утилизации отходов.

В ходе заседания Комиссии, представитель Заказчика пояснил, что указанное требование документации основано на следующем.

«Работы по демонтажу объекта недвижимого имущества (Здание заглубленного склада с инвентарем и оборудованием (инв. № 010029-С, сет. № 3032110000000240000) (ТЧЭ-8) предполагают образования как материалов, образовавшихся в результате демонтажа объекта и пригодные для дальнейшего использования, которые подлежат передаче Подрядчиком Заказчику по акту приема-передачи, так и наличие мусора, отходов, образовавшихся в результате демонтажа, которые подлежат вывозу со строительной площадки».

В соответствии с Техническим заданием к Закупке указано, что материалы, образовавшиеся в результате демонтажа объекта и пригодные для дальнейшего использования, подлежат передаче Подрядчиком Заказчику по акту приема-передачи.

Поскольку в рамках Закупки будет произведен демонтаж объектов основных

средств (ОС), то в случае, если в результате демонтажа объектов ОС будут получены материалы повторного использования (МПИ), то МПИ должны быть приняты к бухгалтерскому учету на основании оформленных документов на приход МПИ от демонтажа объектов ОС.

В части отходов и мусора, документацией установлены требования, что подрядчик обязан вывезти строительный мусор на объект размещения отходов и предоставить Заказчику документы, подтверждающие передачу Подрядчиком отходов на предприятие (полигон), имеющее лицензию на деятельность по размещению отходов, либо акта (справки) об утилизации отходов.

Федеральным законом от 24 июня 1998 года № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее Закон об отходах) предусмотрено, что отходы производства и потребления (далее - отходы) - вещества или предметы, которые образованы в процессе производства, выполнения работ, оказания услуг или в процессе потребления, которые удаляются, предназначены для удаления или подлежат удалению в соответствии с настоящим Федеральным законом. Согласно статье 4 Закона об отходах, право собственности на отходы определяется в соответствии с гражданским законодательством.

Основания приобретения права собственности определены статьей 218 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В силу статьи 210 ГК РФ, бремя содержания имущества (отхода), в том числе ответственность за соблюдение требований природоохранного законодательства при обращении с отходами, несет его собственник (если иное не предусмотрено законом или договором).

Согласно части 2 статьи 1 ГК РФ граждане (физические лица) и юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Таким образом, вопросы установления права собственности на отходы, так же, как и вопросы определения стороны, ответственной за исполнение обязанностей в области обращения с отходами, возложенных на образователя отходов действующим природоохранным законодательством, могут быть урегулированы хозяйствующими субъектами в рамках договорных отношений.

Согласно положениям пункта 1 статьи 235 ГК РФ право собственности прекращается при отчуждении собственником своего имущества другим лицам или отказе собственника от права собственности.

Если отходы образовались в ходе выполнения работ, оказания услуг, то собственником остатков, считается собственник этих материалов. Стороны договора могут иным образом урегулировать вопрос о собственности на отходы, в том числе определить, кто выполняет обязанности, связанные с их обращением (пункт 4 статьи 421 ГК РФ). Возможность решить этот вопрос в договорном порядке допускает и Росприроднадзор (Письмо от 25.05.2016 № РН03-03-31/9771).

Требованиями федеральных законов: от 24.06.1998 г № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления», от 4 мая 2011 г 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» деятельность по утилизации и (или) размещению отходов 1-4

класса опасности подлежат лицензированию. Требование Заказчика о размещении отходов на специализированном полигоне, имеющим лицензию на обращение с отходами, установлено условиями федеральных законов и не является квалификацией участника и не требует у последнего наличие полигона и/или лицензии.

Принимая во внимание, что ответственность за несанкционированное размещение отходов на земельном участке в первую очередь несет деликвент — лицо, разместившее свалку, и только если оно не установлено — то собственник участка, Заказчик в целях соблюдения требований природоохранного законодательства, установил требование о наличии документов, подтверждающих передачу отходов на утилизацию.

Таким образом, данное требование установлено в соответствии с законодательством, позволяет предупредить и сократить риски причинения вреда окружающей среде, а также обеспечить соблюдение требований законодательства РФ в области обращения с отходами.

Относительно довода формирования НМЦД Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктами 5 и 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора и обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Планирование и формирование НМЦД осуществляется Заказчиком самостоятельно и не регламентируется нормами Закона о закупках, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

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.

В соответствии с Положением о Федеральной антимонопольной службе, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 N2331 (далее Положение), ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, законодательства в сфере деятельности субъектов естественных монополий, в сфере государственного регулирования цен (тарифов) на товары (услуги), рекламы, контролю за осуществлением иностранных

инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа, в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, а также по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, в компетенцию антимонопольного органа входят вопросы в части наличия в документации НМЦД в соответствии с требованиями Закона о закупках. Вопросы, связанные с оценкой законности самого размера сформированной начальной (максимальной) цены договора, не входят в компетенцию антимонопольного органа (НМЦД Закупки не может рассматриваться как регулируемый тариф).

Исходя из изложенного, у Комиссии отсутствуют основания для рассмотрения данного довода в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым отметить, что на участие в Закупке подано 11 заявок, с указанием участниками своих ценовых предложений. Запросов на разъяснения положений документации не поступало.

Таким образом, в рассматриваемом случае, доводы Заявителя не соответствуют фактическим обстоятельствам дела.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 (частями 17, 20), статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Нижегородского УФАС России,

РЕШИЛА:

признать жалобу И П <...> на действия ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок на право заключения договора выполнения работ по демонтажу объекта недвижимого имущества (здание заглубленного склада), извещение № 5025/ЗКТЭ-ЦТ/23, необоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» решение и (или) предписание комиссии антимонопольного органа могут быть обжалованы в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения и (или) выдачи предписания.

<...>