

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-773/21

17 ноября 2021 года

Санкт-Петербург

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

с участием представителей от ОАО «РЖД» (далее – Организатор торгов) путем видеоконференцсвязи; в отсутствие представителей от ООО «СМУ-П» (далее — Заявитель) при надлежащем уведомлении о времени и способе рассмотрения жалобы;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 08.11.2021 вх. №34370-ЭП/21) ООО «СМУ-П» на действия Организатора торгов ОАО «РЖД» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту грузоподъемной техники Октябрьской дирекции по управлению терминально-складским комплексом (извещение №32110775982), заслушав пояснения,

УСТАНОВИЛА:

28 октября 2021 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 32110775982 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту грузоподъемной техники Октябрьской дирекции по управлению терминально-складским комплексом (далее – Закупка), включая документацию о Закупке (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупках) в редакции от 02.07.2021, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о Закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	Лот № 1 - 3 600 000,00 руб.; Лот № 2 - 2 400 000,00 руб.; Лот № 3 - 2 400 000,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	28.10.2021
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	11.11.2021 в 09:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	16.11.2021, 26.11.2021 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	http://www.rts-tender.ru

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении в Документации условия выполнения работ, предусматривающего, что текущий ремонт по заявке заказчика на ремонт одной единицы грузоподъемной техники осуществляется в срок не более 20 (двадцати) рабочих

дней с момента подачи заявки заказчиком подрядчику.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ОАО «РЖД» относится к хозяйственным обществам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

На основании ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Частью 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

4. Представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «СМУ-П» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/31142/21

от 09.11.2021, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/31142/21 от 09.11.2021, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

На основании ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Частью 9 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

На основании п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно п. 1.2 ч. 1 Документации предметом Закупки является право заключения договора выполнения работ по текущему ремонту грузоподъемной техники Октябрьской дирекции по управлению терминально-складским комплексом:

Лот 1: На право заключения договора выполнения работ по текущему ремонту грузоподъемной техники (козловых и мостовых кранов) Октябрьской дирекции по управлению терминально-складским комплексом.

Лот 2: На право заключения договора выполнения работ по текущему ремонту грузоподъемной техники (автомобильных кранов) Октябрьской дирекции по управлению терминально-складским комплексом.

Лот 3: На право заключения договора выполнения работ по текущему ремонту грузоподъемной техники (ковшовых погрузчиков, экскаваторов) Октябрьской дирекции по управлению терминально-складским комплексом.

Сведения о наименовании закупаемых товаров, (работ, услуг), их количестве (объеме), ценах за единицу товара, (работы, услуги) (при необходимости), начальной (максимальной) цене договора, расходах участника, нормативных документах, согласно которым установлены требования, технических и функциональных характеристиках товара (работы, услуги),

требования к их безопасности, качеству, упаковке, отгрузке товара (при поставке товара), к результатам, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара (выполняемой работы, оказываемой услуги) потребностям заказчика, место, условия и сроки поставки товаров (оказания услуг, выполнения работ), форма, сроки и порядок оплаты указаны в техническом задании, являющемся приложением № 1.1 к аукционной документации.

Пунктом 2 приложения № 1.1 к Документации (далее — Техническое задание) установлены требования к работам по лотам №№1-3.

Так, в соответствии с п. 2 Технического задания в целях поддержания в исправном состоянии грузоподъемной техники заказчика, проводится текущий ремонт по перечню, указанному в приложении № 1 к Техническому заданию настоящей аукционной документации. Перечень и объем выполнения работ определяются в заявке на выполнение работ, подаваемой заказчиком в случае выхода грузоподъемной техники из строя.

Пунктом 4 Технического задания установлены место, условия и порядок выполнения работ по лотам №№1-3.

Так, согласно п. 4 Технического задания определены следующие условия выполнения работ по лотам №№1-3:

Текущий ремонт грузоподъемной техники выполняется подрядчиком на основании письменной заявки заказчика с приложением дефектных ведомостей, составленных по форме № ФОУ-18. Заявка направляется подрядчику за 3 (три) рабочих дня до планируемой даты проведения текущего ремонта грузоподъемной техники посредством электронной почты на электронный адрес и дублируется по телефону.

Работы по ремонту выполняются по месту дислокации грузоподъемной техники (на производственных площадках заказчика).

Текущий ремонт по заявке заказчика на ремонт одной единицы грузоподъемной техники осуществляется в срок не более 20 (двадцати) рабочих дней с момента подачи заявки заказчиком подрядчику.

Работы выполняются с 08:00 до 17:00 местного времени, с перерывом на обед с 12:00 до 13:00 местного времени.

Работы в выходные и праздничные дни выполняются при согласовании с заказчиком.

Заявитель в жалобе указывает на то, что в Документации установлено, что текущий ремонт по заявке заказчика на ремонт одной единицы грузоподъемной техники осуществляется в срок не более 20 (двадцати) рабочих дней с момента подачи заявки заказчиком подрядчику.

Заявитель полагает указанное требование Технического задания неправомерным, поскольку запчасти, подлежащие замене, при проведении ремонта могут быть импортного производства, или же являться «заказным товаром» (товар которого нет в наличии и он изготавливается на заказ), в связи с чем не все запчасти возможно приобрести в срок в 20 (двадцать) рабочих дней. Также учитывая нестабильную эпидемиологическую обстановку как в Российской Федерации, так и в мире в целом, могут возникнуть затруднения в приобретении импортного товара. Таким образом, установление данного условия выполнения работ может поставить исполнителя в невыгодную ситуацию из-за невыполнения ремонта грузоподъемной техники в установленный срок.

Представители Организатора торгов отметили, что данное условие соответствует положениям гражданского законодательства, а именно: согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) «Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о

предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение». Согласно пункту 1 статьи 429.1 ГК РФ «Рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора». При этом договор, заключаемый по результатам Закупки, будет являться рамочным на основании статьи 429.1 ГК РФ. В связи с тем, что отдельные договоры заключаться не будут, а конкретный предмет работ будет указан в заявке, то в этом случае остальные существенные условия договора должны быть однозначно определены, в том числе условия и срок выполнения работ с момента подачи заказчиком заявки исполнителю по договору.

Представители Организатора торгов пояснили, что заявление ООО «СМУ-П» о неправомерности установления срока на выполнение каждой конкретной заявки не соответствует действительности. Разумность установления срока, предусмотренного разделом 4 Технического задания, на выполнение работ по заявке подтверждается следующим:

- в Документации не установлено требование о том, какими именно запасными частями исполнитель по договору, заключенному по результатам проведения закупки, обязан проводить ремонтные работы. При этом в процессе ремонта могут быть использованы аналогичные запасные части и оборудование, в том числе российского производства, технологически и функционально взаимосвязаны с объектом на котором будут производиться ремонтные работы. О чем было дано разъяснение от 09.11.2021 на запрос по данной закупке;
- заказчиком ранее неоднократно проводились конкурентные процедуры на выполнение работ по текущему ремонту грузоподъемной техники (козловых и мостовых кранов), по результатам которых заключались договоры с аналогичными условиями, а именно: на 2019 год - договор № 3071452 от 14.08.2018 г. (по результатам открытого аукциона № 5218/ОАЭ-ЦМ/18 (извещение № 31806667541)), на 2020 год - договор № 6787/ОАЭ-ЦМ/19/1/1 от 09.12.2019 г. (по результатам открытого аукциона № 6787/ОАЭ-ЦМ/19 (извещение № 31908422695)), и 2021 год - договор № 5868/ОАЭ-ЦМ/20/1/1 от 18.12.2020 г. (по результатам открытого аукциона № 5868/ОАЭ-ЦМ/20 (извещение № 32009635939)). Случаи несвоевременного исполнения заявок, по вышеназванным договорам отсутствуют;
- вместе с тем Заявителем не представлено никаких доказательств, подтверждающих неисполнимость выполнения работ в срок, предусмотренный разделом 4 Технического задания.

Представители Организатора торгов также отметили, что техника заказчика, подлежащая ремонту в объеме текущего ремонта, используется в производственном процессе для оказания услуг клиентам ОАО «РЖД» в рамках доходных договоров оказания терминально - складских услуг. Простой под ремонтом в течение неопределенного срока приведет не только к потере доходов, но и к убыткам предприятия, вызванными штрафными санкциями. Ссылка Заявителя на нестабильную эпидемиологическую обстановку в Российской Федерации и в мире не может быть принята во внимание, так как ситуация вызванная 2019-nCoV и меры по предотвращению распространения данной инфекции являются обстоятельствами непреодолимой силы (Форс-мажор) и не должны быть учтены при заключении договора. При возникновении препятствий, вызванных 2019-nCoV, к исполнению заявки в срок будут применяться положения ГК РФ об обстоятельствах непреодолимой силы.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о том, что условие

выполнения работ, указанное в п. 4 Технического задания и предусматривающее, что текущий ремонт по заявке заказчика на ремонт одной единицы грузоподъемной техники осуществляется в срок не более 20 (двадцати) рабочих дней с момента подачи заявки заказчиком подрядчику, установлено на основании Положения о закупках, п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, обусловлено потребностью заказчика, а также соответствует предмету проводимой процедуры Закупки.

При этом со стороны Заявителя не представлено документов и сведений, однозначно свидетельствующих об отсутствии возможности надлежащего исполнения обязательств по договору с учетом условий выполнения работ, установленных в п. 4 Технического задания.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России находит довод жалобы Заявителя неподтвержденным, вследствие чего по данному доводу жалобы не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу (от 08.11.2021 вх. №34370-ЭП/21) ООО «СМУ-П» на действия Организатора торгов ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту грузоподъемной техники Октябрьской дирекции по управлению терминально-складским комплексом (извещение №32110775982) необоснованной.

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