

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-419/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «РЕГИОН» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

21.12.2015 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...>, (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «Российские железные дороги»: <...> - доверенность от 25.02.2015 № 150-ДП;

ООО «РЕГИОН»: <...> - доверенность от 02.12.2015 б/н,

рассмотрев жалобу ООО «РЕГИОН» на действия заказчика ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение полного комплекса работ, включающего поставку оборудования по строительству золошлакоотвала центральной котельной ст. Тында (извещение № 31502857888) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «РЕГИОН» (далее – Заявитель) (вх: 145940-ЭП/15 от 11.12.2015) на действия (бездействие) экспертной группы заказчика ОАО «Российские железные дороги» (далее — Экспертная группа) при проведении ОАО «Российские железные дороги» (далее — Заказчик) открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение полного комплекса работ, включающего поставку оборудования по строительству золошлакоотвала центральной котельной ст. Тында (извещение № 31502857888) (далее – Аукцион).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке

товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 01.01.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее - Официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

15.10.2015 на Официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной на Официальном сайте:

дата и время окончания подачи заявок — 20.11.2015;

дата рассмотрения заявок на участие в аукционе — 03.12.2015;

на участие в Аукционе подано 5 заявки.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Экспертной группы, неправомерно принявшей решение о не допуске заявки Заявителя к участию в Аукционе.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- 1. В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том

числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

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.

- «в связи с несоответствием квалификационному требованию п. 2.4 аукционной документации, на основании п. 6.7.3.2 аукционной документации».

Согласно пункту 2.4 Документации участник должен располагать следующими производственными мощностями (ресурсами) для выполнения работ по предмету аукциона:

о

- В соответствии с протоколом рассмотрения аукционных заявок от 03.12.2015 № 9423/ОАЭ-ДКСС/15/2 заявка Заявителя была отклонена:

Наименование машин,

механизмов	Марка	Параметры, менее	не Ед. изм.	Кол-во, не менее	не
и транспортных средств					
Экскаватор	ЭО-5122	132 кВт	шт.	1	
Бульдозер	ДЗ-171	121 кВт	шт.	2	
Каток самоходный пневмоходу	на ДУ-100	5,9 кВт	шт.	1	
Трактор	ДТ-75	79 кВт	шт.	2	
Автосамосвал	КаМАЗ-55111	-	шт.	6	
Измельчитель (передвижной) древесины	РРМ-5	-	шт.	2	
				2	
Электростанции передвижные	ТЭЛ-15	4 кВт	шт.		
Автокран	КС-35714-2	грузоподъемность 17 тонн	шт.	1	

Указанные механизмы могут быть заменены другими с аналогичными характеристиками.

В подтверждение наличия производственных мощностей (ресурсов) участник в составе заявки должен представить:

- справку по форме приложения № 11 к аукционной документации;
- документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов (карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные договоры, иные документы).

На заседании Комиссия ФАС России изучив представленные Заказчиком документы установила, что Заявитель в своей аукционной заявке в подтверждение соответствия требованиям 2.4 Документации представил фиктивный договор аренды строительных механизмов и транспортных средств с ООО «ПрофиГрупп» от 01.07.2015. В качестве подтверждения обоснования отказа, представитель Заказчика представил выписку из единого государственного реестра юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ), согласно которому ООО «ПрофиГрупп» была внесена в ЕГРЮЛ 12.08.2015.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

«- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 года, предшествующие дате размещения извещения о проведении конкурса и конкурсной документации (пункт 6.4.3.6);

- 2. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

o

- Комиссией ФАС России установлено, что к участникам закупочных процедур Документацией установлены следующие дополнительные требования:

-отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 6.4.3.7);

- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 6.4.3.8)).

Кроме того, Приложением № 4 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения аукционной заявки (в количестве 50 банков).

Приложением № 6 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения надлежащего исполнения договора (в количестве 10 банков).

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам аукциона, либо на качество исполнения таких

обязательств.

Таким образом Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные дополнительные требования, а также требования Документации к обеспечению аукционной заявки, обеспечению надлежащего исполнения договора противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о Закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Аналогичные требования к документации отражены в пункте 201 Положения о закупке «В документации о закупке должны быть указаны следующие сведения: 10) формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке».

В соответствии с пунктом 6.2.1 Документации запрос о разъяснении аукционной документации может быть направлен с момента размещения аукционной документации, извещения о проведении запроса аукциона на сайтах и не позднее чем за 7 (семь) рабочих дней до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дату окончания срока предоставления участникам Аукциона разъяснений положений Документации, нарушают пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 2.2 Документации участник должен иметь опыт выполнения работ по предмету аукциона, стоимость которых составляет не менее 20 % (двадцати процентов) от начальной максимальной цены договора без учета НДС.

Согласно пункту 7 Извещения предмет закупки: «Право заключения договора на выполнение полного комплекса работ, включающего поставку оборудования по строительству золошлакоотвала центральной котельной ст. Тында».

Таким образом, установление вышеуказанного требования противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 4 пункта 32 Положения о закупке, что

нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. В соответствии с пунктом 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

Аналогичное требование установлено в подпункте 6 пункта 201 Положения о закупке.

Согласно подпункту 3.4.1 Документации предусмотрено авансирование в размере не более 15 % (пятнадцати процентов).

Таким образом, в пункте 3.4.1 Документации не установлен конкретный размер аванса.

Указанные действия Заказчика нарушают пункт 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- Из данной формулировки содержания Документации не представляется возможным определить выполнение каких работ принимается Заказчиком в качестве подтверждения опыта выполнения работ по предмету аукциона.

6. Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, в том числе в соответствии с проектной документацией.

При этом, согласно части 2 статьи 48 Градостроительного Кодекса Российской Федерации проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности

и безопасности объектов капитального строительства.

Таким образом, капитальный ремонт, реконструкция объекта капитального строительства осуществляется на основании проектно-сметной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, потребностям заказчика, а также объем выполняемых работ.

В соответствии с пунктом 4.1 Приложения № 9 Документации, подрядчик обязуется выполнить комплекс работ в объеме и в сроки, предусмотренные договором, и сдать соответствующий указанным в проектно-сметной документации показателям объект заказчику в надлежащем состоянии и в установленный срок.

Согласно пункту 5.1 Приложения № 9 Документации заказчик передает подрядчику утвержденную проектно-сметную документацию по объекту в двух экземплярах в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента подписания договора.

Подрядчик при выполнении комплекса работ не вправе отступать от переданной в соответствии с пунктом 5.1 Приложения № 9 Документации проектно-сметной документации без письменного согласия заказчика.

При этом, Комиссией ФАС России установлено, что проектно-сметная документация не размещена на официальном сайте в составе Документации.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в неразмещении на официальном сайте проектно-сметной документации в полном объеме в составе Документации, нарушают требования пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктом 2.3 Документации установлено, что у участника должна иметься система менеджмента качества деятельности по предмету Аукциона. В подтверждение наличия системы менеджмента качества деятельности по предмету аукциона участник в составе заявки представляет действующий сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO (с приложениями при их наличии, а также с приложением документов, подтверждающих прохождение ежегодного инспекционного контроля, если прохождение такого контроля является обязательным) либо распоряжение, приказ, иной организационно-распорядительный акт, подтверждающий введение на предприятии собственной системы менеджмента качества, с приложением положения о качестве или иного документа, содержащего описание системы.

Согласно Извещению и Документации предметом Аукциона является выполнение полного комплекса работ, включающего поставку оборудования по строительству золошлакоотвала центральной котельной ст. Тында.

Изучив Документацию, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что из Документации не представляется возможным определить какой именно сертификат соответствия системы менеджмента качества стандарту ISO необходимо представить участнику закупки в составе заявки на участие в Аукционе.

Таким образом, действия Заказчика ненадлежащим образом установившего в Документации перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, нарушают пункт 4 части 1 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

РЕШИЛА:

- - 1. Признать жалобу ООО «РЕГИОН» на действия (бездействие) экспертной группы заказчика ОАО «Российские железные дороги» при проведении ОАО «Российские железные дороги» открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение полного комплекса работ, включающего поставку оборудования по строительству золошлакоотвала центральной котельной ст. Тында (извещение № 31502857888) необоснованной.
  - 2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 2, пункта 4 части 1 статьи 3, пункта 3 части 9 статьи 4, пунктов 1, 6, 9, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
  - 3. Предписание не выдавать, в связи с тем, что по результатам аукциона заключен договор.
  - 4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 21.12.2015 № 223ФЗ-419/ 1 5 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.