

Решение о признании жалобы
необоснованной № 052/01/18.1-
1221/2023

ОАО "РЖД"

603011, Н.Новгород, ул. Октябрьской
Революции, д. 78

<...>

ООО "РТС-тендер"

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

<...>

ООО "Фортес"

107140, г. Москва, ул. Русаковская, д. 13
<...>

РЕШЕНИЕ

№052/01/18.1-1221/2023

05 июня 2023 года
Новгород

город Нижний

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в составе:

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

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

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

при
участии:

- А<...> . - представителя ОАО «РЖД» (доверенность от 02.12.2020, № горьк-281/Д),

- Г<...> . - представителя ОАО «РЖД» (доверенность от 30.11.2022, № цдзс-122/Д),

- Б<...> . - представителя ООО «Фортес» (доверенность от 14.03.2023 № 07/23)

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Фортес» на действия ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого конкурса № 979/ОКЭ-ЦДИ ЦШ/23 на право заключения договора оказания услуг по техническому освидетельствованию модулей газового пожаротушения,

УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее также - Нижегородское УФАС России, Управление) от ФАС России поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Фортес» (далее — ООО «Фортес», заявитель) на действия ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого конкурса № 979/ОКЭ-ЦДИ ЦШ/23 на право заключения договора оказания услуг по техническому освидетельствованию модулей газового пожаротушения, для рассмотрения по существу.

Жалоба была перенаправлена в связи с тем, что заказчик открытого конкурса территориально находится в городе Нижний Новгород.

В своей жалобе заявитель сообщает о недобросовестных действиях заказчика при проведении открытого конкурса.

Из жалобы следует, что отдельные положения конкурсной документации составлены с нарушением действующего законодательства.

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 ООО «Фортес» обладает правом на обжалование действий заказчика.

Нижегородское УФАС России приняло к рассмотрению жалобу ООО «Фортес» 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 05.06.2023 (уведомление о рассмотрении жалобы от 25.05.2023 исх. №ОШ/10566/23).

Дело по существу рассмотрено 05.06.2023 посредством видеоконференцсвязи.

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

По мнению Заявителя при составлении документации Заказчиком был допущен ряд нарушений действующего антимонопольного законодательства, которые повлекут за собой необоснованное ограничение конкуренции, а именно: Приложением № 1.1 к конкурсной документации «Техническое задание» указана стоимость выполнения работ без указания конкретного модуля газового пожаротушения, а перечень и характеристики модулей приведены в Приложении 1 к Техническому заданию, что не позволяет оценить расходы Участника и возможный доход по каждой единице продукции в связи с разными объёмами работ.

Кроме того, по мнению заявителя, в техническом задании Заказчик установил требование «зарядка модуля газового пожаротушения новым огнетушащим веществом, 90% от объёма модуля», что недопустимо в связи с тем, что в каждый модуль заправляется огнетушащее вещество в объёме в соответствии с газовым расчетом на конкретный объект защиты.

Также, заявитель ссылается, что Пунктом 1 Приложения № 1.4 конкурсной

документации установлен порядок оценки, который не дает возможности объективно оценить потенциального участника.

Установлено, что «18» мая 2023 года на сайте www.rts-tender.ru (далее — ЭТЗП) размещено извещение и документация проведения неконкурентной Закупки (далее - Документация).

Начальная (максимальная) цена договора составляет 17 575 480,00 (Семнадцать миллионов пятьсот семьдесят пять тысяч четыреста восемьдесят) руб. 00 коп. без учета НДС, 21 090 576,00 (Двадцать один миллион девяносто тысяч пятьсот семьдесят шесть) руб. 00 коп. с учетом НДС.

Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации на сайтах «18» мая 2023 года.

Дата окончания срока подачи заявок - «26» мая 2023 года в 11:00 московского времени.

Заявки на участие в конкурсе №979/ОКЭ-ЦДИ ЦШ/23 подаются в электронной форме на ЭТЗП (на странице данного открытого конкурса на ЭТЗП).

Рассмотрение первых частей заявок осуществляется «01» июня 2023 года.

Вторые части заявок предоставляются оператором заказчику на следующий рабочий день после размещения в установленном порядке протокола рассмотрения и оценки первых частей заявок.

Рассмотрение вторых частей заявок осуществляется «15» июня 2023 года.

Подведение итогов закупки осуществляется «15» июня 2023 года.

Порядок рассмотрения первых и вторых частей заявок, сопоставления ценовых предложений, выбора победителя закупки (участника, с которым заключается договор) осуществляется в порядке, указанном в части 3 документации о закупке.

При организации закупки Заказчик руководствовался Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018 (далее – Положение о закупке ОАО «РЖД»).

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что объемы работ выражены в количестве модулей газового пожаротушения, которые определены Приложением №1 к техническому заданию.

Общее количество модулей газового пожаротушения в отношении которых необходимо выполнить работы составляет 181 шт.

Перечень работ по каждому модулю идентичен и определен пунктом 2 Технического задания к Документации (Технические и функциональные характеристики услуги), и включают в себя:

- приемка модулей в любом состоянии;

- слив огнетушащего вещества;
- демонтаж запорно - пускового устройства с модуля газового пожаротушения;
- гидравлическое испытание баллона системы газового пожаротушения (ГПТ) с нанесением соответствующей маркировки;
- испытания на прочность и герметичность (ревизия ЗПУ) в запорно-пусковом устройстве модуля газового пожаротушения;
- замена обратного клапана;
- поверка манометра, либо его замена в случае неисправности;
- монтаж запорно-пускового устройства на модуль газового пожаротушения;
- зарядка модуля газового пожаротушения новым огнетушащим веществом, 90% от объёма модуля;
- наддув газом (техническим азотом) модуля газового пожаротушения до проектного давления;
- проверка модуля на предмет утечек;
- восстановление АКП;
- выдача документа о поверке манометра на бумажном носителе для каждого модуля;
- восстановление дубликата паспорта производителя на модуль газового пожаротушения (при отсутствии).

В самом техническом задании (в пункте 1) определена стоимость работ и количество модулей газового пожаротушения с указанием типа ГОТВ.

Как пояснил заказчик, стоимость работ сформирована от объема модуля от 20 до 100 литров и типа ГОТВ, методом сопоставления рыночных цен (направлены запросы компаниям, осуществляющие данный вид деятельности № ИСХ-1045/ГОРЬК ШЧ-3 от 26.10.2022г.), предусмотренным подпунктом 1 пункта 54 Положения о закупке, и включает все возможные расходы и затраты Исполнителя, в том числе стоимость материалов, изделий, оборудования и затрат, связанных с их доставкой, затрат на оказание услуг, а также иных затрат Исполнителя, которые возникнут или могут возникнуть в ходе оказания услуг, что прямо предусмотрено техническим заданием (Приложение 1.1. к конкурсной документации).

Формируя ценовое предложение, участник должен исходить из экономического обоснования стоимости предполагаемых к оказанию услуг, из затрат и расходов, которые он понесет, включая налогообложение в последующем, а также экономического эффекта от исполнения договора.

Установлено, что для участия в Закупке подано 4 заявки, что свидетельствует о том, что условия Закупки понятны для формирования заявки. Кроме того, как пояснил заказчик запросов о даче разъяснений по данному вопросу не поступало.

По доводу об установлении в документации зарядки модуля газового пожаротушения новым огнетушащим веществом, установлено следующее.

Зарядка модуля газового пожаротушения новым огнетушащим веществом 90% от объёма модуля установлена в связи с тем, что после проведения очередного технического освидетельствования, модули пожаротушения передислоцируются на склад структурных подразделений Заказчика и становятся подменным фондом. В дальнейшем, данные модули могут быть установлены в систему пожаротушения любого защищаемого объекта балансодержателя, любого объёма и назначения, при условии совпадения типов и габаритных размеров модулей. Указание на перечень объектов в приложении №1 к техническому заданию к Закупке служит исключительно для определения потенциальным участником территорий, откуда придется забирать оборудование и никак не связано с конкретным объектом защиты.

В целях универсальности и быстрой взаимозаменяемости модулей, согласно Таблицы 2 стр.6 паспортных данных на модули МГП 4854-001-18452760-03.ПС, 4854-001-33075088-96.ПС модули заправляются максимальным количеством ГОТВ по коэффициенту заполнения: для Хладона 125 – до 0,9 кг/л, для Хладона 227 – до 1,1 кг/л, для CO₂ – 0.72 кг/л.

Удельный объём Хладона 125 в жидком состоянии при температурах от -50 до +50 составляет от 0,66 до 1,002 дм³/кг соответственно, Хладона 227 в жидком состоянии при температурах от -50 до +50 составляет от 0,69 до 0,92 дм³/кг соответственно. В связи с тем, что модули пожаротушения хранятся и эксплуатируются при температурах от +20 до +30, в целях исключения рисков повреждения баллонов при расширении газов, что может также привести к детонированию модулей установлен максимальный объем зарядки.

Кроме того при заполнении ГОТВ на 90 %, при срабатывании модулей, в защищаемом помещении гарантированно создается необходимая для предотвращения возгорания концентрация ГОТВ, что не противоречит нормам Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности».

Комиссия отмечает, что Заявитель указывая на автоматическое нарушение участниками проектных решений для систем пожаротушения и Федеральных норм и правил по проектированию систем пожарной автоматики, а также Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности» не сообщает, что именно будет нарушено и документально не подтверждает.

По доводу о порядке оценки заявок, Комиссией Нижегородского УФАС России установлено следующее.

Приказом Ростехнадзора от 15 декабря 2020г. № 536 «Об утверждении федеральных норм и правил в области промышленной безопасности "Правила промышленной безопасности при использовании оборудования, работающего под избыточным давлением" установлено, что объем, методы и периодичность технических освидетельствований сосудов (за исключением баллонов вместимостью до 100 л включительно, выпущенных до вступления в силу ТР ТС 032/2013), должны определяться в соответствии с указаниями организации-

изготовителя (разработчика проекта) в руководстве (инструкции) по эксплуатации.

Техническое освидетельствование баллонов, выпущенных до вступления в силу ТР ТС 032/2013, должно проводиться по методике, утвержденной разработчиком проекта конструкции баллонов, в которой указываются периодичность освидетельствования и нормы браковки (п.421), при этом срок выполнения работ по единице не регламентирован и зависит исключительно от производственных мощностей, штата сотрудников и технологий конкретной специализированной организации, и отражается в технологических картах этих организаций.

Документацией (пункт 4 технического задания прил.№1.1.) предусмотрен срок выполнения работ, который не должен превышать 30 (тридцати) календарных дней с даты получения Исполнителем заявки от Заказчика. Заказчиком предусмотрен максимальный срок исполнения работ, который составляет более 2 недель.

Так же комиссия отмечает, что если участник предложит выполнить работы за один день и станет победителем, то в последующем при исполнении договора за нарушение данного срока к нему будут применены штрафные санкции. Таким образом, при определении сроков участник должен исходить из производственных мощностей, штата сотрудников и технологии.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что на участие в закупке подано 4 заявки. В соответствии с техническими предложениями участников, сроки выполнения работ предложены от 14 до 30 дней.

По критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» (критерий № 5).

Приложением №1.4 к документации о неконкурентной Закупке установлены Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок.

Пунктом 3 приложения №1.4. к документации о неконкурентной Закупке определено наименование критерия «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

Оценка заявок по данному критерию осуществляется в следующем порядке: сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем вышеуказанным критериям, уменьшается на 5 баллов при наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

При оценке по критерию учитывается опыт работ контрагента за период три календарных года, предшествующих дате проведения настоящей закупки в случае:

- расторжения договора заказчиком (ОАО «РЖД») или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору;
- наличия у ОАО «РЖД» или третьих лиц претензий к участнику, в том числе урегулированных как в судебном, так и досудебном порядке, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника, за исключением претензий, признанных необоснованными в досудебном/судебном порядке при предоставлении документов, подтверждающих отказ от претензий к

участнику/судебного акта, вступившего в законную силу;

- уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур.

Таким образом, подавая заявку на участие в закупке Заявитель должен указать в форме сведений об опыте, информацию о поступившей претензии и об ее обоснованности/необоснованности.

В целях сопоставления и оценки заявок по указанному критерию в составе заявки участника предусмотрено предоставление формы сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров по форме, установленной Приложением № 1.3 к конкурсной документации, включающей сведения о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору, а также сведения об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента и/или иных лиц по итогам рассмотрения жалоб претензий, исковых заявлений, других документов. Указанная информация используется для проведения оценки по указанному критерию.

Пункты 3.9.9, 3.9.10 закупочной документации предусматривают возможность проведения проверки участников, а также документов и сведений, представленных в составе их заявок.

При этом указанный критерий оценки заявок установлен во исполнение пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках и подпунктов 13, 14 пункта 243 Положения о закупке ОАО «РЖД», а также в соответствии с подпунктом 11 пункта 209 Положения о закупке ОАО «РЖД», предусматривающим возможность установления критерия оценки «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами».

В ходе рассмотрения жалобы, Заказчиком указано, что наличие претензий и судебных решений свидетельствует о некачественном выполнении договорных обязательств, принятых на себя исполнителем работ.

Кроме того, удовлетворение претензий или исполнение судебных решений, вынесенных в отношении участника (отзывы лицензий, штрафы, запрет на осуществление вида деятельности, признание банкротом и т.д.), может привести к невозможности исполнения договоров, заключенных по итогам настоящей процедуры и срыву производственных программ Заказчика.

Таким образом, применяемая оценка по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» позволяет выявить недобросовестных исполнителей работ на стадии рассмотрения заявок и дать приоритет исполнителям, имеющим положительный опыт. Заключение договора с недобросовестным исполнителем может привести к срыву сроков выполнения работ по предмету закупки, а также повлечь негативные последствия для Заказчика, в части обеспечения пожарной безопасности и рисками, как указано выше, связанных с повреждением оборудования.

Данный критерий объективно позволяет оценить наличие или отсутствие отрицательного опыта участника.

Таким образом, оспариваемые положения закупочной документации установлены

Заказчиком с целью обеспечения возможности исполнения договора, заключенного по итогам конкурса, своевременного и качественного исполнения производственных программ ОАО «РЖД».

При этом необходимо отметить, что в случае указания участником на наличие у него жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента заявка такого участника не будет отклонена.

Исходя из вышеизложенного, нарушений действующего законодательства в действиях заказчика не усматривается.

Таким образом, в рассматриваемом случае доводы заявителя жалобы не подтверждаются фактическими обстоятельствами.

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

РЕШИЛА:

признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Фортес» на действия ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого конкурса № 979/ОКЭ-ЦДИ ЦШ/23 на право заключения договора оказания услуг по техническому освидетельствованию модулей газового пожаротушения, 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.

<...>