

Заказчик-

ОАО «РЖД»

150003, г. Ярославль,

ул. Республиканская, д. 3, к. 4, оф. 311

rkzs@nrr.ru

Заявитель-

ООО «ВнешИнвестСтрой»

410012, г. Саратов,

ул. Вольская, д. 70, оф. 33

vis-saratov@mail.ru

Решение по результатам рассмотрения жалобы

на нарушения при организации и проведении торгов и порядка заключения договоров № 076/07/3-100/2019

22 апреля 2019 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении

торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя управления Гудкевич Е.В., члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А.В., специалист-эксперт Волкова Л.А.,

с участием представителей:

- от заказчика — ОАО «РЖД» – <...> (по доверенности), <...>;

- от заявителя — ООО «ВнешИнвестСтрой» (далее- Общество)- представитель на заседание Комиссии не явился, доказательства надлежащего уведомления содержатся в материалах жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «ВнешИнвестСтрой» на действия заказчика — ОАО «РЖД», 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 Ярославское УФАС России поступила жалоба ООО «ВнешИнвестСтрой» (вх. № 3425 от 15.04.2019) на действия заказчика при организации и проведении закупки.

Обжалуемая закупка – запрос котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 764/ЗКТЭ-ДЖВ/19 на право заключения договоров выполнения работ по текущему ремонту помещений (вокзалы Северной РДЖВ).

Обжалуемые действия (бездействие) — установление в закупочной документации необоснованных требований к участникам закупки.

ООО «ВнешИнвестСтрой» указало, что требования закупочной документации (в частности, требование согласования цветовых характеристик изделий, материалов и покрытий с заказчиком, отсутствие порядка проведения заказчиком проверки предоставляемых участниками закупки документов и сведений, отсутствие срока согласования банковской гарантии, выданной банком, не соответствующим критериям заказчика, установление в договоре мер ответственности только со стороны заказчика, отсутствие требований к лицензиям и разрешениям, установление требования по предоставлению участниками закупки сведений о владельцах участников закупки, включая конечных бенефициаров, требования согласования заказчиком привлекаемых к исполнению обязанностей исполнителем третьих лиц, требования к наличию опыта по фактически выполненным работам) нарушают пункт 2 части 1 статьи 3, часть 1 статьи 2, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее- Закон о закупках), а также подпункт 2 пункта 32 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее- Положение о закупке).

Представители ОАО «РЖД» не признали нарушений при проведении закупки, представили на заседание Комиссии пояснения по существу жалобы, а также документы и материалы, запрошенные уведомлением о поступлении жалобы от 17.04.2019 № 2780/06-07, а также пояснили, что требования документации не нарушают законных прав и интересов участников закупки, соответствуют Положению о закупках, а также разработаны в соответствии с Законом о закупках.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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.

Извещение о проведении **запроса котировок в электронной форме № 764/ЗКТЭ-ДЖВ/19 ОАО «РЖД»** и документация были размещены 19.03.2019 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (<http://zakupki.gov.ru>), на официальном сайте электронной торговой площадки «РТС-тендер» и на сайте www.rzd.ru (раздел «Тендеры»).

В силу части 1 статьи 2 Закона о закупках 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).

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

В силу пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Целью Закона о закупках является осуществление закупочной деятельности с учетом максимального удовлетворения потребностей заказчика к закупаемым товарам, работам, услугам

Согласно подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке при закупке товаров, работ услуг заказчик руководствуется принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Относительно довода ООО «ВнешИнвестСтрой» об установлении в закупочной документации требования по согласованию цветовых характеристик изделий, материалов и покрытий с заказчиком Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 Технического задания цветовые характеристики изделий, материалов и покрытий предварительно согласовываются с заказчиком.

Указанное требование включено в документацию исходя из необходимости соблюдения единого стиля оформления объектов инфраструктуры ОАО «РЖД», сохранения органичности имиджа заказчика.

Заказчик вправе самостоятельно определять характеристики закупаемых товаров, работ, услуг (в том числе цветовые характеристики сопутствующих им изделий), в случае необходимости предварительно согласовывать их. Кроме того, по мнению антимонопольного органа, процедура предварительного согласования цветовых характеристик изделий, материалов и покрытий не влечет дополнительные обременения для участника закупки. Данное требование также не влияет на процедуру сопоставления заявок, поскольку сопоставление заявок осуществлялось по ценовому критерию. Таким образом, указанное требование не нарушает законных прав и интересов участников закупки.

2. Относительно довода ООО «ВнешИнвестСтрой» об отсутствии в документации порядка проведения заказчиком проверки достоверности предоставляемых участниками закупки документов и сведений Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 367 Положения о закупке в ходе рассмотрения котировочных заявок заказчик вправе потребовать от участника закупки разъяснений сведений, содержащихся в котировочных заявках, не допуская при этом изменения содержания заявки.

В силу пункта 3.6.8 документации заказчик вправе до подведения итогов запроса котировок в письменной форме запросить у участников запроса котировок информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в извещении. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников.

Согласно пункту 3.6.9 документации заказчик вправе до подведения итогов запроса котировок в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг требованиям извещения.

В соответствии с пунктом 3.6.10 документации заказчик вправе проверять соответствие участников, предлагаемых ими товаров, работ, услуг требованиям извещения и приложений к нему, достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству РФ, включая официальные сайты государственных органов и организаций в сети Интернет.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что проверка достоверности представленных участником документов и сведений, их соответствия требованиям документации возможна путем направления заказчиком письменных запросов участникам закупки, государственным и иным учреждениям, юридическим и физическим лицам. Также заказчик вправе обращаться к официальным источникам в сети Интернет. Указанные действия направлены на обеспечение принципов проведения закупки, не противоречат Положению о закупках, законодательству в сфере закупок. Кроме того, представленные положения документации применяются ко всем участникам закупки в равной степени.

Таким образом, Комиссия считает данный довод заявителя несостоятельным.

3. Относительно довода ООО «ВнешИнвестСтрой» об отсутствии в документации сроков согласования банковской гарантии, выданной банком, не соответствующим критериям заказчика, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 3.13.6 документации при выборе способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии, участник должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, размер собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет не менее двадцати миллиардов рублей в соответствии с информацией, размещенной Центральным банком Российской Федерации на сайте www.cbr.ru, или одним из банков, согласно перечню, приведенному на сайте ОАО «РЖД» в разделе «Тендеры» (подраздел «Нормативные документы»).

Таким образом, документацией о закупке не установлен закрытый перечень банков, гарантия которых принимается как обеспечение обязательств подрядчика, а установлены точно определенные критерии выбора банка, при этом право такого выбора предоставлено участнику закупки. Предоставление гарантии банком, не соответствующим указанным критериям, не допускается.

Установление данных критериев при выборе банка направлено на обеспечение прав заказчика, который должен с достаточной степенью уверенности рассчитывать на удовлетворение своих притязаний в случае нарушений обязательств участником закупки. Кроме того, указанное требование также распространяется на всех участников закупки и не влечет нарушения законных прав и интересов участников закупки.

В связи с тем, что документацией не предусмотрено предоставление участником закупки гарантии банка, не соответствующего указанным критериям, необходимость согласования гарантии, выданной таким банком, а также установление в документации срока такого согласования, отсутствуют. Таким образом, Комиссия считает указанный довод заявителя несостоятельным.

4. Относительно довода ООО «ВнешИнвестСтрой» об установлении в проекте договора на выполнение работ мер ответственности только со стороны заказчика Комиссия пришла к следующим выводам.

В силу пункта 8.3 проекта договора на выполнение работ в случае нарушения сроков выполнения Работ, предусмотренных Календарным планом, сроков выполнения требования Заказчика, предъявленного в соответствии с пунктом 3.3 настоящего Договора, Подрядчик уплачивает Заказчику пеню в размере 0,1 % от цены настоящего Договора за каждый день просрочки в течение 10 (десяти) календарных дней с даты предъявления Заказчиком требования.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 8.7 проекта договора на выполнение работ в случаях, не предусмотренных настоящим Договором, за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по настоящему Договору Стороны несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, подрядчик также имеет возможность требовать возмещения убытков и неустойки в случае нарушения обязательств заказчика на основании положений главы 25 ГК РФ.

5. Относительно довода ООО «ВнешИнвестСтрой» об отсутствии в документации требований к лицензиям и разрешениям подрядчика Комиссия пришла к следующим выводам.

При составлении проекта договора на выполнение работ заказчиком использована типовая форма договора, установленная Методическими указаниями по ведению договорной и претензионной работы в ОАО «РЖД», утвержденными 31.03.2016 № 261.

В соответствии с пунктом 4.1.4 проекта договора на выполнение работ подрядчик обязан иметь все необходимые лицензии и разрешения, предусмотренные законодательством Российской Федерации для выполнения Работ по настоящему Договору.

Указанное положение применяется в случае, когда для выполнения работ подрядчиком законодательство предусматривает наличие специального разрешения или лицензии.

В рассматриваемом случае документация о закупке не предусматривает представление участниками в составе заявки каких-либо лицензий и специальных разрешений, поскольку для выполнения закупаемых работ данные лицензии и

разрешения не требуются.

Таким образом, Комиссия считает представленный довод заявителя несостоятельным.

6. Относительно довода ООО «ВнешИнвестСтрой» об установлении в документации требования по предоставлению участниками закупки сведений о владельцах участников закупки, включая конечных бенефициаров, а также об отсутствии срока предоставления такой информации Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 3.17.1 документации до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам запроса котировок, представляет через ЭТЗП сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов в электронной форме. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

Срок представления указанных сведений - в течение срока для заключения договора.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 3.18.2 документации договор по результатам запроса котировок заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения на сайтах итогового протокола.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что документацией предусмотрен достаточный срок предоставления участником закупки сведений о его владельцах.

Комиссия также принимает во внимание тот факт, что требование о предоставлении участником закупки, с которым заключается договор, сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, включено в закупочную документацию во исполнение поручения Председателя Правительства РФ В.В. Путина от 28.12.2011 № ВП-П13-9308, которым Правительство РФ в целях обеспечения прозрачности финансово-хозяйственной деятельности, в том числе исключения случаев конфликта интересов и иных злоупотреблений, связанных с занимаемой должностью, обязало ряд заказчиков, в том числе ОАО «РЖД», при проведении предконтрактной работы, в том числе по подготовке к подписанию новых договоров, в качестве необходимого условия для заключения договора предусмотреть раскрытие контрагентом информации в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Таким образом, Комиссия полагает, что включение указанного требования в закупочную документацию является правомерным и не влечет нарушений законных прав и интересов участников закупки.

7. Относительно довода ООО «ВнешИнвестСтрой» о включении в закупочную

документацию требования о согласовании заказчиком привлекаемых к исполнению обязанностей исполнителем третьих лиц Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 4.1.8 проекта договора на выполнение работ подрядчик обязан не допускать привлеченными для выполнения Работ третьими лицами передачу выполнения Работ по настоящему Договору другим третьим лицам без письменного согласия заказчика.

В силу пункта 1 статьи 706 ГК РФ если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Таким образом, заказчик вправе устанавливать в договоре подряда ограничения на привлечение подрядчиком третьих лиц для исполнения обязательств по договору.

Кроме того, положения закупочной документации содержат требования к участникам закупки. Каких-либо требований к третьим лицам, привлекаемым подрядчиками к исполнению обязательств по договору, документация не содержит.

На основании изложенного указанное положение проекта договора на выполнение работ является правомерным и не влечет нарушений законных прав и интересов участников закупки.

8. Относительно довода ООО «ВнешИнвестСтрой» о включении в закупочную документацию требования к наличию опыта у участников закупки по фактически выполненным работам Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1.7 документации участник должен иметь опыт по фактически выполненным работам по строительно-монтажным, ремонтным работам зданий и сооружений, стоимость которых составляет не менее 20 % от начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в Техническом задании приложении № 1.1 к извещению о проведении запроса котировок.

Включение указанного положения в закупочную документацию не противоречит основным принципам и требованиям Закона о закупках, направлено на обеспечение законных интересов заказчика, который должен с определенной степенью уверенности рассчитывать на способность участника исполнить условия договора надлежащим образом. Подтверждением такой способности могут являться факты ранее исполненных обязательств по аналогичным договорам.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что указанные требования документации о закупке не нарушают законные права участников закупки, не противоречат основным требованиям и принципам Закона о закупках,

а также Положению о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «ВнешИнвестСтрой» (вх. № 3425 от 15.04.2019) на действия заказчика закупки – ОАО «РЖД», при проведении запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 764/ЗКТЭ-ДЖВ/19 на право заключения договоров выполнения работ по текущему ремонту помещений (вокзалы Северной РДЖВ), необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении закупки для рассмотрения жалобы по существу от 17.04.2019 № 2780/06-07.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии А.В. Семенюк

Л.А. Волкова