



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

11.10.2016 № 18191/05

на № _____ от _____

ООО «ТЕТРИС»
(далее – Заявитель)
344038, г. Ростов-на-Дону,
пр. М. Нагибина, 14А, оф. 21А,
8 (863) 266-97-15
rkopik@list.ru

ОАО «РЖД» в лице Северо-Кавказской
Дирекции по эксплуатации зданий и
сооружений структурное подразделение
Северо-Кавказской железной дороги – филиала
ОАО «РЖД» (далее – Заказчик)
344019, г. Ростов-на-Дону, Театральная пл. 4
+7 (863) 2590052, +7 (863) 2594331
rostov-rkz@mail.ru

РЕШЕНИЕ
по делу №1863/05

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена «06» октября 2016 года
В полном объеме решение изготовлено «11» октября 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика (далее – Комиссия) при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ) в составе:

Председатель Комиссии: Кожемяко Н.А. – заместитель руководителя управления – начальник отдела изучения и контроля товарных рынков

Члены Комиссии: Исмаилов М.И. – заместитель начальника отдела изучения и контроля товарных рынков

Корнева Е.Д. – специалист-эксперт отдела изучения и контроля товарных рынков,

рассмотрев в отсутствие представителей Заявителя и в присутствии представителей Заказчика дело №1863/05 по жалобе Заявителя о нарушении Заказчиком Закона №223-ФЗ при проведении открытого конкурса в электронной форме №31604044152 (№1609/ОКЭ-С-КАВ/16) на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту объектов Северо-Кавказской дирекции по эксплуатации зданий и сооружений - структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» (далее – Конкурс),

УСТАНОВИЛА:

Жалоба Заявителя поступила в Ростовское УФАС России 20.09.2016. Согласно доводам жалобы, в нарушение положений Закона №223-ФЗ Заказчиком в документации установлены необоснованные требования к участникам закупки, что приводит к ограничению конкуренции (круга участников), а именно: требование о наличии допуска к видам работ, не предусмотренным действующим законодательством, и требование о наличии материальных ресурсов (производственно-складские помещения, площадью не менее 500 кв.м. в пределах границ Северо-Кавказской железной дороги) и трудовых ресурсов у участника закупки (подтверждение квалификации персонала).

Представители Заказчика, присутствовавшие при рассмотрении настоящего дела, в возражении на жалобу Заявителя пояснили, что в соответствии с Законом №223-ФЗ в

установленный срок Заказчиком утверждено и опубликовано Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупке ОАО «РЖД»).

При проведении открытого конкурса в электронной форме №31604044152 (№1609/ОКЭ-С-КАВ/16) на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту объектов Северо-Кавказской дирекции по эксплуатации зданий и сооружений - структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» Заказчик руководствовался требованиями Закона №223-ФЗ, Положения о закупке ОАО «РЖД». Требования к участникам закупки сформулированы исходя из потребностей Заказчика и не противоречат действующему законодательству.

Жалобу ООО «ТЕТРИС» представители Заказчика просили признать необоснованной.

Рассмотрение дела №1863/05 откладывалось до 10 час. 00 мин. 06.10.2016, после чего рассмотрение продолжено в присутствии представителей Заказчика.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено следующее.

1. Закон №223-ФЗ, в соответствии со статьей 8 вступил в силу с 1 января 2012 года, за исключением отдельных положений, вступающих в силу в иные сроки.

Пунктами 1-3 статьи 2 Закона №223-ФЗ указано, что 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).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения. Положение о закупке утверждается: высшим органом управления государственной корпорации или государственной компании в случае, если заказчиком выступает государственная корпорация или государственная компания.

Проводя открытый конкурс в электронной форме №31604044152 (№1609/ОКЭ-С-КАВ/16) на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту объектов Северо-Кавказской дирекции по эксплуатации зданий и сооружений - структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» Заказчик руководствовался (должен был руководствоваться) положением о закупках.

Данные документы размещены на официальном сайте, и были доступны всем участникам заказа.

2. Согласно части 10 статьи 3 Закона №223-ФЗ, участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;
- предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
- осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
- неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Изложенные в жалобе Заявителя доводы в рамках Закона 223-ФЗ не рассматриваются антимонопольным органом с учётом положений статьи 10 Закона 223-ФЗ. Таким образом, жалоба ООО «ТЕТРИС» является необоснованной.

3. В то же время, в соответствии с частью 1 и пунктом 3 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ) антимонопольный

орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания. Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является, в том числе, обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Как следует из части 1 статьи 2 и части 1 статьи 3 Закона №135-ФЗ, антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с защитой конкуренции.

Из смысла части 20 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ следует, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа может устанавливать и иные не являющиеся предметом обжалования нарушения норм антимонопольного законодательства и принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона №135-ФЗ.

Заказчиком 30.08.2016 на сайте www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) опубликована информация о проведении Конкурса в рамках предмета закупки с начальной (максимальной) ценой 13 570 000 ,00 руб.

В соответствии с пунктом 2.1 конкурсной документации на проведение открытого конкурса №1609/ОКЭ-С-КАВ/16 (далее – Документация) участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной конкурсной документацией, а именно - действующие свидетельства о допуске к выполнению строительно-монтажных работ, предусмотренных конкурсной документацией, в соответствии с перечнем видов работ, утвержденным приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624 (в ред. Приказов Минрегиона РФ от 23.06.2010 № 294, от 26.05.2011 № 238, от 14.11.2011 № 536), выданные саморегулируемой организацией (СРО).

В подтверждение участник в составе заявки представляет действующие допуски СРО к выполнению работ по предмету конкурса, включающие в себя следующие работы:

- 1.2 Геодезический контроль точности геометрических параметров зданий и сооружений<*>;
- 2.1. Разборка (демонтаж) зданий и сооружений, стен, перекрытий, лестничных маршей и иных конструктивных и связанных с ними элементов или их частей<*>;
- 2.2. Строительство временных: дорог; площадок; инженерных сетей и сооружений<*>;
- 3.1 Механизированная разработка грунта<*>;
- 6.1. Опалубочные работы<*>;
- 6.2. Арматурные работы<*>;
- 6.3. Устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций<*>;
- 7.2 Монтаж элементов конструкций надземной части зданий и сооружений, в том числе колонн, рам, ригелей, ферм, балок, плит, поясов, панелей стен и перегородок<*>;
- 9.2. Устройство конструкций из кирпича, в том числе с облицовкой<*>;
- 10.1. Монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих конструкций зданий и сооружений<*>;
- 10.5. Монтаж, усиление и демонтаж технологических конструкций<*>;
- 12.3. Защитное покрытие лакокрасочными материалами<*>;
- 12.9 Гидроизоляция строительных конструкций<*>;
- 12.10 Работы по теплоизоляции зданий, строительных конструкций и оборудования<*>;
- 14.1 Облицовка поверхностей природными и искусственными камнями и линейными фасонными камнями;
- 15.1 Устройство и демонтаж системы водопровода и канализации<*>;
- 15.2 Устройство и демонтаж системы отопления<*>;
- 15.4 Устройство и демонтаж системы вентиляции и кондиционирования воздуха<*>;
- 15.5 Устройство системы электроснабжения<*>;
- 15.6 Устройство электрических и иных сетей управления системами жизнеобеспечения зданий и сооружений<*>;
- 24.14. Наладки систем вентиляции и кондиционирования воздуха<*>;

–32.1. Строительный контроль за общестроительными работами (группы видов работ №1-3, 5-7, 9-14) <*>.

Свидетельство о допуске по всем видам работ, указанным в пункте 2.1 конкурсной документации, должно содержать отметку о допуске к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии), предусмотренных статьей 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет действующие свидетельства о допуске к выполнению работ в соответствии с перечнем видов работ, утвержденным приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30 декабря 2009 г. № 624, выданные саморегулируемой организацией (СРО), включающие в себя все виды работ, указанные в пункте 2.1 конкурсной документации, в редакции указанного приказа.

Как установила комиссия Ростовского УФАС России перечень видов работ, закупаемых Заказчиком в соответствии с вышеупомянутым приказом предусматривают виды и группы видов работ (со значком <*>), требующих получения свидетельства о допуске на виды работ, влияющие на безопасность объекта капитального строительства, в случае выполнения таких работ на объектах, указанных в статье 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Таким образом, виды работ, влияющие на безопасность объекта капитального строительства, отмечаются значком <*>.

Требования к описанию объекта закупки содержатся в части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ.

Так, согласно указанной норме, в закупочной документации должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

Как следует из материалов дела (раздел 2 Документации) Заказчиком в составе заявки затребованы допуски СРО к выполнению работ по предмету конкурса, включающие в себя следующие работы:

- 6.1. Опалубочные работы<*>;
- 6.2. Арматурные работы<*>;
- 6.3. Устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций<*>;
- 7.2 Монтаж элементов конструкций надземной части зданий и сооружений, в том числе колонн, рам, ригелей, ферм, балок, плит, поясов, панелей стен и перегородок<*>;
- 10.1. Монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих конструкций зданий и сооружений<*>;
- 10.5. Монтаж, усиление и демонтаж технологических конструкций<*>;
- 12.9 Гидроизоляция строительных конструкций<*>;
- 12.10 Работы по теплоизоляции зданий, строительных конструкций и оборудования<*>;
- 32.1. Строительный контроль за общестроительными работами (группы видов работ №1-3, 5-7, 9-14) <*>.

Однако, в соответствии с законодательством Российской Федерации (Приказ Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 г. №624) указанный вид работ не

относится к видам работ, влияющим на безопасность объекта капитального строительства, и не имеют (не могут иметь) значок <*>.

Таким образом, утверждение Заказчиком документации противоречащей установленным законодательством Российской Федерации стандартам, требованиям к допускам к видам работ нарушает требования части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ, а также не отвечает принципам Закона №223-ФЗ и антимонопольным требованиям к торгам, что может привести к ограничению конкуренции (круга участников) при проведении закупки.

Антимонопольные требования к торгам закреплены в статье 17 Закона №135-ФЗ, согласно которой, при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Данные требования антимонопольного законодательства корреспондируются с основными принципами Закона №223-ФЗ (частью 1 статьи 3), согласно которым Заказчик при закупке товаров, работ, услуг должен руководствоваться принципами:

- информационной открытости закупки;
- равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- отсутствием ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

Под конкуренцией в силу пункта 9 статьи 4 Закона №135-ФЗ понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Таким образом, утверждение документации открытого конкурса в электронной форме №31604044152 (№1609/ОКЭ-С-КАВ/16) на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту объектов Северо-Кавказской дирекции по эксплуатации зданий и сооружений - структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» с требованиями о наличии у участника закупки допусков к видам работ, влияющим на безопасность объекта капитального строительства, и не имеют (не могут иметь) значок <*>, не предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации (в том числе Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 г. №624), приводит и/или может привести к ограничению конкуренции, а действия (бездействие) Заказчика нарушают требования части 1 статьи 17 Закона №135-ФЗ и части 1 статьи 3, части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ.

Доводы заявителя о необоснованности требований Заказчика к наличию материальных и квалифицированных кадровых ресурсов отклоняются Комиссией как основанные на неверном толковании норм действующего законодательства.

Вместе с тем, следует отметить, что используемые Заказчиком формулировки в описании требований к подтверждению квалификации персонала путём приложения документов, указанных в пункте 2.4 Документации, могут ввести участников закупки в заблуждение, что в свою очередь может иметь последствием недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Руководствуясь положениями Закона №223-ФЗ, частью 20 статьи 18.1, пунктом 3¹ части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТЕТРИС» необоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» в лице Северо-Кавказской Дирекции по эксплуатации зданий и сооружений структурное подразделение Северо-Кавказской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 3, часть 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ и часть 1 статьи 17 Закона №135-ФЗ.

3. Выдать ОАО «РЖД» в лице Северо-Кавказской Дирекции по эксплуатации зданий и сооружений структурное подразделение Северо-Кавказской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» предписание:

3.1) об отмене составленных протоколов закупочной процедуры №31604044152 (№1609/ОКЭ-С-КАВ/16) на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту объектов Северо-Кавказской дирекции по эксплуатации зданий и сооружений - структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги - филиала ОАО «РЖД»;

3.2) о внесении изменений в конкурсную документацию №31604044152 (№1609/ОКЭ-С-КАВ/16) на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту объектов Северо-Кавказской дирекции по эксплуатации зданий и сооружений - структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» с учётом позиции Комиссии Ростовского УФАС России, сформулированной в настоящем решении;

3.3) о продлении срока подачи заявок на участие в закупке №31604044152 (№1609/ОКЭ-С-КАВ/16) на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту объектов Северо-Кавказской дирекции по эксплуатации зданий и сооружений - структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» с учётом требований Закона №223-ФЗ.

4. Рассмотреть вопрос о привлечении Заказчика и виновного лица Заказчика к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Члены комиссии

Н.А. Кожемяко

М.И. Исмаилов

Е.Д. Корнева