



**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

На № 11.10.16 от № 18273 /05

Заявитель:

ООО «ТЕТРИС»

344038, г. Ростов-на-Дону,
пр. М. Нагибина, 14А, оф. 21А,
8 (863) 266-97-15
rkopik@list.ru

Заказчик (организатор торгов):

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

344019, г. Ростов-на-Дону, Театральная пл. 4
+7 (863) 2590052, +7 (863) 2594331
rostov-rkz@mail.ru

Резолютивная часть решения оглашена «06» октября 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено «10» октября 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика (организатора торгов) 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) и ст.18.1, ст.41 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон №135-ФЗ) в составе:

Председатель Комиссии: Кожемяко Н.А. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области – начальник отдела.

Члены Комиссии: Корнева Е.Д. – специалист-эксперт отдела изучения и контроля товарных рынков;
Исмаилов М.И. – заместитель начальника отдела изучения и контроля товарных рынков;

рассмотрев в присутствии представителей ОАО «РЖД» в лице Северо-Кавказской Дирекции по эксплуатации зданий и сооружений структурное подразделение Северо-Кавказской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» (далее – Заказчик, ОАО «РЖД») дело №1874/05, возбужденное по жалобе ООО «ТЕТРИС», о нарушении Заказчиком - ОАО «РЖД» при проведении закупки №31604044080 «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"», положений Закона №223-ФЗ, в части утверждения документации ограничивающей конкуренцию (круг участников).

УСТАНОВИЛА

Жалоба ООО «ТЕТРИС» поступила в Ростовское УФАС России 20.09.2016г. Заявитель ссылается на нарушение Заказчиком при проведении вышеуказанной закупки положений Закона №223-ФЗ в части утверждения документации с положениями, ограничивающими конкуренцию (круг участников) путем выставления требований:

- о наличии допуска к видам работ не предусмотренным действующим законодательством;
- о наличии материальных и трудовых ресурсов у участника закупки (складские помещения, техника, квалифицированный персонал).

Представители ОАО «РЖД», присутствовавшие при рассмотрении настоящего дела, в возражении на жалобу заявителя пояснили, что в соответствии с Законом №223-ФЗ в установленный срок заказчиком было утверждено и опубликовано Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее – положение о закупках ОАО «РЖД»). Документация закупки №31604044080 «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"» и закону.

Требования к участникам закупки сформулированы исходя из потребностей заказчика и не противоречат требованиям действующего законодательства.

Исходя из вышеизложенного, представители Заказчика просили признать жалобу ООО «ТЕТРИС» необоснованной.

Комиссия, изучив материалы дела, выслушав доводы сторон, установила:

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 (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.

В соответствии с Законом №223-ФЗ, ОАО «РЖД» в установленный срок было утверждено и опубликовано положения о закупках ОАО «РЖД».

Проводя закупку №31604044080 «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 (бездействие) 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 5 апреля 2013 года №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.

Жалоба ООО «ТЕТРИС» не содержала ссылок на нарушение ОАО «РЖД» вышеуказанных требований. Таким образом, жалоба ООО «ТЕТРИС» по вышеуказанным основаниям признается комиссией необоснованной.

3) Согласно ч.1 и п.3 ч.2 ст.39 Закона 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 ч. 1 ст.2 и ч.1 ст.3 Закона 135-ФЗ антимонопольное законодательство Российской Федерации (далее - антимонопольное законодательство) 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 ч.20 ст.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 п.3.1 ч.1 ст.23 Закона №135-ФЗ.

В разделе 2 закупочной документации Заказчиком определены квалификационные требования к участникам конкурса.

Так согласно п.2.1. 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:

- 2.4 Установка и демонтаж инвентарных наружных и внутренних лесов, технологических мусоропроводов<*>;
- 12.11. Работы по теплоизоляции трубопроводов<*>;
- 14.2 Устройство вентилируемых фасадов<*>;
- 15.4 Устройство и демонтаж системы вентиляции и кондиционирования воздуха<*>;
- 32.1. Строительный контроль за общестроительными работами (группы видов работ №1-3, 5-7, 9-14) <*>;
- 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 30.12.2009 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 ч.10 ст.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:

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

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 ч.10 ст.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 ст.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 (ч.1 ст.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 п.9 ст.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 закупки №31604044080 «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 Приказ 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 ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ и ч.1 ст.3, ч.10 ст.4 Закона №223-ФЗ.

Доводы заявителя о необоснованности требований Заказчика к наличию материальных и квалифицированных кадровых ресурсов основаны на неверном толковании норм действующего законодательства, и отклоняются комиссией.

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.

В связи с вышеуказанным и руководствуясь положениями Закона №223-ФЗ, частью 20 статьи 18.1, статьей 23, Закона 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТЕТРИС» необоснованной.
2. Признать Заказчика – ОАО «РЖД» нарушившим ч.1 ст.3 и ч.10 ст.4 Закона №223-ФЗ и ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ и ч.1 ст.3 Закона №223-ФЗ.
4. Рассмотреть вопрос о привлечении Заказчика и виновных лиц Заказчика к административной ответственности.

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

Председатель комиссии

Н.А. Кожемяко

Члены комиссии

Е.Д. Корнева

М.И. Исмаилов