

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-664/16

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Рекорд» 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»**

21.11.2016

Москва

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

<...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> - доверенность от 22.02.2015 № 147-ДП,

ООО «Рекорд»: <...> - доверенность от 17.11.2016 № б/н,

рассмотрев жалобу ООО «Рекорд» от 01.11.2016 № 31 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1643/ОКЭ-ЦДИ/16 на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство ограждения на участках Ундол-Второво» (ПЧ-1), Ковров-Доскино (ПЧ-4), 10,6 км» (извещение № 31604047441) 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 «Рекорд» (далее — Заявитель) от 01.11.2016 № 31 (вх. от 11.11.2016 № 166244/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1643/ОКЭ-ЦДИ/16 на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство ограждения на участках Ундол-Второво» (ПЧ-1), Ковров-Доскино (ПЧ-4), 10,6 км» (извещение № 31604047441) (далее - Конкурс, Жалоба).

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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) 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 в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных **частями 15 и 16** статьи 4 Закона о закупках.

30.08.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Конкурсе.

Представитель Заказчика с доводом жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке, Документации.

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

1. Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок, представленных для участия в Конкурсе от 24.11.2016 № 1643/ОКЭ-ЦДИ/16/2, Заявителю (участник, на стороне которого выступают несколько юридических лиц, а именно: ООО «Рекорд», ООО «Эверест Си», ООО «ПРОМТЕХНО», ООО «Строительная компания ВЭК», ООО «Роском») отказано в допуске в связи с предоставлением в составе заявки документа, предусмотренного пунктом 4.2 Документации, содержащего информацию, несоответствующую действительности, на основании пункта 7.5.3.1 Документации.

В соответствии с пунктом 4.2 Документации оценка заявок осуществляется на основании финансово-коммерческого предложения, иных документов, представленных в подтверждение соответствия

квалификационным требованиям, требованиям технического задания, а также следующих документов, представляемых участником дополнительно при наличии, в том числе: положительные отзывы/рекомендации/благодарности от контрагентов, указанных в сведениях об опыте выполнения работ.

Пунктом 7.5.3.1 Документации установлено, что в случае непредставления определенных Документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике Конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности, заявка такого участника закупки подлежит отклонению.

На заседании комиссии ФАС России представители Заказчика представили заявку Заявителя, в соответствии с которой Заявителем (участник, на стороне которого выступают несколько юридических лиц, а именно: ООО «Рекорд», ООО «Эверест Си», ООО «ПРОМТЕХНО», ООО «Строительная компания ВЭК», ООО «Роском») представлено благодарственное письмо от б/д № б/н, направленное ООО «Химтрейд» в адрес ООО «Эверест-СИ», подписанное директором <...>.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заказчиком направлен запрос от 07.10.2016 № ИСХ-1377/ГРЦБ в адрес ООО «Химтрейд». Согласно письму ООО «Химтрейд» от 07.10.2016 № 01-04-2/35, благодарственные характеристики и письма в адрес ООО «Эверест Си» не выдавались.

Пунктом 7.5.4 Документации установлено, что в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника Конкурса на любом этапе проведения Конкурса.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России Заявителем не представлено доказательств и сведений подтверждающих, что заявка Заявителя содержит достоверные сведения в части получения благодарственного письма, направленного ООО «Химтрейд» в адрес ООО «Эверест-СИ».

На основании изложенного, прийти Комиссии ФАС России к выводу о неправомерном действии Закупочной комиссией Заказчика не представляется возможным.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с пунктом 2.1 Документации участник должен иметь разрешительные документы на допуск к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в соответствии с перечнем видов работ, утвержденным приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 в последней редакции, выданные саморегулируемой организацией (далее — СРО, Приказ от 30.12.2009 № 624), включающее в себя следующие виды работ:

3. Земляные работы

3.1. Механизированная разработка грунта

6. Устройство бетонных и железобетонных монолитных конструкций

6.3. Устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций

10. Монтаж металлических конструкций

10.1. Монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих конструкций зданий и сооружений

33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

33.2.2. Железные дороги и объекты инфраструктуры железнодорожного транспорта.

Свидетельство о допуске по всем видам работ, указанным в пункте 2.1 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 (далее - СРО), включающие в себя все виды работ, указанные в пункте 2.1 Документации, в редакции указанного приказа.

Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

При этом в соответствии с частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Согласно Извещению и Документации предметом Конкурса является выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство ограждения на участках Ундол-Второво» (ПЧ-1), Ковров-Доскино (ПЧ-4), 10,6 км».

В соответствии с Приложением № 1 Технического задания Документации перечень работ и используемых материалов и оборудования для выполнения строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство ограждения на участках Ундол-Второво (ПЧ-1), Ковров-Доскино (ПЧ-4), 10,6км», а именно: расчистка площадей от кустарника и мелколесья вручную при средней поросли, корчевка корней срезанного кустарника и мелколесья корчевальной бороной на тракторе мощностью 79 кВт (108 л.с.), подбор древесных остатков подборщиками с трактором мощностью 59 кВт (80 л.с.) в грунтах естественного залегания, сжигание с перетряхиванием валов из кустарников, мелколесья и корней корчевателями-собирающими на тракторе мощностью 79 кВт (108 л.с.), кустарник и мелколесье средние, выравнивание рельсовым планировщиком на тракторе мощностью 79 кВт (108 л.с.), планировка участка вручную, погрузо-разгрузочные работы при автомобильных перевозках: погрузка мусора строительного, перевозка массовых навалочных грузов автомобилями-самосвалами, работающими вне карьеров на расстояние до 5 км (I класс груза), установка металлических столбов высотой до 4 м на винтовых сваях.

Вместе с тем, предметом Конкурса не являются работы по организации строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Учитывая изложенное, установления требований, в том числе о наличии у участников Конкурса СРО на выполнение работ по организации строительства, предусмотренного кодом 33 Приказа от 30.12.2009 № 624 являются избыточными, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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. Документацией установлены следующие требования к участникам

Пунктом 6.3.3.1 установлено требование об отсутствии у участника Конкурса недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или

которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах). Участник Конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату подачи участником заявки на участие в конкурсе в размере не более 1000 рублей.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика не представили доказательств, подтверждающих невозможность исполнения договора, заключенного по результатам Конкурса, в случае наличия у участника задолженности в размере более 1000 рублей по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в Конкурсе.

Кроме того, требование о предоставлении в составе заявки документа об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, штрафов, пеней, процентов, выданной по состоянию на дату не ранее дня опубликования Извещения и Документации в ЕИС, накладывает на участника Конкурса дополнительные обязанности, связанные с необходимостью обращения в налоговый орган в срок не ранее дня размещения в ЕИС Извещения и Документации, а также ограничивает возможность участников Конкурса в своевременном получении указанного документа, что влечет риск невозможности подать заявку участником Конкурса.

Документацией установлены следующие требования к участникам:

- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 (три) года, предшествующие дате размещения извещения о проведении Конкурса и Документации на сайтах (пункт 6.3.3.6 Документации);
- отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 6.3.3.7 Документации);
- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 6.3.3.8 Документации);

Вместе с тем, установление требований об отсутствии просроченной задолженности, неисполненных обязательств перед Заказчиком, о непричинении вреда имуществу Заказчика в качестве обязательных к участникам Конкурса, а также отказ в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием указанным требованиям необоснованно ограничивает количество участников. Кроме того, несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника Конкурса исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

Также, указанное требование не может быть признано равноправным, поскольку участники имеющие просроченную задолженность и (или) не исполненные обязательства и (или) причинение вреда имуществу как перед ОАО «РЖД», так и перед иным хозяйствующим субъектом, не может быть применено в равной степени к двум участникам, так как один из участников

подлежит отклонению, а другой к допуску к участию в Конкурсе.

Пунктом 7.5.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Конкурса в письменной форме запросить у участников Конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников. Ответ от участника Конкурса, полученный после даты, указанной в запросе, не подлежит рассмотрению.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение конкурсной комиссии Заказчика правом запрашивать дополнительную информацию и документы, не представленные в составе заявки, содержит риски необъективной оценки заявок и может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

В соответствии с пунктом 7.5.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в конкурсных заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет, а также путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверки, его заявка может быть отклонена.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Кроме того, в Документации отсутствуют основания и порядок проведения выездных проверок.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Конкурса и отказ в допуске участникам Конкурса в случае несоответствия ему, ограничивает количество участников закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса и отказ в допуске участникам Конкурса в случае несоответствия им ограничивает количество участников закупки и противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Рекорд» от 01.11.2016 № 31 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1643/ОКЭ-ЦДИ/16 на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство ограждения на участках Ундол-Второво» (ПЧ-1), Ковров-Доскино (ПЧ-4), 10,6 км» (извещение № 31604047441) необоснованной.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 21.11.2016 № 223ФЗ-664/16 не выдавать, поскольку по результатам Конкурса заключен договор.

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