

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-359/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «НеваТрансПроект» 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»

26.04.2017

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> ,

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «НеваТрансПроект» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 1671/ОАЭ-ЦДИ/17 на право заключения договора выполнения проектно-изыскательских работ на объектах программы «Реконструкция (модернизация) железнодорожного пути» Октябрьской дирекции инфраструктуры (извещение № 31704841177) 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 «НеваТрансПроект» (далее — Заявитель) б/д б/н (вх. 59134/17 от 19.04.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 1671/ОАЭ-ЦДИ/17 на право заключения договора выполнения проектно-изыскательских работ на объектах программы «Реконструкция (модернизация) железнодорожного пути» Октябрьской дирекции инфраструктуры (извещение № 31704841177) (далее — Аукцион, 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.



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 в сфере закупок (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.

03.03.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. в Документации отсутствуют сметные расчеты на проектирование, а также ведомости деформирующихся мест земляного полотна и пучин, необходимые для формирования участниками предложения на участие в Аукционе;

2. в Документации неправомерно установлено требование к участникам Аукциона о наличии разрешительных документов на право осуществления деятельности, а именно свидетельств о допуске к выполнению работ в соответствии с перечнем видов работ, выданной саморегулирующей организацией (далее — СРО);

3. в Документации не установлены требования к составу и оформлению проектной документации;

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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

1. Согласно доводу Заявителя, в Документации отсутствуют сметные расчеты на проектирование, а также ведомости деформирующихся мест земляного полотна и пучин, необходимые для формирования участниками предложения на участие в Аукционе.

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 установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе 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.

Согласно пункту 3.1.1 Документации перечень и объем выполняемых проектно-изыскательских работ на объекте «Модернизация железнодорожного пути направления Санкт – Петербург – Мурманск Октябрьской железной дороги, участок Чупа (вкл) - Полярный Круг (искл), 1 главный путь, 1031 км ПК5 – 1046 км ПК 8» указаны в ведомости объемов проектно-изыскательских работ.

Пунктом 3.2.1 Документации установлено, что работы должны выполняться с соблюдением требований государственных стандартов, сводов правил и иных нормативных документов в области проектирования строительства и реконструкции линейных объектов инфраструктуры железнодорожного транспорта, технических и технологических норм ОАО «РЖД», в том числе:

– Отраслевая сметно-нормативная база ОАО «РЖД» (Отраслевые укрупнённые нормативы цены строительства ОНЦСЖ 81-02-07-2013);

– Отраслевая сметно-нормативная база ОАО «РЖД» (Отраслевые укрупнённые нормативы цены конструктивных решений ОНЦКРЖ 81-02-07-2013);

Также, в случае отсутствия вышеперечисленных документов в открытом доступе, участники могут получить их, направив запрос заказчику.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России, представитель Заказчика сообщил, что сметные расчеты на проектирование отсутствуют в составе Документации, поскольку участниками закупки производится сметный расчет на основании справочников базовых цен на проектные работы для строительства и справочников базовых цен на инженерные изыскания для строительства, находящихся в свободном доступе.

Также, относительно довода Заявителя об отсутствии в Документации ведомости деформирующихся мест земляного полотна и пучин, представитель Заказчика сообщил, что наличие или отсутствие указанных документов в Документации не влияет на возможность участия в Аукционе.

Вместе с тем, представителем Заявителя не представлено доказательств невозможности формирования предложения на участие в Аукционе в связи с отсутствием вышеуказанных документов в составе Документации.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Заявителя, в Документации неправомерно установлено требование к участникам Аукциона о наличии разрешительных документов на право осуществления деятельности, а именно свидетельств о допуске к выполнению работ в соответствии с перечнем видов работ.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Пунктом 2.1 Документации установлено, что участник Аукциона должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной аукционной документацией, а именно действующие свидетельства о допуске к выполнению работ в соответствии с перечнем видов работ, утвержденным приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30 декабря 2009 года № 624 в последней редакции, выданное саморегулируемой организацией (СРО), включающее в себя следующие виды работ:

I. Виды работ по инженерным изысканиям

1. Работы в составе инженерно-геодезических изысканий

1.1. Создание опорных геодезических сетей

1.2. Геодезические наблюдения за деформациями и осадками зданий и сооружений, движениями земной поверхности и опасными природными процессами

1.3. Создание и обновление инженерно-топографических планов в масштабах 1:200 - 1:5000, в том числе в цифровой форме, съемка подземных коммуникаций и сооружений

1.4. Трассирование линейных объектов

1.5. Инженерно-гидрографические работы

1.6. Специальные геодезические и топографические работы при

строительстве и реконструкции зданий и сооружений

2. Работы в составе инженерно-геологических изысканий

2.1. Инженерно-геологическая съемка в масштабах 1:500 - 1:25000

2.2. Проходка горных выработок с их опробованием, лабораторные исследования физико-механических свойств грунтов и химических свойств проб подземных вод

2.3. Изучение опасных геологических и инженерно-геологических процессов с разработкой рекомендаций по инженерной защите территории

2.4. Гидрогеологические исследования

2.5. Инженерно-геофизические исследования

3. Работы в составе инженерно-гидрометеорологических изысканий

3.1. Метеорологические наблюдения и изучение гидрологического режима водных объектов

3.2. Изучение опасных гидрометеорологических процессов и явлений с расчетами их характеристик

3.3. Изучение русловых процессов водных объектов, деформаций и переработки берегов

3.4. Исследование ледового режима водных объектов

4. Работы в составе инженерно-экологических изысканий

4.1. Инженерно-экологическая съемка территории

4.2. Исследования химического загрязнения почвогрунтов, поверхностных и подземных вод, атмосферного воздуха, источников загрязнения

4.3. Лабораторные химико-аналитические и газохимические исследования образцов и проб почвогрунтов и воды*

4.4. Исследования и оценка физических воздействий и радиационной обстановки на территории*

4.5. Изучение растительности, животного мира, санитарно-эпидемиологические и медико-биологические исследования территории

II. Виды работ по подготовке проектной документации

1. Работы по подготовке схемы планировочной организации земельного участка:

1.1. Работы по подготовке генерального плана земельного участка

1.2. Работы по подготовке схемы планировочной организации трассы линейного объекта

1.3. Работы по подготовке схемы планировочной организации полосы отвода линейного сооружения

2. Работы по подготовке архитектурных решений

3. Работы по подготовке конструктивных решений

4. Работы по подготовке сведений о внутреннем инженерном оборудовании, внутренних сетях инженерно-технического обеспечения, о перечне инженерно-технических мероприятий

4.3. Работы по подготовке проектов внутренних систем электроснабжения

4.4. Работы по подготовке проектов слаботочных систем

4.5. Работы по подготовке проектов внутренних диспетчеризации, автоматизации и управления инженерными системами

5. Работы по подготовке сведений о наружных сетях инженерно-технического обеспечения, о перечне инженерно-технических мероприятий:

5.3. Работы по подготовке проектов наружных сетей электроснабжения до 35 кВ включительно и их сооружений

5.6. Работы по подготовке проектов наружных сетей слаботочных систем

6. Работы по подготовке технологических решений:

6.3. Работы по подготовке технологических решений производственных зданий и сооружений и их комплексов

6.4. Работы по подготовке технологических решений объектов транспортного назначения и их комплексов

8. Работы по подготовке проектов организации строительства, сносу и демонтажу зданий и сооружений, продлению срока эксплуатации и консервации.

9. Работы по подготовке проектов мероприятий по охране окружающей среды.

13. Работы по организации подготовки проектной документации, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным проектировщиком).

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 должен представить 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 аукционной документации, в редакции указанного приказа.

В соответствии с частями 4 – 5.1 статьи 48, 2 – 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации заказчик при осуществлении закупок на выполнение работ по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства устанавливает в документации о закупке

требования к участникам закупок о наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации строительства, а в закупках на выполнение работ по подготовке проектной документации – выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации подготовки проектной документации.

Следовательно, условием допуска к участию в закупках на выполнение проектно-изыскательских работ является наличие у участника закупки исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства. При этом требование о наличии у участника закупки свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (за исключением работ по организации строительства) является избыточным и ограничивает количество участников Аукциона.

Кроме того, согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок от 21.04.2017 № 1671/ОАЭ-ЦДИ/17/1 участникам Аукциона ООО «Ремонтно-Строительная Компания ПромТранс», ООО «Магистраль» отказано в допуске к участию в Аукционе в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 2.1 Документации, несоответствующего требованиям пункта 2.1 Документации, а именно не подтверждены все виды работ.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона и отказ в допуске участникам Аукциона 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.

Указанные действия Заказчика нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. По доводу Заявителя № 3 дана правовая оценка в решении Комиссии ФАС России от 05.04.2017 № 223ФЗ-282/17, в связи с чем, в соответствии с пунктом 4 части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, указанный довод не рассматривается

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

4. Пунктом 2.2 Документации установлено, что участник Аукциона должен иметь опыт выполнения проектно-изыскательских работ в области реконструкции (модернизации) и/или капитального ремонта железнодорожного пути, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в пункте 3.1 Документации.

При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки) по проектно-изыскательским работам в области реконструкции (модернизации) и/или капитального ремонта железнодорожного пути.

В подтверждение опыта выполнения проектно-изыскательских работ, участник в составе заявки должен представить:

- документ по форме приложения № 9 к аукционной документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.2 аукционной документации;
- акты о выполнении работ;
- договоры на выполнение работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями);
- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Вместе с тем, участник Аукциона может не обладать опытом выполнения проектно-изыскательских работ в области реконструкции (модернизации) и/или капитального ремонта железнодорожного пути, при этом ранее выполнять проектно-изыскательские работы на иных объектах надлежащим образом в соответствии с требованиями договора оказания услуг.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика не представил доказательств, подтверждающих невозможность исполнения договора, заключенного по результатам закупки, в случае наличия у участника опыта выполнения проектно-изыскательских иных работ.

Также, согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок от 21.04.2017 № 1671/ОАЭ-ЦДИ/17/1 участникам Аукциона АО «Валенс», АО «ЛенГипрострой», ООО «Научно-исследовательский и проектно-изыскательский институт «Севзапінжтехнологія» отказано в допуске к участию в Аукционе в связи с несоответствием предусмотренным Документацией квалификационным требованиям, а именно пункту 2.2 Документации.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона и отказ в допуске участникам Аукциона 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.

Указанные действия Заказчика нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 «НеваТрансПроект» б/д б/н (вх. 59134/17 от 19.04.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 1671/ОАЭ-ЦДИ/17 на право заключения договора выполнения проектно-изыскательских работ на объектах программы «Реконструкция (модернизация) железнодорожного пути» Октябрьской дирекции инфраструктуры (извещение № 31704841177) обоснованной в части требования о наличии свидетельства СРО по видам работ.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 26.04.2017 № 223ФЗ-359/17.

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