



УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Свердловской области

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 066/01/18.1-2264/2022

г. Екатеринбург

19.07.2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 09-30 при участии представителей:

— заказчика в лице ОАО «РЖД», — *

— заявителя в лице ООО «ГенДжер», — *

рассмотрев жалобу ООО «ГенДжер» (вх. № 1620-ЭП/22 от 04.07.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «РЖД», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2189/ОАЭ-ЦТ/22 на право заключения договора выполнения работ по восстановлению территории от стойких органических загрязнений (открытый аукцион в электронной форме № 2189/ОАЭ-ЦТ/22) в порядке ст. 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 Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «ГенДжер» (вх. № 1620-ЭП/22 от 04.07.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «РЖД», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2189/ОАЭ-ЦТ/22 на право заключения договора выполнения работ по восстановлению территории от стойких органических загрязнений (открытый аукцион в электронной форме № 2189/ОАЭ-ЦТ/22), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель оспаривает неправомерное, по его мнению, отклонение заявки общества от участия в данной закупочной процедуре по причине несоответствия участника требованиям аукционной документации.

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились; просили признать её необоснованной.

Заслушав доводы представителей заказчика, заявителя, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, 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, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное решением Совета директоров ОАО «РЖД» (протокол № 26 от 28.06.2018г.) и размещенное в единой информационной системе в редакции № 35 от 15.04.2022г.

27.05.2022г. на сайте оператора электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» было размещено извещение № 2189/ОАЭ-ЦТ/22 и аукционная документация на право заключения договора выполнения работ по восстановлению территории от стойких органических загрязнений.

Начальная (максимальная) цена договора 28 592 199, 40 руб.

Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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 (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

Для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона (ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках).

Согласно п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- 2) требования к содержанию, к форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 9) требования к участникам такой закупки.

Заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика (ч. 10 ст. 3.2 Закона о закупках).

В силу п.п. «а» п. 3 ч. 13 ст. 3.2 Закона о закупках протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

3) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе:

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

В соответствии с п. 324 Положения о закупках к составу аукционной документации, порядку ее предоставления, к порядку предоставления разъяснений аукционной документации, внесению изменений в аукционную документацию, продлению срока подачи аукционных заявок в случае внесения изменений в

аукционную документацию применяются положения разделов 28 и 35 настоящего Положения с учетом требований настоящего раздела, если документацией о закупке не предусмотрено иное.

На основании пп.п. 2, 9 п. 243 Положения о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны следующие сведения:

- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 9) требования к участникам такой закупки.

Заявки представляются по форме и в порядке, в месте и до истечения, срока которые указаны в извещении и документации о конкурентной закупке (п. 247 Положения о закупках).

Исходя из пп. 3 (б) п. 257 Положения о закупках протокол должен содержать следующие сведения:

3) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе:

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является «*право заключения договора выполнения работ по восстановлению территории от стойких органических загрязнений*» (п. 1.2 Части 1 Условий проведения аукциона закупочной документации).

Согласно п. 1.9.1 Части 1 Условий проведения аукциона закупочной документации участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной аукционной документацией, на право осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса опасности, выданную лицензирующим органом в соответствии с требованием федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» и постановлением Правительства РФ от 26.12.2020 г. № 2290 «О лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности».

Лицензии (представляются все листы со всеми приложениями) должны содержать следующие виды отходов:

Таблица №1

Наименование вида опасного отхода	Код опасного отхода по ФККО	Класс опасности
Балласт из щебня, загрязненный нефтепродуктами (содержание нефтепродуктов 15% и более)	8 42 101 01 21 3	3

Если участие в закупке принимает несколько лиц на стороне одного участника, разрешительные документы предоставляются на лиц, которые **в соответствии с договором простого товарищества** осуществляют деятельность, право осуществления которой подтверждается разрешительными документами.

При распределении в договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности) обязанностей и вкладов товарищей таким образом, что исполнителями работ (услуг), которые могут выполняться при наличии указанных разрешительных документов, выступают несколько лиц, участник должен представить указанные разрешительные документы на таких лиц.

В случае отсутствия распределения обязанностей, вкладов и указания на исполнителей работ (услуг) в договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности), участник должен представить указанные разрешительные документы на всех лиц, выступающих на стороне одного участника.

1) предоставляется участником в случае выполнения работ собственными силами:

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет:

- действующие на момент подачи заявки лицензии.

либо

- сведения о регистрационном номере действующей лицензии, об адресе сайта или страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на которых размещена информация о регистрационном номере действующей лицензии и дате ее предоставления. Сведения указываются в заявке на участие в закупке по *Форме заявки участника, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке.*

либо

- выписку (выписки) из реестра лицензий (на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лицензирующего органа, выданную (выданные) в порядке, предусмотренном постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343).

На право осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса опасности, с указанием следующих видов работ:

- сбор отходов, указанных в таблице № 1

- транспортирование отходов, указанных в таблице № 1;

- обезвреживание отходов, указанных в таблице № 1.

ИЛИ

2) предоставляется участником в случае планирования к привлечению для выполнения работ субподрядных организаций:

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет:

- действующей на момент подачи заявки лицензии.

либо

- сведения о регистрационном номере действующей лицензии, об адресе сайта или страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на которых размещена информация о регистрационном номере действующей лицензии и дате ее предоставления. Сведения указываются в заявке на участие в закупке по Форме заявки участника, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке.

либо

- выписку (выписки) из реестра лицензий (на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лицензирующего органа, выданную (выданные) в порядке, предусмотренном постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343).

На право осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса опасности, с указанием следующих видов работ:

- транспортирование отходов, указанных в таблице № 1.

И

- действующий договор/гарантийное письмо на сбор, обезвреживание отхода III класса опасности с организацией, имеющей действующую лицензию на сбор, обезвреживание отходов III класса опасности;

И

- действующий на момент подачи заявки лицензии

либо

- сведения о регистрационном номере действующей лицензии, об адресе сайта или страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на которых размещена информация о регистрационном номере действующей лицензии и дате ее предоставления. Сведения предоставляются в свободной форме.

либо

- выписку (выписки) из реестра лицензий (на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лицензирующего органа, выданную (выданные) в порядке, предусмотренном постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343).

На право осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса опасности, с указанием следующих видов работ:

- сбор отходов, указанных в таблице № 1;

- обезвреживание отходов, указанных в таблице № 1.

ИЛИ

3) предоставляется участником в случае планирования к привлечению для выполнения работ субподрядных организаций:

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет:

- действующие на момент подачи заявки лицензии

либо

- сведения о регистрационном номере действующей лицензии, об адресе сайта или страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на которых размещена информация о регистрационном номере действующей лицензии и дате ее предоставления. Сведения указываются в заявке на участие в закупке по Форме заявки участника, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке

либо

выписку (выписки) из реестра лицензий (на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лицензирующего органа, выданную (выданные) в порядке, предусмотренном постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343).

На право осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса опасности, с указанием следующих видов работ:

- сбор отходов, указанных в таблице № 1;

- обезвреживание отходов, указанных в таблице № 1.

и

- действующий договор/гарантийное письмо на транспортирование отхода III класса опасности с организацией, имеющей действующую лицензию на транспортирование отходов III класса опасности;

И

- действующий на момент подачи заявки лицензии

либо

- сведения о регистрационном номере действующей лицензии, об адресе сайта или страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на которых размещена информация о

регистрационном номере действующей лицензии и дате ее предоставления. Сведения предоставляются в свободной форме.

либо

- выписку (выписки) из реестра лицензий (на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лицензирующего органа, выданную (выданные) в порядке, предусмотренном постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343).

На право осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса опасности, с указанием следующих видов работ:

- транспортирование отходов, указанных в таблице № 1.

Участником аукциона признается любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника аукциона, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, **выступающих на стороне одного участника аукциона**, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника аукциона, и подавшие в установленные сроки и в установленном порядке аукционную заявку на участие в аукционе (п. 3.1.1 Части 3 аукционной документации).

В силу п. 3.1.2 Части 3 аукционной документации к участию в аукционе допускаются участники, соответствующие обязательным и квалификационным требованиям, аукционные заявки которых соответствуют требованиям технического задания, аукционной документации, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные аукционной документацией.

Согласно п. 3.3.1 Части 3 аукционной документации участник должен соответствовать обязательным (пункт 3.3.2 аукционной документации) и квалификационным требованиям (пункт 1.9 аукционной документации). Заявка участника также должна соответствовать требованиям технического задания (приложение № 1.1 к аукционной документации). Для подтверждения соответствия требованиям аукционной документации в составе заявки должны быть представлены все необходимые документы и информация в соответствии с требованиями аукционной документации.

Участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случаях, установленных аукционной документацией, в том числе в следующих случаях:

несоответствие участника аукциона предусмотренным аукционной документацией требованиям (п. 3.6.5.2 Части 3 аукционной документации).

27.06.2022г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения аукционных заявок, по итогам которой составлен Протокол № 2189/ОАЭ-ЦТ/22/1 от 27.06.2022г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте оператора электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» 28.06.2022г.

Согласно Протоколу № 2189/ОАЭ-ЦТ/22/1 от 27.06.2022г. заявка общества «ГенДжер» с идентификационным номером заявки № 3 была отклонена от участия в данной закупочной процедуре по следующим основаниям:

«заявка на участие в аукционе в электронной форме № 2189/ОАЭЦТ/22 отклоняется и в допуске к участию в аукционе в электронной форме № 2189/ОАЭ-ЦТ/22 отказано следующему участнику:

- участнику №3 на основании пункта 3.6.5.2. аукционной документации в связи с несоответствием квалификационному требованию, установленному пунктом 1.9.1. аукционной документации, а именно участник не имеет разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной аукционной документацией (не имеет действующей на момент подачи заявки лицензии на транспортирование отходов и/или сбор, обезвреживание отходов III класса опасности (Балласт из щебня, загрязненный нефтепродуктами (содержание нефтепродуктов 15% и более, код ФККО 8 42 101 01 21 3)).».

Возражая относительно данного решения закупочной комиссии, заявитель в своей жалобе указал, что обществом были представлены все требуемые закупочной документацией документы на все требуемые виды деятельности с приложением гарантийного письма, подписанного руководителем субподрядной организации на имя участника о согласии выполнить передаваемые объемы работ по транспортированию, сбору и обезвреживанию отходов III класса опасности.

Представители заказчика, не соглашаясь с данным доводом жалобы, пояснили, что заявителем были приложены разрешительные документы на ООО «Интер» - организацию, которую планировало привлечь общество «ГенДжер» в качестве субисполнителя для выполнения работ по договору в случае победы заявителя в данной закупочной процедуре. Вместе с тем, требование о наличии разрешительных документов на право осуществления деятельности, предусмотренной аукционной документацией предъявлено непосредственно к самому участнику закупки: в случае, если участие в закупке принимает несколько лиц на стороне одного участника, разрешительные документы предоставляются на лиц в соответствии с договором простого товарищества, которого ООО «ГенДжер», заключенного с ООО «Интер», представлено не было. В связи с чем, ООО «Интер» по смыслу п. 3.1.1 Части 3 аукционной документации не становится участником аукциона, а значит, заявителем не были предоставлены разрешительные документы на участника закупки.

Изучив доводы сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно информации, предоставленной на заседание Комиссии представителями заказчика, в составе своей заявки ООО «ГенДжер» предоставило следующие документы, предусмотренные п. 1.9.1 Части 1 Условий проведения аукциона закупочной документации:

- копия лицензии № 66-660043-СТОБР от 11.12.2020г., выданная на ООО «Интер»;
- копия гарантийного письма от ООО «Интер», выданное на имя ООО «ГенДжер»;
- сведения о планируемых к привлечению субподрядных организациях;
- копия договора № 087-05/2021 на оказание услуг по обращению с отходами III-V классов опасности от 01.05.2021г., заключенного между ООО «Интер» и ООО «ГенДжер».

Вместе с тем, копии договора простого товарищества, заключенного между ООО «Интер» и ООО «ГенДжер» заявитель жалобы не содержала.

По договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели (п. 1 ст. 1041 Гражданского кодекса РФ).

Исходя из взаимосвязи требований, определенных п. 1.9.1 Части 1 Условий проведения аукциона закупочной документации и п. 3.1.1 Части 3 аукционной документации, следует, что требование о наличии разрешительных документов предъявляется непосредственно к участнику закупки, и в случае, если на стороне участника выступает несколько лиц, подтверждение участия в закупке второго лица подтверждается заключенным договором простого товарищества.

Таким образом, подтверждением **участия** в закупке на стороне одного участника нескольких лиц является наличие заключенного между ними договора простого товарищества. Соответственно, только в этом случае требование закупочной документации о предоставлении разрешительных документов **на участника закупки** будет исполнено.

В связи с изложенным, Комиссия не усматривает в действиях закупочной комиссии заказчика нарушений Закона о закупках, Положения о закупках.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «ГенДжер» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ОАО «РЖД», его комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице ОАО «РЖД», закупочной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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

*