

ОАО «РЖД»
Новая Басманная ул., д. 2,
Москва, 107174

ООО «ПНП Вектор-А»
Сергеева ул.,
д. 3, пом. 18-24, а/я 248,
г. Иркутск, 664043

ООО «РТС-тендер»
Тараса Шевченко наб., д. 23а,
Москва, 121151

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-97/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПНП Вектор-А» 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»

04.02.2020

Москва

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

председателя Комиссии – заместителя начальника Управления контроля размещения государственного заказа Семенова Р.В.,

членов Комиссии:

заместителя начальника Управления по контролю за государственными и муниципальными информационными системами Абрамова Г.А.,

начальника правового отдела Управления контроля размещения государственного заказа Горбачевой О.В.,

начальника отдела правоприменительной практики и методологии Управления контроля размещения государственного заказа Прокофьевой Е.Д. (далее — Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: Гайдукова А.С. (доверенность от 27.12.2018 № 969-ДП),

представители ООО «ПНП Вектор-А» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «ПНП Вектор-А» от 30.01.2020 № 1 (вх. от 30.01.2020 № 16983-ИП/20) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 8403/ОАЭ-ТЭ/19 на право заключения договора выполнения комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение понизительной подстанции 110/10 кВ Гусиное озеро», расположенному в границах Восточно-Сибирской железной дороги



(извещение № 31908734161), 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 «ПНП Вектор-А» (далее – Заявитель) от 30.01.2020 № 1 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 8403/ОАЭ-ТЭ/19 на право заключения договора выполнения комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение понизительной подстанции 110/10 кВ Гусиное озеро», расположенному в границах Восточно-Сибирской железной дороги (извещение № 31908734161) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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» 28.06.2018 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 27.12.2019;
2. начальная (максимальная) цена договора – 251 735 988,0 рублей;
3. дата окончания подачи заявок — 21.01.2020;
4. дата рассмотрения заявок – 29.01.2020;
5. дата подведения итогов Аукциона — 31.01.2020;
6. на участие в Аукционе подано 3 заявки, допущено к участию в Аукционе 2 заявки;
7. по результатам Аукциона достигнуто снижение начальной (максимальной) цены договора — 0,5%.

В целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы, Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 03.02.2020 по 04.02.2020.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе, по мнению Заявителя, Заявитель соответствует квалификационному требованию о наличии опыта по выполнению работ и оказанию услуг по предмету Аукциона.

2. Заказчиком в составе Документации не размещена в полном объеме проектная документация.

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.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит

основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе, поскольку, по мнению Заявителя, Заявитель соответствует квалификационному требованию о наличии опыта по выполнению работ и оказанию услуг по предмету Аукциона.

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 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 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках (при необходимости).

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке 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.

Пунктом 19.3 Документации установлено квалификационное требование к участникам Аукциона, а именно:

«Участник должен иметь опыт по фактическому выполнению строительно-монтажных работ на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств тяговых подстанций инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и/или выполнению строительно-монтажных работ включая поставку оборудования на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств тяговых подстанций инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении №1.1 к Документации.

При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки) по выполнению строительно-монтажных работ на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств тяговых подстанций инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и/или выполнению строительно-монтажных работ включая поставку оборудования на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств тяговых подстанций инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования. В подтверждение опыта выполнения работ, участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 Документации о наличии требуемого опыта;

- акты о выполнении работ и/или акты о выполнении работ и накладные о поставке товаров;

- договоры на выполнение работ и/или договоры, на выполнение работ, включая поставку товаров (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

- документы, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.)».

В соответствии с протоколом рассмотрения аукционных заявок от 29.01.2020 № 8403/ОАЭ-ТЭ/19/1 (далее — Протокол рассмотрения)

Заявителю отказано в допуске к участию в Аукциона на основании пунктов 3.6.5.2 и 3.6.5.4 Документации, в связи с несоответствием квалификационному требованию Документации, а также в связи с несоответствием технического предложения заявки требованиям технического задания Документации (далее — Техническое задание).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что заявителем в техническом предложении заявки на участие в Аукционе не представлены сведения о продукции по позициям № 19, 33-38, 40-42, 48-49, 51, 53, 62, 64 приложения № 1.5 к Документации, что послужило одним из оснований для признания такой заявки несоответствующей требованиям пункта 3.14.1 Документации.

Согласно пункту 3.14.1 Документации техническое предложение участника, представляемое в составе заявки, должно соответствовать требованиям Документации, технического задания, являющегося приложением № 1.1 к Документации, и должно предоставляться по Форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 Документации.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих о соответствии технического предложения заявки требованиям Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя на основании несоответствия представленного технического предложения заявки, не противоречат требованиям Закона о закупках и Положения о закупке, в связи с чем, довод Жалобы о неправомерном отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, вышеуказанное требование Документации о наличии опыта выполнения строительно-монтажных работ на объектах инфраструктуры железнодорожного транспорта неправомерно ограничивает участников Аукциона не обладающих опытом выполнения строительно-монтажных работ на таких объектах, при этом обладающих положительным опытом выполнения таких работ на иных особо опасных объектах строительства, например: в аэропортах.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, установившего ненадлежащее требование к участникам Аукциона, неправомерно ограничивают количество участников Аукциона, противоречат подпункту 2 пункта 33 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что для признания участника Аукциона соответствующим требованиям Документации такому участнику достаточно предоставить

подтверждение наличия опыта поставок оборудования по предмету Аукциона.

Вместе с тем, наличие у участника Аукциона исключительно опыта поставок оборудования не может являться подтверждением надлежащего выполнения работ по предмету Аукциона, а именно строительно-монтажных работ на объектах капитального строительства.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что Документация не содержит конкретных наименований оборудования, поставку которого необходимо осуществить по результатам Аукциона, и сведений о стоимости такого оборудования, а также локальных сводных сметных расчетов, что, учитывая положения Документации о праве участников предоставлять договоры, предметом которых является выполнение строительно-монтажных работ и поставка оборудования, не позволяет участнику Аукциона определить объем и аналогичность оборудования для предоставления подтверждений о наличии соответствующего опыта выполнения работ, и как следствие, надлежащим образом оценить возможность участия в закупке и сформировать заявку на участие в Аукционе.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика подтвердил отсутствие в составе Документации, размещенной в ЕИС, проектной документации в полном объеме.

Вместе с тем, в соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, с проектной документацией.

При этом согласно части 2 статьи 48 ГрК РФ проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Отсутствие в полном объеме проектной документации в составе Документации на выполнение работ по капитальному ремонту означает, что Заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого договора, что лишает участника закупки обоснованно сформировать свое предложение.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, не разместившего в полном объеме проектную документацию в ЕИС, нарушают пункт 3 части 9 статьи 4, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в составе Документации не размещена в полном объеме проектная документация.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России сообщает, что в соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной в ЕИС дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 21.01.2020. Вместе с тем, Жалоба направлена Заявителем в ФАС России 30.01.2020, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

На основании вышеизложенного, доводы Заявителя на положения Документации не подлежат рассмотрению Комиссией ФАС России.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ПНП Вектор-А» (ИНН: 3805110121, ОГРН: 1023800922903) от 30.01.2020 № 1 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 8403/ОАЭ-ТЭ/19 на право заключения договора выполнения комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение понизительной подстанции 110/10 кВ Гусиное озеро», расположенному в границах Восточно-Сибирской железной дороги (извещение № 31908734161) необоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9 статьи 4, пункты 1, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «РЖД», ООО «РТС-тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 04.02.2020 № 223ФЗ-97/20.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 04.02.2020 № 223ФЗ-97/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии ФАС России

Р.В. Семенов

Члены Комиссии ФАС России

Г.А. Абрамов

О.В. Горбачева

Е.Д. Прокофьева