

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-40/17

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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» 19.01.2017 Москва

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

рассмотрев жалобу <...> от б/д б/н (вх. 2969-ЭП/17 от 11.01.2017) на действия (бездействие) заказчика КП «БСА «Лужники» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ 3 Этапа строительства Многофункционального плавательного центра (реконструкция Плавательного бассейна) Олимпийского комплекса «Лужники» по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 4 (извещение № 31604621182) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба <...> от б/д б/н (вх. 2969-ЭП/17 от 11.01.2017) на действия (бездействие) заказчика КП «БСА «Лужники» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ 3 Этапа строительства Многофункционального плавательного центра (реконструкция Плавательного бассейна) Олимпийского комплекса «Лужники» по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 4 (извещение № 31604621182)(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 товара, работ, услугах КП «БСА «Лужники», утвержденным Генеральным директором КП «БСА «Лужники» от 29.09.2015 (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, 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.

29.12.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 03.02.2017 в 10:30;

дата и время рассмотрения заявок — 06.02.2017 в 09:30;

дата и время подведения итогов — 06.02.2017 в 10:30.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком неправомерно объединения в один лот проектно-изыскательские и строительно-монтажные работы, а также в составе Документации не размещена проектно-сметная документация в полном объеме.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

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

- - - Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно объединения в один лот проектно-изыскательские и строительно-монтажные работы, а также в составе Документации не размещена проектно-сметная документация в полном объеме.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации 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 Градостроительного кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Отсутствие в Документации требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ, в том числе отсутствие проектной документации в полном объеме, приводит к невозможности формирования участником закупки предложения по исполнению государственного (муниципального) контракта.

Таким образом, отсутствие проектной документации в составе документации о закупке на строительство объекта означает, что заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого контракта, что лишает участника закупки обоснованно сформировать свое предложение.

Кроме того, индивидуальные предприниматели или юридические лица в соответствии с частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в том числе осуществлять подготовку проектной документации и строительство, исключительно при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам.

При этом саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, и саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих строительство, являются самостоятельными видами саморегулируемых организаций.

Так, договор на подготовку проектной документации заключается с лицом,

обладающим свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации подготовки проектной документации, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным проектировщиком). Договор на осуществление строительно-монтажных работ с лицом, обладающим свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора, юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Согласно пункту 7.3 «Информационной карты» Документации предметом договора является выполнение строительно-монтажных работ 3 Этапа строительства Многофункционального плавательного центра (реконструкция Плавательного бассейна) Олимпийского комплекса «Лужники» по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 4.

Кроме того, Заказчиком в составе Документации размещен расчет начальной максимальной стоимости договора согласно которому проектно-изыскательские работы не предусмотрены.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился, а также не представил документов, информации подтверждающей, что Заказчиком неправомерно объединения в один лот проектно-изыскательские и строительно-монтажные работы.

При этом, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что проектно-сметная документация разработана и прошла положительную государственную экспертизу, а также размещена Заказчиком в ЕИС 17.01.2017.

Учитывая изложенное, на момент размещения в ЕИС Извещения, проектно-сметная документация в составе Документации отсутствовала.

На основании вышеизложенного, Заказчиком неправомерно не размещена проектно-сметная документация в составе Документации на момент размещения Извещения в ЕИС, что нарушает 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

Вместе с тем, указанное нарушение устранено Заказчиком.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы Заявителя в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

2. 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 статьей 1.3 Положения о закупке.

Пунктом 20 Документации предусмотрено, что в ходе рассмотрения заявок закупочная комиссия вправе направить запросы участникам закупки, касающиеся разъяснения положений заявок на участие в конкурсе. При этом не допускаются запросы, направленные на изменение существа заявки, включая изменение условий заявки (цены, валюты, сроков и условий поставки товара, графика поставки товара или платежа, иных условий). Кроме того, допускаются уточняющие запросы, в том числе по техническим условиям заявки (уточнение перечня предлагаемого товара, его технических характеристик, иных технических условий), при этом данные уточнения не должны изменять предмет проводимой закупки.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса дополнительной информации, что ставит запрос дополнительной информации в отношении конкретного участника в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного положения в качестве обязательного к участникам Конкурса и отказ в допуске на основании указанного положения Документации ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Пунктом 14.2 Положением о закупке предусмотрено, что Заказчиком могут быть установлены дополнительные требования к участникам закупки.

Согласно пункту 5.1 Документации при рассмотрении заявок на участие в Конкурсе участник закупки, подавший заявку, не допускается закупочной комиссией к участию в Конкурсе, в том числе в случае несоответствия заявки требованиям закупочной документации.

Пунктом 7.7 «Информационной карты» Документации установлены требования к участникам закупки, в том числе дополнительные:

- Место регистрации участника закупки на территории Российской Федерации или территории иностранного государства, за исключением государства или территории из офшорных зон, установленных приказом Министерства Российской Федерации от 13.11.2007 №108н (пункт 7.7.2.2);

- Наличие выручки за 2015 год не менее, чем 30% от начальной (максимальной) цены договора (строка 2110 формы № 2 «Отчёт о прибылях и убытках (финансовых результатах)», подтверждается копиями форм № 1

«Бухгалтерский баланс» и форм № 2 «Отчет о прибылях и убытках» за 2015 год) (пункт 7.7.2.4).

Вместе с тем, действующим законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не установлен запрет на участие в закупках лиц зарегистрированных на особых территориях, называемых офшорными зонами.

Таким образом, участие в закупке офшорных компаний не противоречит требованиям Закона о закупках.

Кроме того, установление в качестве допуска требования о наличии у участника закупки выручки за 2015 год не менее, чем 30% от начальной (максимальной) цены договора ограничивает количество участников, так как данный показатель влияет на исполнение обязательств по договору заключаемому по результатам закупки, а также не является показателем качества исполнения таких обязательств.

Также пунктом 7.7.2.5. «Информационной карты» Документации предусмотрено дополнительное требование о наличии за последние два года, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе, собственного положительного опыта по строительству не менее чем 3 (трёх) объектов капитального строительства. Стоимость строительно-монтажных работ по каждому объекту должна быть не менее 20% от начальной (максимальной) цены договора (не менее 1 099 569 501,00 рублей).

При этом, принимая во внимание тот факт, что не все хозяйствующие субъекты рынка могут обладать опытом строительства именно 3 (трёх) объектов капитального строительства стоимость строительно-монтажных работ по каждому из которых должна составлять не менее 1 099 569 501,00 рублей, таким образом установление указанного требования ограничивает количество участников закупки, так как указанные требования не влияют на исполнение обязательств по договору, а так же на качество исполнения таких обязательств.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных к участникам Конкурса противоречит пункту 1.3 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

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу <...> от б/д б/н (вх. 2969-ЭП/17 от 11.01.2017) на действия (бездействие) заказчика КП «БСА «Лужники» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ 3 Этапа строительства Многофункционального плавательного центра (реконструкция Плавательного бассейна) Олимпийского комплекса «Лужники» по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 4 (извещение № 31604621182) обоснованной в части неразмещения проектно-сметной документации в полном объеме.

2. Признать КП «БСА «Лужники» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункт 1

части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 30.11.2016 № 223ФЗ-704/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

4. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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