

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5709/2021 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.04.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО ИТЦ «ТКС-ПОВОЛЖЬЕ» на действия ПАО «МОСЭНЕРГО» при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на строительно-монтажные и пусконаладочные работы с поставкой оборудования по объекту: «Техническое перевооружение систем питания потолочного освещения машинных залов с установкой светодиодных светильников» для нужд ПАО «МОСЭНЕРГО» (G21P101165) (реестровый № 32110107401)

в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении спорного Конкурса.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным п. п. 1, 4 - 6 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном ст. 18.1. Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В свою очередь, Законом о закупках провозглашены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принцип

информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Доводы подателя жалобы о нарушении заказчиком принципов Закона о закупках отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Заявитель в жалобе указывает на следующие обстоятельства.

Проект договора является неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке согласно ч.5 ст.4 Закона №223-ФЗ. Заказчик заведомо вводит участников в заблуждение, прописывая неоднозначные условия в Договоре, что делает его исполнение невыполнимыми, либо выполнимыми для определенного круга участников, а именно:

1. Проект Договора п.2.8. подпункт в. гласит:

2.8. Заказчик вправе не оплачивать принятые Работы по настоящему Договору в случаях:

в) использования Подрядчиком без письменного согласования с Заказчиком материалов, не указанных в сметах, Расчете договорной цены и аналогичных документах, с более низким качеством.

Таким образом, Заказчик преднамеренно ставит в неравные условия участников, а так же оставляя за собой право по своему усмотрению определенным участникам закупки пересогласовывать или не пересогласовывать материалы в проектной сметной документации с более низким качеством или ценой.

1. Проект Договора п.4.3.9. гласит: «Заказчик по своему усмотрению может:

- предоставить Подрядчику помещения, площадки для складирования материалов, инструментов, приспособлений, рабочей одежды и прочего имущества Подрядчика, необходимого для исполнения обязательств по настоящему Договору на основании соответствующего договора аренды;
- компенсировать стоимость услуг по охране указанного имущества на основании отдельно заключаемого договора, если иное не будет установлено Сторонами в соответствующем дополнительном соглашении к Договору.»

Таким образом, как указывает заявитель Заказчик преднамеренно ставит в неравные условия участников, так же оставляя за собой право тем самым существенно снижать затраты определенных участников закупки, на исполнение контракта, тем самым предоставляет преимущество.

Согласно п. 1 ст. 743 ГК РФ 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. К договорам на выполнение работ по капитальному ремонту зданий и сооружений применяются правила Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ) о договоре строительного подряда (п. 2

ст. 740 ГК РФ). На основании Методики определения стоимости строительной продукции МДС 81-35.2004, утвержденной постановлением Госстроя РФ от 05.03.2004 N 15/1 - смета представляет собой перечень работ с указанием их стоимости и единиц измерения объемов работ.

2. Проекта Договора п. 1.6.: «Подрядчик имеет право с письменного согласия Заказчика для выполнения части Работ по настоящему Договору в объеме, не превышающем 30 % от общей стоимости Работ, привлечь субподрядчика (-ов) при соблюдении условий, изложенных в п. 4.4.7. настоящего Договора. При этом ответственность за качество произведенных таким (-ими) субподрядчиком (-ами) работ перед Заказчиком несет Подрядчик.». При этом требования и процедура согласования прописана в Документации Об открытом конкурентном отборе в электронной форме № 6439:

«1.5. Требования к субподрядчикам (соисполнителям)»

Возможно злоупотребление Заказчиком правом письменного согласия привлекаемых Субподрядчиков, тем самым ставить в неравные условия участников закупки, давая преимущество определенному кругу участников. Таким образом Заказчик ограничивает допуск к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Учитывая вышеизложенное - предоставленная документация закупки, в том числе проектная сметная документация – не соответствует условиям договора.

Заказчик пояснил, что им в спорной части были внесены изменения. В связи с чем Комиссия оставляет жалобе без рассмотрения. При этом заявитель не лишен права обжаловать положения документации в новой редакции.

На основании изложенного, Комиссия Управления, руководствуясь частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от ЕИ/18510/21 от 05.04.2021.