

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1371/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.08.2018 г. Москва

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

<...>

в присутствии представителей:

от ОАО «Трест «Севэнергострой»: <...> (доверенность от 03.08.2018 № 1),

от ФГАУ «НМИЦ «МНТК им. акад. С.Н. Федорова» Минздрава России: <...> (доверенность от 25.06.2018 № б/н),

рассмотрев жалобу ОАО «Трест «Севэнергострой» (далее также — Заявитель, Общество) на действия заказчика — ФГАУ «НМИЦ «МНТК им. акад. С.Н. Федорова» Минздрава России (далее также — Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ благоустройства элементов благоустройства (вспомогательное некапитальное здание) (реестровый № 31806652458) (далее — Конкурс),

в соответствии со статьей 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 Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Конкурса выразилось в следующем:

1. Неправомерном признании победителем Конкурса ООО «СпецСтрой» в связи его несоответствием требованиям части 11 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ);
2. Неразмещении Заказчиком сведений об экспертизе сметной документации;
3. Неправомерном установлении Заказчиком требований в Конкурсной документации, ограничивающих количество участников Конкурса;
4. Неправомерное отклонении заявки Заявителя от участия в Конкурсе.

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил испрашиваемые документы по спорному Конкурсу.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, Закупочной комиссии или Закупочной 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на момент опубликования извещения о проведении Конкурса) (далее — Закон о закупках), 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 части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, Закупочной или Закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках). Указанное положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на дату объявления закупок (далее - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС, Официальный сайт) 01.12.2017.

26.06.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора 26 531 640,00 руб.

Датой окончания подачи заявок определено 17.07.2018, датой рассмотрения

заявок —19.07.2018, датой проведения итогов—20.07.2018.

1. В соответствии протоколом рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 19.07.2018 № 2 на основании подпункта 7.1.11 Положения о закупках и пункта 7.6 Конкурсной документации было принято решение заключить договор с ООО «СпецСтрой» как с единственным участником Конкурса.

По мнению Заявителя, заявка, которой было присвоено первое место, должна была быть отклонена от участия в Конкурсе как несоответствующая требованиям Конкурсной документации в связи с отсутствием взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств.

Изучив представленные документы и сведения, Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Подпунктом 3.1.7 Конкурсной документации установлено, что участник закупки должен быть индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом, и должен быть членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства (часть 2 статьи 52 ГрК РФ):

- участник закупки член саморегулируемой организации имеет право выполнять работы по контракту, при соблюдении в совокупности следующих условий (часть 3 статьи 55.8 ГрК РФ):

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является участник закупки, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 ГрК РФ;

2) если совокупный размер обязательств по контракту который будет заключен по итогам настоящего аукциона не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого участником закупки был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 ст.а.тьи 55.16 ГрК РФ.

- уровень ответственности участника закупки должен соответствовать уровню ответственности, установленному в соответствии с положениями части 11 статьи 55.16 Градостроительного кодекса РФ в зависимости от предложенной им цены контракта (предельного размера обязательств) по результатам настоящего конкурса (часть 11 статьи 55.16 ГрК РФ).

Согласно сведениям, представленным в Едином реестре членов СРО [www.reestr.nostroy.ru](http://www.reestr.nostroy.ru) (далее — Единый реестр членов СРО), ООО «СпецСтрой» внесло взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в размере 200 000,00 руб.

Вместе с тем в Едином реестре членов СРО указывается, что правом на выполнение работ по договору строительного подряда, заключаемому с

использованием конкурентных способов заключения договоров ООО «СпецСтрой» наделено Решением совета Ассоциации «Центр объединения строителей «СФЕРА-А» от 02.08.2018 № 140.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об отсутствии на дату рассмотрения заявок у ООО «СпецСтрой» соответствующего права на заключение договоров строительного подряда, и, следовательно, о несоответствии заявки победителя требованиям подпункта 3.1.7 Конкурсной документации.

В соответствии с подпунктом 8.1.10 Положения о закупках на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе комиссией принимается решение о допуске к участию в конкурсе участника закупки и о признании участника закупки, подавшего заявку на участие в конкурсе, участником конкурса или об отказе в допуске такого участника закупки к участию в конкурсе в порядке и по основаниям, предусмотренным в конкурсной документации.

Пунктом 7.5 Конкурсной документации установлено, что Конкурсная комиссия вправе принять решение об отказе в допуске участника закупки к участию в конкурсе в случае:

- непредоставления документов и сведений, предусмотренных пунктом 4.3 документации о закупке, или предоставления в таких документах недостоверных сведений;
- несоответствия документов и сведений, предусмотренных пунктом 4.3 документации о закупке, требованиям документации о закупке;
- несоответствия участника закупки требованиям, установленным документацией о закупке;
- иных случаях, предусмотренных Положением о закупках Заказчика и документацией о закупке.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следовательно, в действиях Заказчика, выразившихся в признании победителем заявки, не соответствующей требованиям Конкурсной документацией, усматривается нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункта 8.1.10 Положения о закупках, пункта 7.5 Конкурсной документации.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о признании данного довода жалобы обоснованным.

По мнению Заявителя, Заказчик не разместил на Официальном сайте сведения о том, что сметная документация прошла экспертизу проверки достоверности определения сметной стоимости. Прохождение указанной экспертизы является обязательной ввиду положений Порядка проведения проверки достоверности определения сметной стоимости строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской

Федерации, финансирование которых осуществляется с привлечением средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, средств юридических лиц, созданных Российской Федерацией, субъектами Российской Федерации, муниципальными образованиями, юридических лиц, доля Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в уставных (складочных) капиталах которых составляет более 50 процентов" (вместе с Положением о проведении проверки достоверности определения сметной стоимости строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, финансирование которых осуществляется с привлечением средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, средств юридических лиц, созданных Российской Федерацией, субъектами Российской Федерации, муниципальными образованиями, юридических лиц, доля Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в уставных (складочных) капиталах которых составляет более 50 процентов), утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 18.05.200 № 427 (далее — Положение).

Комиссия обращает внимание Заявителя на тот факт, что пунктом 4 Положения определены организации по проведению проверки сметной стоимости, в перечень которых не входит антимонопольный орган. Соответственно, проверка достоверности определения сметной стоимости не входит в компетенцию антимонопольного органа.

Относительно довода Заявителя об установлении в Конкурсной документации неправомερных требований Комиссия поясняет следующее.

По правилам 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в Конкурсе, подал жалобу на действия Заказчика 27.07.2018.

В соответствии с информацией по реестровому № 31806652458 в ЕИС дата и время окончания подачи заявок 17.07.2018 в 16:00.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Конкурсной документации, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Конкурса, которые подали заявки в соответствии с условиями Конкурсной документации.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав

(злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений Конкурсной документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Конкурса положений Конкурсной документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

В связи с изложенным у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения данного довода жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Заявителем также обжалуется отклонение его заявки от участия в Конкурсе.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 19.07.2018 № 2 заявка Заявителя отклонена от участия в Конкурсе по следующему основанию: «Пункт 7.5 Конкурсной документации Заказчика, а именно: в связи с несоответствием сведений, предусмотренных пунктом 4.3.8 Конкурсной документации Заказчика (Приложение № 2 к Техническому заданию - Требования к техническим характеристикам товаров, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товаров, требования к размерам товаров и иные показатели, используемых в ходе выполнения работ), требованиям документации о закупке. В составе заявки участника закупки представлены сведения о товаре, не соответствующие требованиям Конкурсной документации Заказчика:

- П.11 Воздуховоды тип 1. Отсутствуют следующие показатели: Масса воздуховода; Толщина стали.
- П.42 Блок оконный. Отсутствуют следующие показатели: Класс звукоизоляции блока; Класс по показателю приведенного сопротивления теплопередаче блока; Номинальная толщина стеклопакетов; Расстояние между стеклами.
- П.54 Унитаз. Отсутствуют следующие показатели: Цвет унитаза; Выдерживаемая нагрузка; Полезный объем сливного бочка; Высота унитаза+бачок.
- П.56 Блок дверной тип 2. Отсутствуют следующие показатели: Комплект поставки; Покрытие двери и коробки; Габаритные размеры блока.

По мнению Заявителя, отклонение заявки по указанным основаниям является неправомерным в силу того, что вышеназванные параметры, установленные в Приложении № 2 Технического задания, конкретизируют положения сметной и проектной документации, что является недопустимым.

Вместе с тем указанный довод о несоответствии Технического задания сметной документации также не может быть рассмотрен Комиссией в связи с обжалованием Конкурсной документации после истечения срока подачи заявок.

При этом на заседании Комиссии представитель Заявителя подтвердил факт отсутствия конкретных показателей в заявке Общества по пунктам, указанным в протоколе рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 19.07.2018 № 2.

В соответствии с пунктом 7.5 Конкурсной документации несоответствие участника закупки требованиям, установленным документацией о закупке, является основанием для отклонения Закупочной комиссией такой заявки от участия в Конкурсе.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Общества не соответствует требованиям, установленным в Конкурсной документации, следовательно, у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ОАО «Трест «Севэнергострой» (ОГРН: 1027809251084; ИНН: 7825433488) на действия ФГАУ «НМИЦ «МНТК им. акад. С.Н. Федорова» Минздрава России (ОГРН: 1027739714606; ИНН: 7713059497) при проведении Конкурса обоснованной в части неправомерного допуска победителя к участию в Конкурсе, необоснованной в части довода о неправомерном отклонении заявки Заявителя, в остальной части оставить без рассмотрения.
2. Установить в действиях ФГАУ «НМИЦ «МНТК им. акад. С.Н. Федорова» Минздрава России нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункта 8.1.10 Положения о закупке, пункта 7.5 Конкурсной документации.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано только в судебном порядке в течение трех месяцев.

**ПРЕДПИСАНИЕ**

**по делу № 1-00-1371/77-18 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

07.08.2018 г. Москва

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

<...>

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения от 07.08.2018 № 1-00-1371/77-18,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

ФГАУ «НМИЦ «МНТК им. акад. С.Н. Федорова» Минздрава России (ОГРН: 1027739714606; ИНН: 7713059497) (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ благоустройства элементов благоустройства (вспомогательное некапитальное здание) (реестровый № 31806652458) (далее — Конкурс):

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе Конкурса.
2. Заказчику разместить в Единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС) информацию о новой дате рассмотрения заявок на участие в Конкурсе, дате подведения итогов Конкурса.
3. Заказчику уведомить участников Конкурса о новой дате рассмотрения заявок на участие в Конкурсе, новой дате подведения итогов Конкурса.
4. Заказчику провести процедуру рассмотрения заявок на участие в Конкурсе с учетом решения Комиссии от 07.08.2018 по делу № 1-00-1371/77-18.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в ЕИС.
6. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 24.09.2018**.
7. О выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 28.09.2018** включительно с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.