

1. АО «Атомтехэнерго»

141011, г. Мытищи, ул. Коммунистическая, д. 23

2. ООО «ВО «Технопромэкспорт»

119019, Москва, ул. Новый Арбат, д. 15, к. 2

РЕШЕНИЕ

**по делу № 1-00-819/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения**

17 мая 2016 года г. Москва

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

в присутствии представителей:

рассмотрев жалобу АО «Атомтехэнерго» на действия Заказчика — ООО «ВО «Технопромэкспорт» при проведении запросов предложений в электронной форме на право заключения Договоров на выполнение пусконаладочных работ и функций головной пусконаладочной организации Симферопольская ПГУ ТЭС и Севастопольская ПГУ ТЭС (реестровые №№ 31603490914, 31603491024),

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 АО «Атомтехэнерго» (далее — Заявитель) на действия заказчика — ООО «ВО «Технопромэкспорт» (далее — Заказчик) при проведении запросов предложений в электронной форме на право заключения Договора на выполнение пусконаладочных работ и функций головной пусконаладочной организации Симферопольская ПГУ ТЭС и Севастопольская ПГУ ТЭС (реестровые №№ 31603490914, 31603491024), (далее — Закупки).

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном определении победителя закупок ООО «Комплексные энергетические решения», а также в неправомерном отказе в проведении предварительного ранжирования заявок.

В соответствии с частью 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 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.

В соответствии с частью 2 статьи 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 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.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «Атомтехэнерго» (далее — Положение о закупках).

30.03.2016 в ЕИС Заказчиком размещены извещения о проведении Закупок.

В соответствии с извещениями о проведении Закупок от 30.03.2016 дата окончания подачи заявок – 11.04.2016, дата рассмотрения заявок – 26.04.2016, дата подведения итогов – 28.04.2016.

Согласно Протоколам заседания Закупочной комиссии от 28.04.2016 №№ 75, 76 была проведена оценка предложений участников Закупок (реестровые № № 31603490914, 31603491024) и на основании ранжирования предложений участников было принято решение признать победителем ООО «Комплексные энергетические решения», заявке АО «Атомтехэнерго» было присвоено третье место.

В соответствии с жалобой Заявителя, АО «Атомтехэнерго» было отказано в проведении предварительного ранжирования заявок, в связи с чем Заявитель был лишен права обратиться с просьбой о переторжке и повысить привлекательность своего предложения.

Комиссия изучив представленные документы установила следующее.

Согласно пункту 4.11 Документации о закупке Организатор запроса предложений оставляет за собой право предоставить Участникам запроса предложений возможность добровольно повысить предпочтительность их Предложений путем снижения первоначальной (указанной в Предложении) цены, при условии сохранения остальных положений Предложения без изменений.

Согласно пункту 4.11.2. Документации о закупке решение о проведении процедуры переторжки, а также порядке ее проведения принимает Закупочная комиссия самостоятельно согласно нормам настоящей документации. Ожидается, что переторжка будет проводиться в случаях, если цены, заявленные Участниками в заявках, по мнению Закупочной комиссии значительно завышены, либо организатором после вскрытия конвертов до определения Победителя будет получена просьба о проведении переторжки от одного из Участников, чья заявка заняла место не ниже четвертого в предварительной ранжировке заявок.

Согласно пункту 4.11.3. Документации о закупке вне зависимости от того, по каким причинам проводится переторжка, при ее проведении на нее в обязательном порядке приглашаются Участники, заявки которых не были отклонены и заняли в предварительной ранжировке места с первого по четвертое. Остальные Участники запроса предложений, чьи заявки не были отклонены, могут быть приглашены на процедуру переторжки по решению Закупочной комиссии в любом составе. Комиссия также вправе допускать к переторжке альтернативные предложения Участников, при наличии таковых. В предварительной ранжировке альтернативные предложения учитываются

наравне с основными.

Согласно пункту 4.11.4. Документации о закупке переторжка может быть проведена только после оценки, сравнения и предварительного ранжирования не отклоненных заявок. При этом результаты оценки заявок по неценовым критериям могут как сообщаться, так и не сообщаться Участникам переторжки; если результаты оценки Участников по неценовым критериям сообщаются, они должны быть сообщены всем Участникам запроса предложений, приглашенным на переторжку, одновременно в единой форме и объеме.

Таким образом, Заказчик самостоятельно принимает решение о проведении процедуры переторжки.

Согласно пояснениям Заказчика, среднее снижение цены заявок Участников, допущенных к участию в Закупке составило 18 %, снижение цены предложения Заявителя от начальной максимальной цены договора составило 24,6 %. Вес критерия цены согласно оценочной стадии 60 %.

Таким образом, отказ от проведения Заказчиком предварительной ранжировки никак не ущемляет прав Заявителя, так как согласно данным, представленным в ходе Заседания Комиссии Заказчиком, снижение цены предложения Заявителя превышает среднее снижение цены предложений остальных участников.

Заявитель в том числе обжалует действия Заказчика, относительно правомерности выбора победителем Закупки ООО «Комплексные решения», в связи с тем, что в свидетельстве СРО НП «Саморегулируемая организация «Альянс строителей» от 07.10.2014 № 0389.7-2014-5038057975-С-018 (далее — Свидетельство) о допуске к определенному виду работ или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, указано, что ООО «Комплексные энергетические решения» имеет право заключать договоры по осуществлению организации работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства, стоимость которых по одному договору не превышает 500 000 000 (пятьсот миллионов) рублей, то есть имеет финансовое ограничение по выполнению видов работ, являющихся предметом закупки и цене заключаемого по результатам закупки договора.

В ходе заседания Комиссии было установлено следующее.

Согласно части 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса РФ от 29.12.2004 № 190-ФЗ (далее - ГрК РФ) индивидуальный предприниматель или юридическое лицо вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам (далее — свидетельство СРО).

В соответствии с частью 2 статьи 52 ГрК РФ виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

Согласно части 3 статьи 52 ГрК РФ лицо, осуществляющее

строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц.

При этом в соответствии с частью 3.1 статьи 52 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Таким образом, действующим градостроительным законодательством Российской Федерации предусмотрена обязанность для лица, осуществляющего строительство, иметь свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Следовательно, в случае отсутствия у заказчика выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации строительства, условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, устанавливаемым в документации о торгах в соответствии с положениями пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, должно являться обязательное наличие у участника закупки исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства.

Требовать от участника предоставления в составе заявки на участие в закупке собственных свидетельств о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства и могут быть выполнены субподрядными организациями, не допускается, поскольку участник закупки на основании допуска к работам по организации строительства может привлечь для выполнения отдельных видов работ субподрядные организации.

На основании изложенного, Заказчик вправе требовать от участника закупки исключительно свидетельство на работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Согласно требованиям подпункта г пункта 4.7.1.3 Документации о закупке участник должен состоять в СРО, иметь все необходимые допуски для выполнения работ на особо опасных и технически сложных объектах, минимально необходимые требования по наличию допусков к ведению работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Согласно подпункту 4.7.2.1 участник закупки должен предоставить в том числе Копии, заверенные Участником свидетельств СРО, подтверждающих наличие у участника допусков к следующим видам работ: пусконаладочные работы:

- Пусконаладочные работы синхронных генераторов и систем

возбуждения

- Пусконаладочные работы силовых и измерительных трансформаторов
- Пусконаладочные работы коммутационных аппаратов
- Пусконаладочные работы устройств релейной защиты
- Пусконаладочные работы автоматики в электроснабжении
- Пусконаладочные работы систем напряжения и оперативного тока
- Пусконаладочные работы электрических машин и электроприводов
- Пусконаладочные работы систем автоматики, сигнализации и взаимосвязанных устройств
- Пусконаладочные работы автономной наладки систем
- Пусконаладочные работы комплексной наладки систем
- Пусконаладочные работы средств телемеханики
- Наладки систем вентиляции и кондиционирования воздуха
- Пусконаладочные работы компрессорных установок
- Пусконаладочные работы паровых котлов
- Пусконаладочные работы водогрейных теплофикационных котлов
- Пусконаладочные работы котельно-вспомогательного оборудования
- Пусконаладочные работы оборудования водоочистки и оборудования химводоподготовки
- Пусконаладочные работы технологических установок топливного хозяйства
- Пусконаладочные работы газовоздушного тракта
- Пусконаладочные работы общекотельных систем и инженерных коммуникаций
- Пусконаладочные работы сооружений водоснабжения
- Пусконаладочные работы сооружений канализации

Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): промышленное строительство: тепловые электростанции. Примечание: в случае если Участник подает заявку в качестве генподрядчика с привлечением субподрядных организаций, генподрядчик должен обладать всеми необходимыми допусками СРО в части генерального подряда и тех видов работ, которые генподрядчик намерен выполнять самостоятельно (без привлечения субподрядных организаций).

Субподрядные организации, в свою очередь, должны обладать всеми необходимыми допусками СРО на виды работ, к выполнению которых они привлекаются.

Таким образом, требование Заказчика в Документации о закупке относительно того, что генеральный подрядчик должен обладать необходимыми допусками СРО на конкретные виды работ необоснованно и нарушает принципы закупок, изложенные в статье 3 Закона о закупках.

Одновременно с тем, изучив представленные Заявителем документы, Комиссией было установлено, что победитель Закупки ООО «Комплексные энергетические решения», согласно представленному Свидетельству, имеет право заключать договоры по осуществлению организации работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства, стоимость которых по одному договору не превышает 500 000 000 (пятьсот миллионов) рублей. Однако цена предложенная Победителем превышает указанную в Свидетельстве сумму.

Таким образом, жалоба Заявителя признается обоснованной.

Одновременно, в рамках заседания Комиссии Заказчиком представлены договоры от 29.04.2016 №00000000022150140002/5401160081 на сумму 607 534 800,00 рублей, № 00000000022150140002/5401160080 на сумму 607 534 800,00 рублей, заключенные по итогам Закупок с ООО «Комплексные энергетические решения».

Вместе с тем, итоговые протоколы рассмотрения и оценки заявок от 28.04.2016 №№ 75, 76, опубликованы в ЕИС 28.04.2016. Таким образом, договор по итогам Закупки заключен на первый день после опубликования итогового протокола, то есть до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной или конкурсной комиссии, заказчика в десять дней, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Как было указано ранее, в силу части 1 статьи 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 10.10.3 Положения о закупках заключение договора по итогам процедуры закупки осуществляется в порядке, указанном в документации процедуры закупки.

Согласно пункту 4.13.1 Документации о закупке Заказчика Договор между Заказчиком и Победителем подписывается в течение 20 двадцати календарных дней.

Между тем, из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью

регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается 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).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Таким образом, норма Документации о закупке Заказчика, позволяющая заключать договор по итогам закупочной процедуры в течение 20 календарных дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки заявок, исключает возможность применение оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении **З а к у п к и** в части проведения Заказчиком переторжки необоснованной, в остальной части обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 и пункта 4 статьи 3 Закона о закупках, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

