РЕШЕНИЕ

по делу № 077/01/17-4291/2021 **о нарушении**

антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «14» мая 2021 года

В полном объеме решение изготовлено «24» мая 2021 года

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 077/01/17-4291/2021 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе Председателя Комиссии - заместителя руководителя *** , членов Комиссии: начальника правового отдела *** заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов *** , рассмотрев дело № 077/01/17-4291/2021 при участии представителей от ООО «СК Базис» - *** ., в отсутствие представителей от АО «МОСОТДЕЛСТРОЙ № 1» и от ООО «ЦЕНТР АТОМ СЕРВИС», уведомленных надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела определением № ЕО/25305/21 от 30.04.2021 по признакам нарушения Акционерным обществом «МОСОТДЕЛСТРОЙ № 1» (далее — Заказчик) пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

руководствуясь статьей 23, статьей 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции

УСТАНОВИЛА:

Московским УФАС России (далее также - Управление) по результатам рассмотрения заявления ООО «СК БАЗИС» от 15.12.2020 № 15/12 (вх. № 97404-ЭП/20 от 15.12.2020) в действиях Акционерного общества «МОСОТДЕЛСТРОЙ № 1» (далее также Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по ремонту железобетонных конструкций, устройству гидроизоляции деформационных и холодных швов, гидроизоляции узлов примыкания «стена-перекрытие» и гидроизоляции узлов ввода коммуникаций по адресу: г. Москва, ЮАО, район «Восточное Бирюлево» ул. 6 я Радиальная, вл. 7, корпус № 30 (реестровый номер 32009572166, далее Конкурс) выявлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основаниями для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

На основании приказа Московского УФАС России от 15.03.2021 № 51 возбуждено дело № 077/01/17 4291/2021 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения АО «МОСОТДЕЛСТРОЙ № 1» пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела № 077/01/17 4291/2021 о нарушении антимонопольного законодательства на основании полного и всестороннего изучения фактических обстоятельств и сведений, представленных Ответчиком, Комиссией установлено следующее. Заказчик осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Согласно пункту 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

В ходе рассмотрения указанного дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании полного и всестороннего изучения фактических обстоятельств и сведений, представленных заявителем ООО «СК Базис», ответчиком АО «МОСОТДЕЛСТРОЙ № 1», заинтересованным лицом ООО «ЦЕНТР АТОМ СЕРВИС» Комиссией установлено следующее.

В соответствии с частью 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3

указанного федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

При проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг, отдельных видов юридических лиц АО «Мосотделстрой № 1», утвержденным Протоколом заседания Совета директоров № 12 от 27.11.2018.

АО «МОСОТДЕЛСТРОЙ № 1» 12.10.2020 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок опубликовано извещение о проведении Конкурса на выполнение работ по ремонту железобетонных конструкций, устройству гидроизоляции деформационных и холодных швов, гидроизоляции узлов примыкания «стена-перекрытие» и гидроизоляции узлов ввода коммуникаций по адресу: г. Москва, ЮАО, район «Восточное Бирюлево» ул. 6-я Радиальная, вл. 7. Корпус № 30.

Согласно Протоколу оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме от 12.11.2020 № 32009572166 (далее - Протокол № 1) для участия в Конкурсе подано 4 заявки, победителем признано ООО «ЦЕНТР АТОМ СЕРВИС» (далее ООО «ЦАС»).

Участником Конкурса ООО «СК БАЗИС» в Управление была подана жалоба от 13.11.2020 № 13/11 (вх. № 86238-ЭП/20 от 16.11.2020).

Комиссия Управления по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров 24.11.2020 в рамках рассмотрения дела № 077/07/00-20095/2020 в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, признала жалобу обоснованной в части неправомерного допуска ООО «ЦАС» к дальнейшему участию в процедуре в связи с несоответствием заявки общества требованиям конкурсной документации ввиду отсутствия у него допуска саморегулируемой организации (далее СРО) на вид деятельности, предусмотренной объектом процедуры. Сведения об ООО «ЦАС» отсутствовали в реестре членов строительного СРО на момент проведения закупочной процедуры и допуска заявки участника.

Частью 1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации установлено, что строительство, реконструкция объектов капитального строительства, а также их капитальный ремонт регулируется кодексом, другими федеральными законами и принятыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Согласно части 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также

- договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей.

В соответствии с частью 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в том числе условия о наличии у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Подпунктом 1.1 пункта 4.1.1 раздела 4 Конкурсной документации Заказчиком установлены требования к участникам закупки. В том числе Заказчиком предусмотрено соответствие требованиям, устанавливаемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки.

Поставщик, для выполнения работ по ремонту железобетонных конструкций должен иметь допуск СРО на данный вид деятельности.

В связи с чем участнику необходимо представить в составе заявки выписку из саморегулируемой организации в соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации с соблюдением условий, предусмотренных частью 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Установлено, что в составе заявки ООО «ЦАС» были представлены следующие выписки из СРО.

- Выписка из реестре членов СРО, основанных на членстве, выполняющих инженерные изыскания от 18.09.2020 на основании которой член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания.

- Выписка из реестре членов СРО, основанных на членстве, осуществляющих подготовку проектной документации от 16.09.2020 на основании которой член саморегулируемой организации имеет право осуществлять подготовку проектной документации.

Вместе с тем, как установлено антимонопольным органом решением по делу № № 077/07/00-20095/2020 победителем не была представлена выписка из СРО в сфере строительства в составе заявки.

Для выполнения работ по ремонту железобетонных конструкций поставщик должен иметь допуск СРО на данный вид деятельности, в связи с чем участнику необходимо представить в составе заявки выписку из саморегулируемой организации в соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации с соблюдением условий, предусмотренных ч. 3 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

В связи с изложенным, принимая во внимание, что в составе заявки ООО «ЦАС» отсутствовала выписка из реестра членов СРО в сфере строительства, следовательно заявка ООО «ЦАС» не соответствовала требованиям Конкурсной документации Заказчика.

Комиссией Управления вынесено предписание от 24.11.2020 по делу № 077/07/00-20095/2020 (далее - Предписание) об отмене Протокола № 1, о назначении новой даты рассмотрения заявок и подведения итогов, а также о пересмотре заявок участников Конкурса.

При пересмотре заявок в рамках исполнения Предписания Заказчик должен был пересмотреть заявки участников с учетом решения антимонопольного органа на основании документов, поданных участникам в составе заявки на момент ее подачи для участия в Конкурсе, без направления запросов в адрес ООО «ЦАС» с целью получения дополнительных документов.

Согласно главе I «Общие положения, термины, определения и сфера регулирования» Конкурсной документации для Заказчика применение Типового положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков города Москвы, осуществляющих закупочную деятельность в соответствии с Законом о закупках (далее - Типовое положение), является обязательным при утверждении им положения о закупке товаров, работ, услуг или внесении в него изменений.

В соответствии с пунктом 20.19 Типового положения в ходе рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе в электронной форме Заказчик по решению Закупочной комиссии вправе, в случае, если такая возможность была предусмотрена конкурсной документацией, направить запросы участникам закупки (при этом Заказчиком не должны создаваться преимущественные условия участнику или нескольким участникам закупки) о разъяснении положений заявок на участие в конкурсе. 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, Конкурсной документацией рассматриваемой закупки возможность направления запроса не предусмотрена.

В рамках исполнения Предписания 02.12.2020 Заказчиком отменен Протокол № 1. При этом для пересмотра заявок Заказчик направил 04.12.2020 в адрес ООО «ЦАС» запрос № 2545/12-МОС-1 о предоставлении разъяснений по закупочной процедуре № 32009572166 относительно наличия допуска СРО по строительству. На вышеуказанный запрос 07.12.2020 получен ответ с приложением выписки из реестра членов СРО от 23.11.2020 № 0000000000000000000004101 (далее Выписка), подтверждающей членство ООО «ЦАС» в Ассоциации СРО «ЭкспертСтрой».

Таким образом, ООО «ЦАС» вступило в СРО на вид деятельности, предусмотренной объектом процедуры, после окончания срока подачи заявки, вследствие чего в составе заявки выписка из реестра членов СРО в сфере строительства отсутствовала.

Вместе с тем Заказчиком 10.12.2020 опубликован Протокол оценки и сопоставления заявок № 32009572166-04 (далее - Протокол № 2), в соответствии с пунктом 8.2 которого в рамках повторного рассмотрения заявок Заказчиком принято решение об отсутствии оснований для отклонения заявки участника ООО «ЦАС», так как на момент подписания договора ООО «ЦАС» имеет все необходимые разрешения, предусмотренные законодательством Российской Федерацией, необходимые для добросовестного исполнения договора. Победителем Конкурса признан участник ООО «ЦАС», который предложил лучшие условия исполнения договора.

Признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях АО «МОСОТДЕЛСТРОЙ № 1» выражены в обеспечении преимущественных условий участия отдельного хозяйствующего субъекта, подавшего заявку на участие в конкурентной процедуре - ООО «ЦАС».

Формирование преимущественных условия участия указанного общества со стороны заказчика выразилось в том, что заявка участника закупки не была отклонена ввиду ее несоответствия требованиям документации, а равно и обязательным требованиям действующего законодательства.

ООО «ЦАС» (победитель закупки) на момент участия в процедуре и подачи заявки не являлось членом СРО в сфере строительства. Следовательно, заявка ООО «ЦЕНТР АТОМ СЕРВИС» не соответствовала требованиям Конкурсной документации Заказчика и подлежала отклонению. Однако заказчик, нарушая принципы законности и равенства участников закупки, после направления обществу «ЦАС» запроса о подтверждение его соответствия обязательным требованиям, допустил принятие выписки о членстве общества в СРО в сфере строительства уже после окончания срока подачи заявок.

Таким образом, ООО «ЦАС» обеспечило свое соответствие требованиям документации и вступило в СРО на вид деятельности, предусмотренной объектом процедуры, после окончания срока подачи заявки, вследствие чего в составе заявки, поданной до окончания срока подачи заявки, выписка из реестра членов СРО в сфере строительства отсутствовала.

В связи с изложенным, Заказчиком обществу «ЦАС» были созданы преимущественные условиям участия в закупочной процедуре, обеспечена возможность доукомплектовать заявку после окончания срока подачи заявок, совершить юридически значимые действия для обеспечения собственного соответствия требованиям документации и действующему законодательству уже после окончания срока подачи заявок, что нарушает требования пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Управления 22.04.2021 направила в адрес Заказчика заключение об обстоятельствах дела № ЕО/23076/21, которое было получено им 27.04.2021. Однако пояснений, доказательств и доводов в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии не представлено Заказчиком.

С учетом изложенного Комиссия пришла к выводу, что действия Заказчика при проведении Конкурса, выразившиеся в определении ООО «ЦАС» победителем Конкурса, являются созданием преимущественных условий участия в Конкурсе и нарушают пункт 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

руководствуясь статьей 23, статьей 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать АО «МОСОТДЕЛСТРОЙ № 1» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по ремонту железобетонных конструкций, устройству гидроизоляции деформационных и холодных швов, гидроизоляции узлов примыкания «стена-перекрытие» и гидроизоляции узлов ввода коммуникаций по адресу: г. Москва, ЮАО, район «Восточное Бирюлево» ул. 6-я Радиальная, вл. 7, корпус № 30 (реестровый номер 32009572166) нарушившим пункт 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2 . Основания для прекращения дела **№** 077/01/17-4291/2021 о нарушении антимонопольного законодательства отсутствуют.

3. Предписание АО «МОСОТДЕЛСТРОЙ № 1» о прекращении нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции не выдавать в связи с тем, что

договор по итогам Конкурса заключен.