

1. ЗАО «ИНГЕОСТРОЙ»

109147, Москва город, улица Калитниковская М., дом 7

2. АО «ИНСТИТУТ ГИДРОПРОЕКТ»

125080, Москва город, шоссе Волоколамское, дом 2, этаж 5, помещение I, комната 12

3. АО «РГС»

117393, Москва город, улица Архитектора Власова, дом 51, этаж 1, помещение 1, комната 30

4. АО «ЕЭТП»

115114, Москва город, улица Кожевническая,
дом 14, строение 5

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8099/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.08.2019 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

в присутствии представителей:

от ЗАО «ИНГЕОСТРОЙ»:«...»;

от АО «ИНСТИТУТ ГИДРОПРОЕКТ»: «...»;

от АО «РГС»: «...»;

рассмотрев жалобу ЗАО «ИНГЕОСТРОЙ» (далее — Заявитель) на действия АО «ИНСТИТУТ ГИДРОПРОЕКТ» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по теме: «Ликвидация последствий осадки здания станционного узла Загорской ГАЭС-2 и восстановительные работы. Разработка рабочей документации на период выравнивания здания станционного узла Загорской ГАЭС-2. Распределение инъекционных объёмов в основании здания ГАЭС. Устройство котлована К-1. Устройство котлована К-2» для нужд АО «ИНСТИТУТ ГИДРОПРОЕКТ» (**реестровый № 31908163861**) (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.

Согласно доводам жалобы Заявитель оспаривает положения Конкурсной документации Заказчика.

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, 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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,

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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок 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.

02.08.2019 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса (далее — Извещение) с начальной (максимальной) ценой договора в размере 38 734 309,00 руб.

Согласно Извещению дата окончания подачи заявок — 02.08.2019. Дата окончания подачи заявок — 20.08.2019.

В соответствии с пунктом 1.2.13 Информационной карты для принятия участия в оспариваемой процедуре участникам необходимо внести обеспечение заявки в размере 193 971,54 руб. без учета НДС. *(С целью своевременного получения Организатором закупки требуемого обеспечения, Участнику рекомендуется внести денежные средства в требуемом размере не менее чем за 2 (Два) рабочих дня до момента окончания срока подачи заявок, установленного в пункте).*

Из доводов жалобы следует, что установленный Заказчиком порядок предоставления обеспечения заявок неправомерен, поскольку возлагает на участника процедуры риски по соответствующему отклонению заявки в случае перечисления денежных средств в последний день срока, отведенного на подачу заявок.

Комиссией на заседании установлено следующее.

В пункте 1.2.14 Информационной карты заказчиком установлены реквизиты для перечисления денежных средств в качестве обеспечения заявок. В настоящем случае денежные средства перечисляются на индивидуальный счет, открытый участнику оператором ЭТП в соответствии с регламентом ЭТП.

В силу пункта 4.1.11 Регламентом ЭТП Оператор ЭТП обязан блокировать денежные средства Заявителя в размере обеспечения заявки на участие в процедуре, в

случае если требование о внесении обеспечения на Лицевой счет, открытый Оператором было установлено Организатором торгов.

В силу пункта 4.2.3 Регламента ЭТП при отсутствии на лицевом счете Заявителя суммы, достаточной для обеспечения участия Заявителя в процедуре, **Оператор вправе в случае установления Организатором торгов требования о внесении обеспечения участия в процедуре на Лицевой счет, открытый Оператором, не принимать от Заявителя заявку** на участие до тех пор, пока Лицевой счет Заявителя не будет пополнен на достаточную для обеспечения участия сумму и сумму, равную плате, взимаемой с победителя процедуры в соответствии с пунктом 4.1.10 Регламента ЭТП.

Из вышеизложенного следует, что для принятия участия в соответствующей процедуре у участника процедуры на лицевом счете должна иметься достаточная для обеспечения такого участия сумма.

Более того, срок, отведенный на подачу заявок, является достаточным для внесения необходимых денежных средств на лицевой счет участника.

Кроме того, Комиссия обращает внимание, что из пункта 4.2.3 Регламента следует, что участник не сможет подать заявку на участие в процедуре в отсутствие необходимых денежных средств на личном счете, в связи с чем такой участник фактически не может быть отклонен от дальнейшего участия в процедуре в связи с непредставлением внесения обеспечения заявки.

Стоит также отметить, что Заявитель заявку на участие в процедуре не подавал.

Данных же, свидетельствующих о том, что установленный Заказчиком порядок внесения обеспечения заявок установлен с нарушением действующего законодательства Российской Федерации, Заявителем не представлено и в материалах дела не имеется.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что довод жалобы в рассматриваемой части носит, по существу, предположительный характер.

Между тем, само по себе несогласие Заявителя с установленным порядком внесения обеспечения заявок не может безусловно свидетельствовать о наличии в действиях Заказчика нарушения действующего законодательства в сфере закупок.

В этой связи Комиссия пришла к выводу об отсутствии оснований для признания рассматриваемого довода жалобы обоснованным, исходя из того, что установленный порядок внесения обеспечения заявок не ограничивал права и интересы участников конкурса; Общество не доказало нарушения своих прав при проведении Конкурса, учитывая, что заявка таким участником не подавалась.

Подводя итог вышеизложенному, рассматриваемый довод жалобы признается Комиссией необоснованным.

Также в составе жалобы Заявитель ссылается, что Заказчиком в Конкурсной документации не должным образом установлены требования к коллективному участнику.

Так, Заявитель указывает, что оценка каждого участника, входящего в состав коллективного участника на соответствие установленным обязательным требованиям, в части объема поставки непропорциональна.

В соответствии с пунктом 3.2.1 Конкурсной документации в закупке могут участвовать юридические и физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, как самостоятельно, так и их объединения, способные на законных основаниях выполнить требуемую поставку продукции (далее – Коллективный участник).

В силу пункта 3.2.2 Конкурсной документации, если заявка подается Коллективным участником, дополнительно должны быть выполнены нижеприведенные требования настоящего подраздела, а также требования к дополнительным документам, предоставляемым Коллективными участниками в составе заявки, установленные в подразделе 49.4 Конкурсной документации.

Пунктом 3.2.5 Конкурсной документации установлено, что каждый член Коллективного участника (включая лидера Коллективного участника) **должен отвечать всем обязательным требованиям Документации о закупке, изложенным в Приложении № 3** к настоящей Документации о закупке (подраздел 49.1). При этом проверка на соответствие обязательным требованиям, установленным в пункте 3 подраздела 49.1, производится в отношении члена Коллективного участника только в части объема поставки продукции, который ему предполагается поручить в соответствии с Планом распределения объемов поставки продукции внутри Коллективного участника.

В Приложение № 3 сформулированы обязательные требования к участникам закупки.

Иных обязательных требований к коллективной заявке Заказчиком не предъявлено.

Согласно пункту 3.2.8 Конкурсной документации в случае несоответствия какого-либо из заявленных членов Коллективного участника требованиям, установленным в Приложении № 3 к настоящей Документации о закупке, заявка такого Коллективного участника отклоняется.

В силу пункта 3.2.6 Конкурсной документации при рассмотрении и оценке Коллективного участника на соответствие специальным и квалификационным требованиям (подразделы 49.2 – 49.3) количественные параметры деятельности членов Коллективного участника (в том числе опыт, обеспеченность материально-техническими ресурсами, кадровыми ресурсами) суммируются.

Таким образом, исходя из положений Конкурсной документации каждый участник коллективной заявки оценивается исключительно на соответствие таким обязательным требованиям как наличие у участника гражданской правоспособности, отсутствие нахождения в процессе ликвидации, отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков и т. д., то есть, тем требованиям, которые установлены Заказчиком в подразделе 49.1 Приложения № 3 Конкурсной документации.

В свою очередь, отсутствие документов, подтверждающих соответствие участника специальным и квалификационным требованиям, не является основанием для

отклонения заявки коллективного участника, поскольку в силу положения пункта 3.2.6 Конкурсной документации в составе коллективной заявки такие показатели суммируются.

При таких обстоятельствах рассматриваемый довод жалобы не нашел своего фактического подтверждения. Доказательств, бесспорно свидетельствующих об обратном, представителем Заявителя в материалы дела не представлено.

Также в составе жалобы Заявитель ссылается, что Заказчиком установлены избыточные требования к участникам процедуры в части наличия у участника квалифицированного персонала, необходимого для исполнения договора.

В разделе 6 Технических требований Заказчиком установлены квалификационные требования к участникам процедуры, в том числе в части наличия у участника соответствующего персонала.

Так, участник процедуры для принятия участия в Конкурсе должен обладать квалифицированным персоналом, необходимым для исполнения договора, при этом обязательным является наличие у Участника следующего административно-технического персонала (в штате или по договорам гражданско-правового характера):

- научный консультант – специалист со стажем работы не менее 5 лет, образование высшее профессиональное техническое (гидротехническое) - не менее 1 чел.;

- руководитель проекта – специалист со стажем работы не менее 5 лет, образование высшее профессиональное техническое (гидротехническое) - не менее 1 чел.;

- исполнитель проекта - специалист со стажем работы не менее 3 лет, образование высшее профессиональное техническое - не менее 3 чел.

Соответствие установленному требованию подтверждается путем предоставления в составе заявки Участника Справки о кадровых ресурсах по форме, приведенной в Документации о закупке, с обязательным приложением копий документов, подтверждающих сведения (копии документов об образовании), указанные в Справке о кадровых ресурсах.

Предоставление справки без предоставления копий подтверждающих документов не рассматривается. Сведения, не позволяющие явно/однозначно определить наличие требуемого персонала у Участника, не оцениваются.

Как следует из пункта 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках (утв. Президиумом ВС РФ 16.05.2018), уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически

эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

В соответствии с правовой позицией ВС РФ, изложенной в определении Верховного Суда РФ от 21.08.2014 по делу № 307-ЭС14-210, А05-10778/2013 субъекты предпринимательской деятельности по условиям делового оборота при выборе контрагентов должны оценивать не только условия сделки и их коммерческую привлекательность, но и деловую репутацию, платежеспособность контрагента, а также риск неисполнения обязательств и предоставление обеспечения их исполнения, наличие у контрагента необходимых ресурсов (производственных мощностей, технологического оборудования, квалифицированного персонала).

Таким образом, требования закупочной документации, связанные с наличием у специалистов подрядчика необходимой квалификации, практики выполнения работ применительно к заказчику и с возможностью осуществления АО «ИНСТИТУТ ГИДРОПРОЕКТ» проверки достоверности представленной участником закупки информации, направлено на нивелирование гражданско-правовых рисков неисполнения контрагентом своих обязательств, соблюдения налогового законодательства и принципа должной осмотрительности в выборе контрагента.

Все требования Конкурсной документации являются едиными для участников закупки и непосредственно связаны с ее предметом - выполнение работ (оказание услуг) по технической эксплуатации, обслуживанию, ремонту инженерных сетей здания, принадлежащего заказчику.

Отказ заказчика от данных требований фактически повлечет участие в закупках неограниченного числа лиц, возможность которых качественно выполнить услуги ничем не подтверждена, в том числе «фирм-однодневок».

Между тем, Комиссия также во внимание принимает во внимание, что Заказчиком установлены минимальные требования к наличию у участника квалифицированного персонала для принятия участия в процедуре, а именно 1 научный консультант, 1 руководитель проекта, 3 исполнителя проекта.

В свою очередь, Заявителем ограничивающий характер данного требования в рассматриваемом случае доказан не был. Само по себе несогласие Заявителя с установленным требованием не может быть признано фактором ограничения конкуренции.

В связи с чем, данный довод жалобы не нашел своего подтверждения.

При таких обстоятельствах довод жалобы признается Комиссией необоснованным.

Вместе с тем предметом обжалования являются, согласно жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся, в ненадлежащем формировании Конкурсной документации, что является основанием обращения в антимонопольный орган, закрепленным в пункте 1

части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

В этой связи Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В разделе 6 Технических требования Заказчиком установлено требования к участникам процедуры в части наличия соответствующего опыта.

Так, участнику для принятия участия в процедуре необходимо иметь опыт выполнения работ по подготовке проектной и/или рабочей документации для подземных сооружений, в том числе опыт выполнения геотехнических расчетных исследований в рамках хотя бы одного из указанных участником договоров.

При этом Участником должны быть исполнены обязательства (выполнены указанные работы) в общем/совокупном объеме **не менее 19 000 000,00 рублей (без НДС)** за последние 5 (пять) лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

Соответствие установленному требованию подтверждается путем представления участником закупки в составе заявки сведений о ранее выполненных договорах по форме «Справка об опыте Участника», приведенной в Документации о закупке, с обязательным приложением копий документов, подтверждающих сведения (копии договоров и актов выполненных работ, подписанных с обеих сторон), указанные в Справке об опыте Участника.

Предоставление справки без предоставления копий подтверждающих документов не рассматривается. Сведения, не позволяющие явно/однозначно определить наличие требуемого опыта у Участника, не оцениваются.

Поскольку Заказчик вправе самостоятельно устанавливать требования к претендентам, условиям допуска к участию, к составу их заявок, перечню документов, представляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным в документации требованиям, то он обязан, в первую очередь, при формировании таких требований руководствоваться принципами провозглашенными Законом о закупках.

Также необходимо учесть, что наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участнику закупочной процедуры, не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно. Следовательно, требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре.

В свою очередь, учитывая, каким образом Заказчиком сформулировано требование к наличию у участника необходимого опыта, в том числе, принимая во внимание тот факт, что для возможности принятия участия в процедуре участник должен обладать опытом выполнения работ на сумму не менее 19 000 000,00 руб. (при этом НМЦД составляет **38 734 309,00 руб.**).

При этом отсутствие у участника закупки опыта выполнения работ на сумму менее 19 000 000,00 руб. не может являться подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия пришла к выводу, что Заказчиком установлены завышенные требования в качестве критерия допуска к наличию у участников соответствующего опыта.

При таких обстоятельствах Заказчиком не должным образом установлены требования к участникам процедуры, что не соотносится с требованием пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Доказательств, свидетельствующих об обратном в материалы дела не представлено, а Комиссией не установлено.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушений принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 **Закона о защите конкуренции**,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «ИНГЕОСТРОЙ» (ОГРН 5107746071241 ИНН 7709868819) на действия АО «ИНСТИТУТ ГИДРОПРОЕКТ» (ОГРН 5087746440766 ИНН 7743714777) при проведении Конкурса необоснованной.

2. Установить в действиях АО «ИНСТИТУТ ГИДРОПРОЕКТ» нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Выдать АО «ИНСТИТУТ ГИДРОПРОЕКТ» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя Комиссии «...»

члены Комиссии «...»

«...»

«...»

1. ЗАО «ИНГЕОСТРОЙ»

109147, Москва город, улица Калитниковская М., дом 7

2. АО «ИНСТИТУТ ГИДРОПРОЕКТ»

125080, Москва город, шоссе Волоколамское, дом 2, этаж 5, помещение I, комната 12

3. АО «РГС»

117393, Москва город, улица Архитектора Власова, дом 51, этаж 1, помещение 1, комната 30

4. АО «ЕЭТП»

115114, Москва город, улица Кожевническая,
дом 14, строение 5

1.

2. ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-8099/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.08.2019 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006

№ 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 22.08.2019 по делу № 077/07/00-8099/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «ИНСТИТУТ ГИДРОПРОЕКТ» (**далее - Заказчик**) устранить нарушения, допущенные при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по теме: «Ликвидация последствий осадки здания станционного узла Загорской ГАЭС-2 и восстановительные работы. Разработка рабочей документации на период выравнивания здания станционного узла Загорской ГАЭС-2. Распределение инъекционных объемов в основании здания ГАЭС. Устройство котлована К-1. Устройство котлована К-2» для нужд АО «ИНСТИТУТ ГИДРОПРОЕКТ» (**реестровый № 31908163861**) (далее — Конкурс):

1. Заказчику вернуть участникам конкурентной процедуры ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Конкурсе.

3. Заказчику внести изменения в Конкурсную документацию с учетом решения Комиссии от 22.08.2019 по делу № 077/07/00-8099/2019.

4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в **Конкурсе** таким образом, чтобы он составлял не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке с момента размещения информации о внесении изменений в Конкурсную документацию до даты окончания приема заявок.

5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов **Конкурса**.

6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru.

7. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок **до 16.10.2019**.

8. Заказчику об исполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 23.10.2019** 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.

Заместитель председателя Комиссии «...»

члены Комиссии «...»

«...»

«...»