1. ООО ФСК «ХАКИ»

103030, Москва, ул. Долгоруковская,
д. 36, стр. 3

2. Казенное предприятие города Москвы «Большая спортивная арена «Лужники»

(КП «БСА «Лужники»)

119270, Москва, ул. Лужники, д.24, стр.1

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1101/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.04.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия)

при участии в заседании:

от ООО ФСК «ХАКИ»

от КП «БСА «Лужники»

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО ФСК «ХАКИ» на действия КП «БСА «Лужники» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: Строительство крытого катка КП «СК ОД-80» Москомспорта по адресу: г. Москва, Мичуринский проспект, Олимпийская деревня, д. 2 (реестровый № 31604528029; далее — Конкурс),

УСТАНОВИЛА:

Общество с ограниченной ответственностью Финансово-строительная компания «ХАКИ» (далее – Заявитель, общество) обратилось в Московское УФАС России с жалобой на действия заказчика – Казенного предприятия города Москвы «Большая спортивная арена «Лужники» (далее – Заказчик, Предприятие) при

проведении Конкурса.

Заявитель указывает, что нарушение со стороны Заказчика выразилось в нарушении порядка проведения Конкурса, а именно:

1. нарушение порядка проведения Конкурса при оглашении сведений о поданных заявках;

2. отсутствие у Заказчика правовых оснований для проведения Конкурса в рамках законодательства о закупках отдельными видами юридических лиц;

3. неправомерный допуск победителя — ООО «Преображения», который, по мнению Заявителя, не соответствует требованиям Конкурсной документации в части наличия выручки за 2015 год.

Представители Заказчика против удовлетворения жалобы возражали, представили документы по оспариваемой конкурентной процедуре.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 1 части 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» (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.

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.

Из материалов дела следует, что Конкурсная документация на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: Строительство крытого катка КП «СК ОД-80» Москомспорта по адресу: г. Москва, Мичуринский проспект, Олимпийская деревня, д. 2 размещена в единой информационной системе в сфере закупок http://www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, датой окончания подачи заявок определено 05.04.2017; дата подведения итогов – 06.04.2017.

Согласно протоколу оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе № 31604528029-3 от 06.04.2017 по итогам проведения Конкурса победителем признан участник, заявке которого присвоен первый номер <...> ООО «Преображение» с ценой договора 591 898 332,99 (пятьсот девяносто один миллион восемьсот девяносто восемь тысяч триста тридцать два рубля 99 копеек).

В соответствии с указанным протоколом Заявителю присвоено третье место.

1. Согласно доводу Заявителя, в ходе публичного вскрытия конвертов была оглашена только информация о цене, предложенной участниками Конкурса без озвучивания иных сведений, являющихся критериями оценки, а именно: качественных, функциональных и экологических характеристик товаров, работ, услуг; описания квалификации участников закупки. Также, указанная информация отсутствует в протоколе вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 31604528029-1 от 05.04.2017.

Согласно пункту 19.8 Конкурсной документации, в ходе публичного вскрытия поступивших на конкурс конвертов с заявками любой из членов Закупочной комиссии или представитель специализированной организации, исходя из представленных в заявке на участие в конкурсе документов, оглашает следующую информацию:

1) о содержимом конверта с заявкой (заявка на участие в конкурсе, изменение заявки, уведомление об отзыве заявки, иное);

2) наименование участника закупки, подавшего заявку на участие в конкурсе;

3) предложение о цене и сведения, указанные в заявке, являющиеся критериями оценки заявок на участие в конкурсе;

4) для конвертов с изменениями и отзывами заявок - существо изменений или факт отзыва заявки;

5) любую другую информацию, которую Закупочная комиссия сочтет нужной огласить.

В соответствии с пунктом 19.9 Конкурсной документации, по результатам вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе составляется протокол вскрытия конвертов, который должен содержать, в том числе, сведения информацию, которая была оглашена в ходе закупки.

В соответствии с протоколом вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 31604528029-1 от 05.04.2017 на участие в Конкурсе подано три заявки, в том числе и заявка Заявителя.

В ходе вскрытие конвертов с заявками были объявлены следующие сведения в отношении каждого участника закупочной процедуры в порядке их поступления согласно «Журналу регистрации, изменений и отзыва заявок» на участие в открытом конкурсе, в частности, в отношении заявки ООО ФСК «ХАКИ»:

Всего по описи прошито, подписано и скреплено печатью организации 586 листов.

В составе заявки в соответствии с описью, подписанной участником закупки,

представлены:

Наименование документа	Наличие в составе заявки
Выписка из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенная копия такой выписки (для юридических лиц), полученная не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса	Есть
Документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупочной процедуры	Есть
Документы, подтверждающие внесение обеспечения предложения на участие в открытом конкурсе	Банковская гарантия № БГ-010/17-1-95712 от 05.04.2017

Предложения по условиям исполнения договора, указанные в заявке и являющиеся критериями оценки предложения на участие в открытом конкурсе:

№	Условия исполнения договора, являющиеся критерием оценки предложений	Единица измерения	Показатели (значения) в заявке
1	Цена договора	Российский рубль	568 133 874,78
2	Качество работ	Есть/нет	Есть
3	Квалификация участника	Есть/нет	Есть

В отношении заявки ООО «Преображение»:

Всего по описи прошито, подписано и скреплено печатью организации 340 листов.

В составе предложения в соответствии с описью, подписанной участником закупки, представлены:

Наименование документа	Наличие в составе предложения
Выписка из единого государственного реестра юридических лиц	

выписка из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенная копия такой выписки (для юридических лиц), полученная не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса	Есть
Документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупочной процедуры	Есть
Документы, подтверждающие внесение обеспечения предложения на участие в открытом конкурсе	Банковская гарантия № БГ-086/17-1-96577 от 04.04.2017

Предложения по условиям исполнения договора, указанные в предложении и являющиеся критериями оценки предложения на участие в открытом конкурсе:

№	Условия исполнения договора, являющиеся критерием оценки предложений	Единица измерения	Показатели (значения) в предложении
1	Цена договора	Российский рубль	591 898 332,99
2	Качество работ	Есть/нет	Есть
3	Квалификация участника	Есть/нет	Есть

На заседании Комиссии Заказчиком представлена аудиозапись вскрытия конвертов в соответствии с которой:

1. при вскрытии заявки Заявителя были оглашены следующие сведения:

предложение по цене 568 133 874,78 рублей ;

процент снижения 6,9%;

качественные, функциональные и экологические характеристик товаров, работ, услуг — есть;

квалификация трудовых ресурсов — есть.

При вскрытии заявки общества какие-либо замечания по оглашению содержания заявки озвучены не были.

1.

2. при вскрытии заявки ООО «Преображение» были оглашены следующие сведения:

предложение по цене 591 898 332,99 рублей ;

процент снижения 3%;

качественные, функциональные и экологические характеристик товаров, работ, услуг — есть;

квалификация трудовых ресурсов — есть.

При вскрытии заявки ООО «Преображение» какие-либо замечания по оглашению содержания его заявки озвучены не были.

В подтверждение отсутствия указанных замечаний Заказчиком представлены «Сведения о наличии/отсутствии замечаний» с отметкой участников Конкурса (ООО «Преображение», ООО ФСК «ХАКИ») об их отсутствии.

Таким образом, Комиссией установлено, что Заказчиком при вскрытии конвертов оглашены сведения, подлежащие озвучиванию в соответствии с требованиями Конкурсной документации; протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 31604528029-1 от 05.04.2017 содержит сведения, озвученные в ходе вскрытия заявок.

С учетом изложенного, Комиссией не усматривается в действиях Заказчика нарушения порядка вскрытия конвертов с заявками на участие в Конкурсе, в связи с чем Комиссией принято решение о признании жалобы Заявителя в части данного довода необоснованной.

2. Кроме того, в соответствии с доводами Заявителя, у Заказчика отсутствуют основания для проведения Конкурса в рамках законодательства о закупках.

Согласно пункту 5 части 2 Закона о закупках, названный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, к государственным унитарным предприятиям, муниципальным унитарным предприятиям при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 Закона о закупках и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении ими закупок:

а) за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

б) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании

договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного предприятия, за исключением случаев исполнения предприятием контракта, заключенного в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 93 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с частью 2.1 статьи 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», государственные, муниципальные унитарные предприятия осуществляют закупки в соответствии с требованиями названного закона, за исключением федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, а также за исключением закупок, осуществляемых в течение года в соответствии с правовым актом, предусмотренным частью 3 статьи 2 Закона о закупках, принятым государственным, муниципальным унитарными предприятиями и размещенным до начала года в единой информационной системе.

В соответствии с Федеральным законом от 03.07.2016 № 321-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и нужд отдельных видов юридических лиц», до 31 декабря 2016 года государственные, муниципальные унитарные предприятия обязаны:

1) создать контрактную службу или назначить контрактного управляющего в соответствии с требованиями статьи 38 названного закона;

2) осуществлять планирование закупок на 2017 год и последующие годы в соответствии с требованиями названного закона;

1.

3. зарегистрироваться в единой информационной системе.

Таким образом, с 01.01.2017 унитарные предприятия обязаны осуществлять закупочные процедуры в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе (не считая исключения, определенные действующим законодательством).

На заседании Комиссией установлено, что извещение о проведении Конкурса опубликовано в ЕИС 20.12.2016, а следовательно, в силу норм гражданского законодательства, на Заказчика в рассматриваемом случае распространяется действие законодательства о закупках отдельными видами юридических лица.

Таким образом, жалоба Заявителя в рассматриваемой части признается необоснованной.

1.

3. Кроме того, Заявитель указывает в жалобе на наличие у него сомнений относительно соответствия победителя — ООО «Преображение» требованиям Конкурсной документации в части наличия выручки за 2015 год в требуемом размере. Как отмечает Заявитель, в соответствии с открытыми данными об официальной финансовой отчетности компаний, публикуемых в электронной системе бухгалтерского и складского учета (СБИС), доходы победителя Конкурса за 2015 год составили 71 млн. руб.

В соответствии с пунктом 7.7 Информационной карты Конкурса, Заказчиком установлены дополнительные требования к участникам закупки, в том числе о наличии выручки за 2015 год не менее 50% от начальной (максимальной) цены договора (строка 2110 формы № 2 «Отчёт о прибылях и убытках (финансовых результатах)», что подтверждается копиями форм № 1 «Бухгалтерский баланс» и форм № 2 «Отчет о прибылях и убытках» за 2015 год).

Согласно пункту 7.14 Информационной карты Конкурса, начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет 610 204 467,00 руб.

На заседании Комиссии установлено, что в составе заявки ООО «Преображение» на участие в Конкурсе представлен договор простого товарищества от 03.04.2017 в соответствии с которым, ООО «Преображение» совместно с ООО «Тулареставрация» обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица в целях своевременного и качественного выполнения работ.

Согласно отчету о финансовых результатах Бухгалтерской (финансовой) отчетности ООО «Преображение», что по состоянию за 2015 год выручка общества составляла 70 840 000 руб.

Кроме того, обществом также представлен отчет о финансовых результатах за январь-декабрь 2015 год товарища — ООО «Тулареставрация», в соответствии с которым по состоянию на 31.12.2015 выручка общества составляла 559 356 000 руб.

Таким образом, согласно представленным документам, суммарная выручка лиц, объединившихся на стороне одного участника, превышает 50% от начальной максимальной цены контракта.

С учетом изложенного, победителем в составе заявки представлены документы, подтверждающие наличие выручки за 2015 год более 50% от начальной (максимальной) цены договора.

При этом, Заявителем доказательств обратного не представлено, а Комиссией не установлено.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссией усмотрено иное нарушение в действиях Заказчика.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Частью 1 статьи 10 ГК РФ установлены пределы осуществления гражданских прав.

Повышенные требования к потенциальным контрагентам должны иметь именно объективное обоснование, соответствовать законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 ГК РФ и не должны приводить к необоснованному сокращению количества участников закупочной процедуры (торгов).

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

Как указывалось ранее, в Конкурсной документации Заказчиком установлено дополнительное требование к участникам закупки: — о наличии выручки за 2015 год не менее 50% от начальной (максимальной) цены договора.

Причины установления столь высоких и явно ограничивающих права участников требований, Заказчиком не приведены, не раскрыты.

Это объективно ведет к сужению круга потенциальных участников закупки; рассматриваемые требования признаются Комиссией необоснованными, несправедливыми, ограничивающими права участников.

Согласно 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.

Комиссия учитывает также, что требования статьи 17 Закона о защите конкуренции распространяются на все закупки, проводимые на основании Закона о закупках (часть 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

В ходе заседания Комиссии, Заказчик не обосновал необходимость установления вышеуказанного требования в составе документации на этапе подачи заявок.

Таким образом, установленное требование ограничивает доступ к участию в Закупке для участников, у которых отсутствует требуемая сумма выручки за 2015

год, но которые имеют возможность исполнить договор по предмету Конкурса.

В то же время, часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции является нормой с формальным составом нарушения: достаточно угрозы наступления негативных последствий для конкуренции.

Таким образом, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

При рассмотрении жалобы Заказчиком представлен заключенный по итогам проведения Конкурса договор от 18.04.2017 № БСА/2017-25.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

    1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса необоснованной.
    2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
    3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать, так как по итогам Конкурса заключен договор.
    4. Снять ограничения на размещение Конкурса, наложенные письмом Московского УФАС России от 19.04.2017 № ИШ/18736.

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