

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-892/18

по результатам рассмотрения жалобы АО «Инженерно-маркетинговый центр Концерн «Вега» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

04.12.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу АО «АЭСТ и С» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ГБУ «ЕИРЦ г. Москвы» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на эксплуатацию и замену (установку) узлов учета тепловой энергии (извещение № 31807117682) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба АО «Инженерно-маркетинговый центр Концерн «Вега» (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ГБУ «ЕИРЦ г. Москвы» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на эксплуатацию и замену (установку) узлов учета тепловой энергии (извещение № 31807117682) (далее — Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГБУ «ЕИРЦ г. Москвы», утвержденным исполняющим обязанности руководителя ГБУ «ЕИРЦ г. Москвы» Г.И. Рябовым (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

- 07.11.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).
- дата окончания подачи заявок — 28.11.2018;
- дата рассмотрения заявок — 05.12.2018;

- дата подведения итогов – 12.12.2018;
- начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1: 10 887 974 464, 69 рубля; начальная (максимальная) цена договора по лоту № 2: 8 466 604 289, 40 рублей; начальная (максимальная) цена договора по лоту № 3: 9 253 804 562, 39 рубля; начальная (максимальная) цена договора по лоту № 4: 8 656 136 296, 02 рублей;
- 26.11.2018 закупка отменена приказом Заказчика от 26.11.2018 № ГБУ03/11/18-1.

Согласно части 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 28.11.2018 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 04.12.2018.

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 том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

- - - Заказчиком неправомерно не произведен расчет начальной (максимальной) цены договора (далее – НМЦД) на основании проектно-сметного метода;
    - Заказчиком неправомерно произведена экспертиза достоверности определения НМЦД в ГБУ г. Москвы «Городское агентство управления инвестициями».

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания,

предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно не произведен расчет начальной (максимальной) цены договора (далее – НМЦД) на основании проектно-сметного метода.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен пунктом 1.3 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 7.1 Положения о закупках, расчет и обоснование начальной (максимальной) цены договора осуществляются в соответствии с методическими рекомендациями по применению методов определения начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), утвержденными приказом Департамента экономической политики и развития города Москвы.

Согласно пункту 8.5 Извещения, пункту 8.5 Информационной карты Документации, начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет:

- - - Лот №1 – 10 887 974 464 (Десять миллиардов восемьсот восемьдесят семь миллионов девятьсот семьдесят четыре тысячи четыреста шестьдесят четыре) рубля 69 копеек, в том числе НДС 18% (2018 г.) – 16 096 105 (Шестнадцать миллионов девятьсот шесть тысяч сто пять) рублей 32 копейки, НДС 20 % (2019-2030 гг.) – 1 797 075 925 (один миллиард семьсот девятьсот семь миллионов семьдесят пять тысяч девятьсот двадцать пять) рублей 36 копеек;
    - Лот №2 – 8 466 604 289 (восемь миллиардов четыреста шестьдесят шесть миллионов шестьсот четыре тысячи двести восемьдесят девять) рублей 40 копеек, в том числе НДС 18% (2018 г.) – 14 628 259 (Четырнадцать миллионов шестьсот двадцать восемь тысяч двести пятьдесят девять) рублей 85 копеек, НДС 20% (2019-2030 гг.) – 1 395 117 986 (один миллиард триста девятьсот пять миллионов сто семнадцать тысяч девятьсот восемьдесят шесть) рублей 55 копеек;
    - Лот № 3 – 9 253 804 562 (Девять миллиардов двести пятьдесят три миллиона восемьсот четыре тысячи пятьсот шестьдесят два) рубля 39 копеек, в том числе НДС 18% (2018 г.) – 16 372 252 (Шестнадцать

миллионов триста семьдесят две тысячи двести пятьдесят два) рубля 95 копеек, НДС 20 % (2019-2030 гг.) – 1 524 412 558 (Один миллиард пятьсот двадцать четыре миллиона четыреста двенадцать тысяч пятьсот пятьдесят восемь) рублей 12 копеек;

- Лот № 4 – 8 656 136 296 (восемь миллиардов шестьсот пятьдесят шесть миллионов сто тридцать шесть тысяч двести девяносто шесть) рублей 02 копейки, в том числе НДС 18% (2018 г.) – 13 492 035 (Тринадцать миллионов четыреста девяносто две тысячи тридцать пять) рублей 13 копеек, НДС 20 % (2019-2030 гг.) – 1 427 948 085 (Один миллиард четыреста двадцать семь миллионов девятьсот сорок восемь тысяч восемьдесят пять) рублей 04 копейки.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и пояснили, что, учитывая, что эксплуатация и замена (установка) узлов учета тепловой энергии не относится к выполнению работ, связанных с капитальным ремонтом, а расчет НМЦД не должен проводиться на основании проектно-сметного метода, для расчета НМЦД Заказчиком был выбран метод определения НМЦД в соответствии с пунктом 1.12 Методических рекомендаций, утвержденных распоряжением Правительства Москвы от 16 мая 2014 г. № 242-РП «Об утверждении Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), для обеспечения нужд города Москвы» (далее – Методические рекомендации), а именно: «Иные методы, предусмотренные законодательством».

Данный метод был выбран в соответствии с пунктом 1.3 Положения о закупках в рамках целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика. При реализации данного метода Заказчиком выполнен расчет стоимости ежегодной эксплуатации и замены (установки) одного УУТЭ на основе коммерческих предложений поставщиков в ценах 2018 года, полученных на основе технического задания. На основе полученной стоимости Заказчиком разработана сводная таблица расчета НМЦД, учитывающая прогнозные инфляционные изменения до 2030 года и рассрочку платежей Заказчика.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - 
  - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно произведена экспертиза достоверности определения НМЦД в ГБУ г. Москвы «Городское агентство управления инвестициями».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и пояснили, что Заказчиком произведена экспертиза достоверности

определения НМЦД в ГБУ г. Москвы «Городское агентство управления инвестициями» на основании пункта 7.2 Положения о закупке, согласно которому, в случае если начальная (максимальная) цена договора превышает 50 млн. рублей, Заказчик осуществляет экспертизу достоверности определения начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в Государственном бюджетном учреждении города Москвы «Городское агентство управления инвестициями».

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 04.12.2018 № 223Ф3-887/18 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлены нарушения части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в:

- неправомерном установлении в Документации требования, согласно которому участник закупки должен быть членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии) с пятым уровнем ответственности ОДО (обеспечение договорных обязательств), а также требования о предоставлении в составе заявки на участие в закупке выписки из реестра членов СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, выданную не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок;
- неправомерном установлении в Документации требования, согласно которому размер ежегодной банковской гарантии обеспечения исполнения обязательств по договору остается неизменным на протяжении срока действия договора;
- неправомерном установлении в Документации права Заказчика направлять запросы участникам закупки о разъяснении положений заявок на участие в Конкурсе, а также уточняющие запросы, в том числе по техническим условиям заявки.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

**РЕШИЛА:**

- - - Признать жалобу АО «Инженерно-маркетинговый центр Концерна «Вега» (ИНН: 7743084892, ОГРН: 1037743058803) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ГБУ «ЕИРЦ г. Москвы» (ИНН: 7710918359, ОГРН: 1127746615831) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на эксплуатацию и замену (установку) узлов учета тепловой энергии (извещение № 31807117682) необоснованной.
    - Признать ГБУ «ЕИРЦ г. Москвы» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
    - Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку закупка отменена.
    - В связи с тем, что материалы по выявленным нарушениям переданы на основании решения по делу от 04.12.2018 № 223ФЗ-887/18 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России, материалы по настоящему делу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.