

1. АО «Проектно-изыскательный и научно-исследовательский институт «Гидропроект» им. С.Я. Жука»
(АО «Институт Гидропроект»)

ш. Волоколамское, д. 2, Москва, 125993

2. Акционерное общество «Ветроэнергетическая отдельная генерирующая компания»
(АО «ВЕТРООГК»)
пер. Потаповский, д. 5, стр. 4, Москва, 101000

3. АО «Центр развития экономики»
ул. 3-я Рыбинская, д. 18, стр. 22, Москва, 107113

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2558/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.12.2017 г. Москва

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

при участии:

от заявителя — АО «Институт Гидропроект»,

от заказчика — АО «ВЕТРООГК»,

в отсутствие:

АО «Центр развития экономики» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 04.12.2017 № ИШ/62302/17),

рассмотрев жалобу АО «Институт Гидропроект» (далее — Заявитель) на действия заказчика — АО «ВЕТРООГК» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на разработку проектной документации по объекту: «Строительство ВЭС 610МВт и завода ВЭУ. Адыгейская ВЭС. ПС 220 кВ и ВЛ 220 кВ» (реестровый № 31705726962) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном установлении требований Закупочной документации, а также несоответствии установленных требований Положению о закупках.

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.

Вместе с тем согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба Заявителя содержит ссылки на часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения довода жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

10.11.2017 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

В соответствии с извещением о проведении Закупки дата окончания подачи заявок - 21.11.2017, дата рассмотрения заявок - 28.11.2017, дата подведения итогов Закупки - 04.12.2017.

Комиссия, изучив представленные документы и сведения, установила следующее.

В соответствии с пунктами 9, 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям;

- критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

- порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 2.9.3.2 Закупочной документации участник Закупки должен иметь в рамках заключенных договоров на выполнение проектно-изыскательских работ завершенные в 2014-2017 гг. (последние 3 года) на общую сумму не менее 18 321 000 руб. с НДС/15 526 000 руб. без НДС все следующие виды работ:

- проектирование подстанций (ПС) 110 кВ и выше;
- проектирование воздушных линий (ВЛ) 110 кВ и выше;
- ОПУ электростанций, введенных в эксплуатацию.

Согласно пояснениям Заказчика, предметом Закупки являются работы по изготовлению проектной документации, которая представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта. Учитывая изложенное, опыт участника на выполнение проектных работ может быть подтвержден только договорами подряда на выполнение проектных работ. Согласно пункту 4.1 подраздела 1.5 раздела 1 Приложения 10 к Положению о закупках требование об опыте устанавливается в формулировках, позволяющих однозначно определить соответствие либо несоответствие участника закупки установленным требованиям, то есть формулировка «любой договор с проектными работами» неправомерен. Заказчиком установлена формулировка «проектно-изыскательские работы», которая является обобщением работ, являющихся предметом закупки. Кроме того, требование относительно введенных в эксплуатацию ОПУ обусловлено в том числе тем, что объекты Заказчика проходят обязательную государственную экспертизу.

Заявителем, в свою очередь, не представлено доказательств невыполнимости данного требования, а также доказательств ограничения количества участников.

Исходя из протокола открытия доступа к заявкам от 21.11.2017 № В-37 для участия в Закупке подано 3 заявки, Заявитель заявку на участие не подавал.

При этом жалоба в антимонопольный орган направлена Заявителем 29.11.2017, то есть по истечении срока подачи заявок (21.11.2017), что свидетельствует о незаинтересованности Заявителя в участии в Закупке.

Таким образом, жалоба в части неправомерного установления указанного требования признается необоснованной.

Кроме того, Заявитель в тексте жалобы указывает на нарушение Заказчиком пункта 4.1 подраздела 1.5 раздела 1 Приложения 10 к Положению о закупках.

В соответствии с пунктом 2.9.3.2 Закупочной документации для подтверждения наличия опыта участник в составе заявки должен представить следующие документы, в том числе: справку об опыте выполнения договоров с обязательным приложением копий следующих документов:

- копии положительного заключения органов государственной экспертизы;
- копии документов, подтверждающих ввод в эксплуатацию подстанций (ПС) 110 кВ и выше, воздушных линий (ВЛ) 110 кВ и выше и ОПУ электростанций.

Также Заявитель обжалует порядок оценки заявок по критерию «Опыт» (пункт 4.2.2 Закупочной документации), устанавливающий аналогичный перечень документов, не предусмотренный пунктом 2.6.2.2.1 раздела 2 Приложения 10 к Положению о закупках.

Согласно пункту 2.6.2.2.1 раздела 2 Приложения 10 к Положению о закупках (Оценка по подкритерию «опыт») при оценке по данному подкритерию учитывается соответствующий опыт участника, подтвержденный копиями следующих документов, оформленных в соответствии с правилами бухгалтерского учета: (указывается перечень подтверждающих документов в соответствии с пунктом 4.1 подраздела 1.5 раздела 1).

Пунктом 4.1 подраздела 1.5 раздела 1 (Раздел 1. Допустимые к установлению в документации о закупке требования к участникам закупки, субподрядчикам (соисполнителям), изготовителям, продукции и документы, подтверждающие соответствие данным требованиям) Приложения 10 к Положению о закупках установлены требования к участникам закупки, а также субподрядчикам, выполняющим работы на сумму более 5% от общей цены заявки участника закупки, в объеме выполняемых работ, в том числе, наличие опыта выполнения работ.

Для подтверждения соответствие установленным требованиям участник должен представить следующие

Документы:

справка об опыте выполнения договоров с обязательным приложением копий следующих документов, оформленных в соответствии с правилами бухгалтерского учета:

документов, подтверждающих состав работ, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:

-реквизиты договора (номер и дата);

-перечень выполненных работ;

документов, подтверждающих исполнение работ, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:

-реквизиты договора (номер и дата);

-перечень переданных и принятых заказчиком по договору работ;

-стоимость переданных и принятых заказчиком по договору работ.

Таким образом, Положением о закупках установлен закрытый перечень допустимых к установлению в документации требований к участникам закупок, а также к документам, подтверждающим соответствие данным требованиям. При этом данный перечень не предусматривает возможность установления в документации требования о представлении, в том числе, копии положительного заключения органов государственной экспертизы; копии документов, подтверждающих ввод в эксплуатацию подстанций (ПС) 110 кВ и выше, воздушных линий (ВЛ) 110 кВ и выше и ОПУ электростанций.

В связи с чем, включение в Закупочную документацию требования о представлении в составе заявки обжалуемых документов (копии положительного заключения органов государственной экспертизы; копии документов, подтверждающих ввод в эксплуатацию подстанций (ПС) 110 кВ и выше, воздушных линий (ВЛ) 110 кВ и выше и ОПУ электростанций) противоречит требованиям Положения о закупках Заказчика.

Заказчиком доказательств обратного не представлено, доводы Заявителя не опровергнуты.

К числу основных принципов, которым надлежит руководствоваться заказчиком, относятся принципы информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункты 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Таким образом, в действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 9, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункта 4.1 подраздела 1.5 раздела 1 Приложения 10 к Положению о закупках.

Комиссия, основываясь на представленных сторонами сведениях, решила признать жалобу в части неправомерного установления требования о представлении в составе заявки документов, не предусмотренных Положением о закупках, а также оценки данных документов, обоснованной.

При этом Заявителем в адрес Заказчика запросов о разъяснении положений Закупочной документации не направлялось, Заявитель заявку на участие в Закупке не подавал, подал жалобу в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок.

Заявитель на заседании Комиссии не представил доказательств ограничения его прав и законных интересов.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной в части неправомерного установления требования о представлении в составе заявки документов, не предусмотренных Положением о закупках, а также оценки данных документов, в остальной части — необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 9, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункта 4.1 подраздела 1.5 раздела 1 Приложения 10 к Положению о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание Заказчику не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на права и законные интересы Заявителя.
4. Снять ограничение на размещение Закупки, наложенное письмом Московского УФАС России от 04.12.2017 № ИШ/62302/17.

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