

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-777/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Грин Телеком» 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»

04.08.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего заседания Комиссии – <...>

членов комиссии: <...>

при участии представителей:

АО «ПСЗ «Янтарь»: <...>

ООО «Грин Телеком»: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Грин Телеком» от 13.07.2017 № 3533 на действия (бездействие) заказчика АО «ПСЗ «Янтарь» при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по объекту: «Реконструкция и техническое перевооружение основных объектов и производств предприятия. Реконструкция и техническое перевооружение основных объектов энергокоммуникаций и производств - 2 этап», АО «ПСЗ «Янтарь», г. Калининград, Калининградская область, Достроечные набережные № 5, 6 (извещение № 31705283389) 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 ООО «Грин Телеком» (далее - Заявитель) от 13.07.2017 № 3533 (вх. 114057/17 от 26.07.2017) на действия (бездействие) заказчика АО «ПСЗ «Янтарь» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по объекту: «Реконструкция и техническое перевооружение основных объектов и производств предприятия. Реконструкция и техническое перевооружение основных объектов энергокоммуникаций и производств - 2 этап», АО «ПСЗ «Янтарь», г. Калининград, Калининградская область, Достроечные набережные № 5, 6 (извещение № 31705283389) (далее — Запрос предложений, 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.

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 закупках товаров, работ, услуг АО «ПСЗ «Янтарь», утвержденным решением Совета директоров АО «ПСЗ «Янтарь» (протокол от 28.01.2016 № 1/2016) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

30.06.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запрос предложений (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком неправомерно выбран способ проведения закупки;
 - Заказчиком даны разъяснения положений Документации изменяющие суть Документации.

В целях всестороннего рассмотрения и изучения материалов дела заседание Комиссии ФАС России перенесено на 04.08.2017 в 14:00.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- -

- Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно выбран способ проведения 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Пунктом 3.5.4 Документации установлено, что выбор поставщика с помощью запроса предложений может осуществляться Заказчиков в случае если оценку поданных предложений участников закупки необходимо производить по нескольким критериям, а проведение конкурса признано нецелесообразным.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что в соответствии с протоколом закупочной комиссии АО «ПСЗ «Янтарь» от 30.06.2017 № 76-1 Заказчиком принято решение об утверждении закупочной документации по проведению закупки в форме запроса предложений.

Кроме того, представитель Заказчика сообщил, что указанная форма проведения закупки обусловлена необходимостью проведения закупки и заключения договора по результатам такой закупки в сжатые сроки.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих о неправомерном выборе Заказчиком способа проведения закупки.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- -

- Согласно доводу Жалобы, Заказчиком даны разъяснения положений Документации изменяющие суть Документации.

Согласно части 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее

чем пятнадцать дней.

Пунктом 10 части 10 статьи 4 установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно разъяснениям Заказчика положений Документации от 20.07.2017 (далее - Разъяснения), Заказчику поступил следующий запрос разъяснений:

«В таблице «Обращаем внимание, что не были предоставлены разъяснения по следующим вопросам, заданным ранее: В п.п. 4.2.1.2.1 Потребность строительной площадки в машинах и механизмах. указано: в «Наименование машин и механизмов» - «Автобус типа ПАЗ» со значением «Краткая техническая характеристика» - «Вместимость 45 чел.»: 1.1. Автобус должен быть ПАЗ? 1.2. Вместимость автобуса может быть больше 45 чел.? В связи с указанным выше, а также с учетом того, что в п.п. 4.2.1.2.1 «Потребность строительной площадки в машинах и механизмах.» указано: в «Наименование машин и механизмов» - «Автобус типа ПАЗ» со значением «Краткая техническая характеристика» - «Вместимость 45 чел.», то повторно просим пояснить: Автобус должен быть ПАЗ? Вместимость автобуса может быть больше 45 чел.?».

Заказчиком даны разъяснения указанных положений Документации:

«В п.п. 4.2.1.2.1 в таблице наименование столбца: «Краткая техническая характеристика (не менее или аналог)», таким образом автобус может быть не ПАЗ, вместимость автобуса может быть больше 45 чел.».

Вместе с тем, пунктом 4.2.1.2.1 Информационной карты Документации установлено, что для надлежащего выполнения строительно-монтажных работ в объеме, предусмотренном данной закупочной документацией, необходимо наличие следующих основных машин, механизмов и транспортных средств с соответствующими характеристиками, в том числе:

№№ п/п	Наименование машин и механизмов	Краткая техническая характеристика (не менее или аналог)	Необходимое кол-во, ед.
23	Автобус типа ПАЗ	Вместимость 45 чел.	1

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заказчиком даны Разъяснения изменяющие суть Документации, поскольку из формулировки пункта 4.2.1.2.1 Информационной карты Документации не следует о возможности представления аналогов автобусу типа ПАЗ.

Таким образом, действия Заказчика, Организатора выразившиеся в размещении в ЕИС разъяснении положений Документации изменяющие суть такой Документации нарушают часть 1 статьи 2, часть 11 статьи 4 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрено частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

- - - 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 2.1.1 Положения о закупке.

Пунктом 4.1.15 Информационной карты Документации установлено дополнительное требование к участникам закупки, а именно требование о наличии действительной, выданной участнику лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

При этом согласно пункту 4.1.16 Информационной карты Документации участникам закупки в составе заявки на участие в Запросе предложений необходимо представить копию действительной, выданной участнику лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Вместе с тем, Комиссии ФАС России из Документации не представляется возможным установить конкретный перечень и виды работ, выполняемых по предмету закупки, для выполнения которых участнику Запроса предложений необходимо обладать действующей лицензией ФСБ России.

Кроме того, представителем Заказчика не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих о необходимости наличия у участника лицензии ФСБ России для выполнения работ по предмету Запроса предложений, а также невозможности установления указанного требованиям в проекте договора Документации к исполнителю работ, в случае привлечения участником закупки субподрядной организации.

Таким образом, действия Заказчика установившего в Документации обязательное требование о наличии лицензии ФСБ России в составе заявки на участие в Запросе предложений, ограничивает количество участников закупки, противоречат пункту 2.1.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

◦

- Подпунктом м) пункта 2.4.1.2 Документации установлено требование к заявке участников Запроса предложений, а именно требование о предоставлении сведений о цепочке собственников, включая бенефициаров, в том числе конечных (по форме 7), в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации (подраздел 7.6).

Вместе с тем, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2.1.1 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- -

- Подпунктами а), б) пункта 3.9.17 Документации установлено: «Победившей признается заявка, которая в соответствии с критериями, указанными в пункте 4.1.26, наилучшим образом удовлетворяет потребностям заказчика в товарах, работах, услугах. В случае если в нескольких заявках содержатся одинаковые условия исполнения договора, победившей признается заявка, если это (по мере снижения приоритета) заявка участника, входящего в группу АО «ОСК» или заявка участника, являющегося стратегическим партнером, с которым у АО «ПСЗ «Янтарь» заключено соглашения о партнерстве и/или сотрудничестве».

Вместе с тем, указанное положение предоставляет преимущество участникам закупки, входящим в группу АО «ОСК» или являющегося стратегическим партнером, с которыми у АО «ПСЗ «Янтарь» заключено соглашения о партнерстве и/или сотрудничестве, что ставит участников Запроса предложений в неравное положение перед Заказчиком.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2.1.1 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям

заказчика.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, с проектной документацией.

При этом согласно части 2 статьи 48 ГрК РФ проектная документация 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, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Согласно части 12 статьи 48 ГрК РФ в состав проектной документации объектов капитального строительства, за исключением проектной документации линейных объектов, включаются, в том числе сметы на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, финансируемые с привлечением средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, средств юридических лиц, созданных Российской Федерацией, субъектами Российской Федерации, муниципальными образованиями, юридических лиц, доля в уставных (складочных) капиталах которых Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований составляет более 50 процентов.

В соответствии с пунктом 4.1.7 Информационной карты Документации предметов договора является, в том числе реконструкция и техническое перевооружение основных объектов и производств предприятия.

Согласно пункту 1.8 технического задания проекта договора Документации в состав работ входит, в том числе выполнение подготовительных работ, выполнение строительно-монтажных работ.

Согласно информации в ЕИС Заказчиком размещена проектная документация, при этом такая документация не содержит сметы на строительство.

Согласно письменным пояснениям представителя Заказчика сметная документация разрабатывается подрядчиком.

Таким образом, отсутствие проектно-сметной документации в полном объеме не позволяет участникам закупки обоснованно сформировать свое предложение и определить объемы работ, подлежащих исполнению в рамках договора.

Учитывая изложенное Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком не размещена в полном объеме проектно-сметная документация в ЕИС, что нарушает пункт 3 части 9 статьи 4, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Грин Телеком» от 13.07.2017 № 3533 (вх. 114057/17 от 26.07.2017) на действия (бездействие) заказчика АО «ПСЗ «Янтарь» при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по объекту: «Реконструкция и техническое перевооружение основных объектов и производств предприятия. Реконструкция и техническое перевооружение основных объектов энергокоммуникаций и производств - 2 этап», АО «ПСЗ «Янтарь», г. Калининград, Калининградская область, Достроечные набережные № 5, 6 (извещение № 31705283389) обоснованной в части дачи Заказчиком разъяснений положений Документации изменяющих суть Документации.

- - - Признать АО «ПСЗ «Янтарь» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 11 статьи 4, пункт 3 части 9 статьи 4, пункт 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать АО «ПСЗ «Янтарь» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 04.08.2017 № 223ФЗ-777/17.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 04.08.2017 № 223ФЗ-777/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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