

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-787/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Инвестор» 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»

23.07.2019 Москва

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

при участии представителей:

рассмотрев жалобу ООО «Инвестор» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Загорская ГАЭС-2» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по выравниванию здания станционного узла Загорской ГАЭС-2 (извещение № 31907546950), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Инвестор» (далее — Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Загорская ГАЭС-2» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по выравниванию здания станционного узла Загорской ГАЭС-2 (извещение № 31907546950) (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 продукции для нужд ПАО «РусГидро», утвержденного протоколом заседания Совета директоров ПАО «РусГидро» (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 Закона о закупках.

19.02.2019 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

1.
 1.
 1. дата окончания подачи заявок — 17.07.2019;
 2. дата рассмотрения заявок — 02.09.2019;
 1.
 3. дата подведения итогов — 02.09.2019;
 4. начальная (максимальная) цена договора — **2 760 300 110** рублей;
 5. на участие в Конкурсе подано 4 заявки.

В целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 22.07.2019 до 23.07.2019.

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 ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, поскольку Заказчиком не в полном объеме исполнено предписание ФАС России от 29.04.2019 № 223ФЗ-468/19 (далее – Предписание).

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

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 Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком не в полном объеме исполнено Предписание.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

При этом согласно статье 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

По итогам рассмотрения жалобы ООО «НИЦПС» от 23.04.2019 б/н на действия Заказчика при проведении Конкурса (далее – Жалоба 1) Комиссией ФАС России принято Решение от 29.04.2019 № 223Ф3-468/19 (далее — Решение), согласно которому Жалоба 1 признана частично обоснованной.

Решением Комиссии ФАС России в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, части 2 статьи 3.2, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также выдано обязательное для исполнения Предписание, направленное на **устранение выявленных нарушений**, а именно:

1.

1.

1. Заказчику отменить протоколы (при наличии), составленные в ходе проведения Конкурса.
2. Заказчику вернуть заявки (при наличии), поданные на участие в Конкурсе, уведомить участников закупки о возврате заявок.
3. Заказчику внести изменения в документацию о проведении Конкурса (далее - Документация) в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), Положением о закупке продукции для нужд ПАО «РусГидро» (далее – Положение о закупке), с учетом принятого решения Комиссии ФАС России от 29.04.2019 № 223ФЗ-468/19.
4. Заказчику назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе, а также разместить в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС) информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе, дате рассмотрения заявок на участие в Конкурсе и дате подведения итогов Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупках, Документации.
5. Заказчику разместить в ЕИС информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-4 настоящего Предписания.
6. Заказчику продолжить проведение Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупках, Документации.
7. Заказчику в срок не позднее 20.05.2019 представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде и по электронной почте rolunicheva@fas.gov.ru.

В соответствии с Предписанием Заказчику необходимо в срок до

20.05.2019 представить в ФАС России подтверждение исполнения указанного предписания.

Изучив имеющиеся материалы, а также сведения, размещенные в ЕИС, Документацию, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком Предписание исполнено не в полном объеме, а именно:

- Заказчиком не установлен в Документации вид профессиональной деятельности в СРО, который необходим Заказчику для подтверждения соответствия участников требованиям Документации;
- Заказчиком в Документации установлено требование о *представлении сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора;*
- Заказчиком в Документации установлено требование о заполнении и предоставлении в составе заявки участника Конкурса письма с указанием понижающего коэффициента расчета стоимости выполняемых работ.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении предписания, противоречат статье 36 Закона о защите конкуренции, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При этом, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении Заказчиком Предписания, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. Согласно подпункту 1 пункта 7 Технических требований Документации установлено, что участнику необходимо являться членом саморегулируемой организации (далее — СРО), основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство и зарегистрированной в установленном порядке на территории РФ, при этом соответствие установленному требованию подтверждается путем предоставления участником в составе заявки копии выписки.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком

не установлен в Документации вид профессиональной деятельности в СРО, который необходим Заказчику для подтверждения соответствия участников требованиям Документации, что вводит участников закупки в заблуждение и не позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего требование о членстве участника в определенной СРО ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают положения пункта 9 части 10 статьи 4, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, согласно 1 пункту 7 Технических требований Документации участнику в составе заявки необходимо представить: заверенную участником копию действующей выписки из реестра членов СРО, выданную не ранее чем за один месяц до срока окончания приема заявок.

В соответствии с частью 4 статьи 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации предоставление сведений, содержащихся в реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется по запросам заинтересованных лиц в виде выписок из реестра в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в Документации вышеуказанное условие о сроке действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации на момент окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2.1 Положения о закупке, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают положения пункта 2 части 10 статьи 4, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, выявленное нарушение на проведение Конкурса не повлияло, поскольку участниками в составе заявок, поданных на участие в Конкурсе, представлены выписки из реестра СРО, подтверждающие право осуществления работ по предмету закупки в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального

строительства.

3. Согласно пункту 9.1.5 Документации одновременно с подписанием сторонами договора или не позднее 3 (трех) рабочих дней после подписания договора, сторонами должно быть подписано дополнительное соглашение, приведенное в подразделе 9.2 Документации, касающееся вопросов подтверждения участником информации о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Вместе с тем, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки 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 указанное требование в Документации, которое может повлечь ограничение количества участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно пункту 8.3 технических требований Документации Заказчиком установлено требование, согласно которому в составе заявки участника в обязательном порядке должен быть указан понижающий коэффициент, сведения предоставляются согласно представленной таблицы №4 технических требований, таблица включается в письмо участника и предоставляется в составе заявки. Письмо оформляется в произвольной форме, за подписью лица, уполномоченного согласно требованиям Документации подписывать заявку.

Указанные расчеты оформляются в соответствии с таблицей № 4 технических требований.

Комиссия приходит к выводу, что установленные в Документации требования о заполнении и предоставлении в составе заявки участника Конкурса письма с указанием понижающего коэффициента расчета стоимости выполняемых работ являются излишними требованиями к оформлению заявки на участие в Конкурсе.

Указанные требования приводят к ограничению количества участников закупки, поскольку Закон о закупках не обязывает участника закупки при заполнении заявки предлагать стоимость выполняемых работ, являющихся предметом закупки.

Кроме того, отсутствие у участника Конкурса письма с указанием понижающего коэффициента в составе заявки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

На основании вышеизложенного, действия Заказчика, установившего указанные требования Документации, нарушают требования пунктов 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7 и 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Инвестор» (ИНН: 7708775495, ОГРН: 1127747151498) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Загорская ГАЭС-2» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по выравниванию здания станционного узла Загорской ГАЭС-2 (извещение № 31907546950) обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения части 1 статьи 2, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

1.

1.

3. Выдать АО «Загорская ГАЭС-2» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 23.07.2019 № 223ФЗ-787/19.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 23.07.2019 № 223ФЗ-787/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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