

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-698/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Технотрейд» 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»

29.11.2016 Москва

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

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «Технотрейд» от б/д № б/н на действия (бездействие) заказчика ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на реконструкцию наружной канализационной сети для сбора и отвода сточных вод (Выборгский ТКК в интервале ш.144 - ш.133, ш.121б - ш.414б с реконструкцией шахт) (извещения № 31604260278) 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 ООО «Технотрейд» (далее - Заявитель) от б/д № б/н (вх. от 21.11.2016 № 171869-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на реконструкцию наружной канализационной сети для сбора и отвода сточных вод (Выборгский ТКК в интервале ш.144 - ш.133, ш.121б - ш.414б с реконструкцией шахт) (извещения № 31604260278)(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.

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 об организации закупок товаров, работ, услуг за счет собственных средств ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга», утвержденным приказом генерального директора ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» 30.12.2011 № 218 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (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.

27.10.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее. Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно:

- в составе Документации отсутствует проектно-сметная документация;
- Заказчиком не установлен надлежащим образом порядок оплаты закупаемых работ.

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

- - - В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 в извещении о закупке должен быть указан 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 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 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой,

определяющей цену работ.

Частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации установлено, что лицо, осуществляющее строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, в том числе в соответствии с проектной документацией.

При этом, согласно части 2 статьи 48 Градостроительного Кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, реконструкция объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, потребностям заказчика.

Согласно Извещению, Документации предметом Конкурса является «реконструкция наружной канализационной сети для сбора и отвода сточных вод (Выборгский ТКК в интервале ш.144 - ш.133, ш.121б - ш.414б с реконструкцией шахт)».

Подпунктом 3, 4 раздела 2 Технического задания Документации установлено, что подрядчик обязан осуществлять работы в соответствии с требованиями нормативных правовых актов в области строительства, сметной документацией, ведомостями объемов работ, входящими в состав Технического задания Документации, определяющими объем, содержание работ и другие, предъявляемые к ним требования, техническими регламентами, а также условиями договора, определяющими стоимость работ и сроки их выполнения, а также работы по объекту должны быть выполнены в соответствии с проектной документацией (шифр проекта: 16.93.024), в том числе с нормативно-правовыми документами, указанными в проектной документации и федеральным законом от 27.12.2002 №184-ФЗ «О техническом регулировании».

Согласно пункту 2.4 Извещения Заинтересованные лица могут ознакомиться с проектами (шифр проекта: 16.93.024) по рабочим дням с 10-00 до 17-00 по адресу: Санкт-Петербург, проспект Коннолахтинский, д.12, корп.2, кабинет 41).

При этом, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что проектно-сметная документация, на основании которой должны выполняться работы, являющиеся предметом Конкурса, в ЕИС в составе Документации не размещена.

Учитывая изложенное, отсутствие в Документации в полном объеме сведений об объеме работ, являющихся предметом Конкурса, к качеству, техническим характеристикам закупаемых работ, к результатам работ приводит к невозможности формирования участниками Конкурса заявки на участие в Конкурсе, в том числе в части формирования ценового предложения, что является

нарушением пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 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.

2. В соответствии с пунктом 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

Из пункта 3.9 тома 4 «Проект договора» Документации следует, что по согласованию сторон, Заказчик вправе осуществить выплату аванса в размере не более 30 (тридцати) процентов от стоимости подлежащих выполнению Подрядчиком работ по настоящему договору (в соответствии с пунктом 3.1 Проекта договора Документации), после подписания договора и представления Подрядчиком обеспечения исполнения обязательств по настоящему договору.

Таким образом, в пункте 3.9 тома 4 «Проект договора» Документации в нарушение пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлен надлежащим образом порядок оплаты закупаемых работ, а также выплата аванса, его размер фактический зависит от волеизъявления Заказчика. Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в Документации должны быть установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 7.4.2 Положения о закупке.

Приложением № 3 тома 2 Документации установлено предложение о качестве работ (услуг) для участия в Конкурсе. Согласно которому участник Конкурса должен представить подробное описание характеристик по предлагаемым участникам техническим (технологическим) решениям, а также характеристик материалов (комплектующих и оборудованию), используемым участником при выполнении работ (оказании услуг) по позиции пунктов 8 и 9 Технического задания Документации, по которым участник предлагает отличные технические (технологические) решения и/или эквивалентные материалы (комплектующие и оборудование).

Вместе с тем, Комиссия ФАС России изучив представленную представителями Заказчика Документацию, установила, что в Техническом задании Документации не предусмотрено пунктов 8, 9 Технического задания Документации о качестве работ (услуг) для участия в Конкурсе.

Таким образом, данные действия Заказчика нарушают пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением

причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Таким образом, законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде приостановления торгов с запретом заключения договоров в период обжалования.

В соответствии с пунктом 12.3 Положения о закупке срок для подписания договора участником, ставшим победителем/представившим по решению Комиссии по размещению заказа наилучшую заявку, определяется Документацией о размещении заказа.

Пунктом 5 раздела 6 Тома 1 Документации установлено, что договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцати календарных дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в Конкурсе.

Вместе с тем Положением о закупке не установлен минимальный срок заключения договора по итогам закупки.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, дата подведения итогов Конкурса 23.11.2016.

Дата заключения договора по итогам проведения Конкурса 23.11.2016.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в Документации неправомерно установлен срок заключения договора, что нарушает часть 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Технотрейд» от б/д № б/н на действия (бездействие) заказчика ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на реконструкцию наружной канализационной сети для сбора и отвода сточных вод (Выборгский ТКК в интервале ш.144 - ш.133, ш.121б - ш.414б с реконструкцией шахт) (извещения № 31604260278) обоснованной.

2. Признать в действиях ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» нарушения пунктов 3 части 9, пунктов 1, 2, 6 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 29.11.2016 № 223ФЗ-698/16 не выдавать, поскольку по результатам Конкурса заключен договор.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 29.11.2016 № 223ФЗ-698/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

5. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на внесение изменений в Положение о закупке.

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