

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-675/16

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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»

25.11.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ГУП «Московский метрополитен»: <...> - доверенность от 14.01.2016 № НЮ-09/3.

Кулаков А.В. на заседание Комиссии ФАС России не явился, уведомлен надлежащим образом,

рассмотрев жалобу гражданина <...> от 15.11.2016 б/д на действия (бездействие) заказчика ГУП «Московский метрополитен» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по строительству и вводу в эксплуатацию объектов технологической части транспортно-пересадочных узлов «под ключ», включая исполнение функций технического заказчика, проектно-изыскательские работы, разработку проектной и рабочей документации, осуществление строительно-монтажных работ, пусконаладочные работы, поставку оборудования на объекты транспортно-пересадочных узлов (извещение № 31604329168) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба гражданина <...> (далее - Заявитель) от 15.11.2016 б/д на действия (бездействие) заказчика ГУП «Московский метрополитен» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по строительству и вводу в эксплуатацию объектов технологической части транспортно-пересадочных узлов «под ключ», включая исполнение функций технического заказчика, проектно-изыскательские работы, разработку проектной и рабочей документации, осуществление строительно-монтажных работ, пусконаладочные работы, поставку оборудования на объекты транспортно-пересадочных узлов (извещение № 31604329168) (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 о закупках товаров, работ, услуг для нужд Государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина», утвержденным приказом от 23.10.2015 № 1101 ГУП города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В. И. Ленина» (далее — Положение о закупках).

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, 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.

15.11.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 06.12.2016 10:00;

дата рассмотрения заявок — 14.12.2016 16:00;

дата подведения итогов — 16.12.2016 16:00.

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

1. в составе Документации отсутствует проектно-сметная документация;
2. Заказчиком в документации не установлен конкретный перечень видов работ, на которые необходимо представить в составе заявки копии свидетельства, выданные СРО.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя

Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Из Жалобы Заявителя следует, что в составе Документации отсутствует проектно-сметная документация

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 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.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации 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.

Как следует из информации, размещенной в ЕИС, в составе Документации Заказчиком размещены: техническое задание с перечнем основных требований; перечень объектов проектирования, строительства; временный порядок расчетов за выполненные строительно-монтажных и проектно-изыскательских работ; расчет начальной максимальной цены.

В соответствии с пунктом 1.4 «Технического задания» Документации в состав работ, в том числе входит подготовка исходно-разрешительной документации.

Пунктом 8.1.1 «Проекта договора» Документации предусмотрено, что Заказчик-

Подрядчик обязан разработать проектную документацию в соответствии с Заданием на проектирование для каждого объекта.

Пунктом 3.3 «Проекта договора» Документации предусмотрено, что после получения проектной документации положительного заключения государственной экспертизы о достоверности определения сметной стоимости объекта капитального строительства Заказчик – Генподрядчик определяет расчетную цену договора.

Кроме того, пунктом 3.6 «Проекта договора» Документации установлено, что превышение Заказчиком – Генподрядчиком объемов и стоимости работ, сверх учтенных в проектно-сметной документации, прошедшей госэкспертизу, не подтвержденных соответствующим дополнительным соглашением сторон, оплачивается Заказчиком – Генподрядчиком за свой счет.

Вместе с тем, разработка проектной документации, на основании которой должны выполняться работы, является частью предмета Закупки.

Таким образом, предмет закупки сформирован Заказчиком в нарушение требований части 1 статьи 2 Закона о закупках, в связи с чем Заказчиком неправомерно объединены в один лот работы по строительству и вводу в эксплуатацию объектов и разработке проектной документации.

Кроме того, отсутствие проектно-сметной документации не позволяет участникам закупки сформировать заявки надлежащим образом в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, так как Документация не содержит объемы выполняемых работ, а также подробные технические характеристики объекта закупки.

При этом, отсутствие проектно-сметной документации на момент подачи заявки ставит участника в зависимость от Заказчика, так как фактическая стоимость договора будет рассчитана Заказчиком исключительно после получения положительного заключения государственной экспертизы о достоверности определения сметной стоимости объекта, что не позволяет участнику закупки однозначно сформировать коммерческое предложение.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают требования части 1 статьи 2, пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 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.

2. Согласно доводу Заявителя Заказчиком в Документации не установлен конкретный перечень видов работ, на которые необходимо представить в составе заявки копии свидетельств, выданных СРО.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

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.

Вместе с тем, пунктом 17 «Информационной карты» Документации Заказчиком установлены виды работ, на которые необходимо представить свидетельства выданные СРО в составе заявки, а именно: 13. Работы по организации подготовки проектной документации привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора; 33. работы по организации строительства, реконструкции и капитальному ремонту привлекаемым застройщиком или заказчиком; 33.2.5 «Метрополитены».

Кроме того, Заявитель и его представители на заседание Комиссии ФАС России не явились, а также Заявителем не представлено документов, информации подтверждающих, что Заказчиком не установлен конкретный перечень видов работ, на которые необходимо представить в составе заявки копии свидетельства, выданные СРО.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, при рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

- - - Согласно пункту 1.5 Документации Заказчик при наличии сомнений в достоверности сканированной копии документа организатора закупок вправе запросить для обозрения оригинал документа, предоставленного в сканированной копии.

Кроме того, пунктом 3.13.2.6 Документации предусмотрено, что Комиссия по закупкам вправе направить запросы участникам закупки о разъяснении положений заявок на участие в Конкурсе.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать документы может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, установление данного требования противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.3 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

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

## РЕШИЛА:

- Признать жалобу <...> от 15.11.2016 б/д на действия (бездействие) заказчика ГУП «Московский метрополитен» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по строительству и вводу в эксплуатацию объектов технологической части транспортно-пересадочных узлов «под ключ», включая исполнение функций технического заказчика, проектно-изыскательские работы, разработку проектной и рабочей документации, осуществление строительно-монтажных работ, пусконаладочные работы, поставку оборудования на объекты транспортно-пересадочных узлов (извещение № 31604329168) обоснованной в части отсутствия проектно-сметной документации в составе Документации.
- Признать в действиях ГУП «Московский метрополитен» нарушения части 1 статьи 2, пункта 3 части 9, пункта 1 части 10, статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 25.11.2016 № 223ФЗ-675/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
- Выдать обязательное для исполнения предписание с учетом принятого решения от 25.11.2016 № 223ФЗ-675/16, направленное на устранение выявленных нарушений.
- - Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.