

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-681/15

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»

24.11.2016 Москва

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

<...>, (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «Олимпийский комплекс «Лужники»: <...> – доверенность № 224 от 13.12.2016;

представители <...> не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу <...> от 18.11.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Олимпийский комплекс «Лужники» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на организацию 3 Этапа строительства Многофункционального плавательного центра (реконструкция Плавательного бассейна) Олимпийского комплекса «Лужники» (извещение № 0473000015316000012), 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 <...> (далее — Заявитель) от 18.11.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Олимпийский комплекс «Лужники» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на организацию 3 Этапа строительства Многофункционального плавательного центра (реконструкция Плавательного бассейна) Олимпийского комплекса «Лужники» (извещение № 0473000015316000012) (далее – Конкурс).

В соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2014 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

17.11.2016 в Единой информационной системе (далее – ЕИС) размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно пункту 1.8 Информационной карты Документации закупка финансируется за счет бюджетных инвестиции в объекты капитального строительства.

Из жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права участников Конкурса в части:

- неправомерного выбора способа проведения закупки;

- объединения в один предмет закупки работ по проектированию, выполнению проектно-изыскательских работ и строительных работ;
- неразмещения в составе Документации проектно-сметной документации.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что Конкурс проводился в соответствии с Законом о контрактной системе, Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчик неправомерно выбрал способ проведения закупки, так как закупку на указанный в «Техническом задании» Документации перечень работ Заказчик обязан проводить путем проведения электронного аукциона.

В соответствии с частью 5 статьи 24 Закона о контрактной системе конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

В соответствии с частью 2 статьи 59 Закона о контрактной системе Заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований Закона о контрактной системе.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 21 марта 2016 г. № 471-р установлен исчерпывающий перечень товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется исключительно путем проведения электронного аукциона (далее – Аукционный перечень).

В перечень включены работы строительные специализированные (кроме кода 43.13).

При этом объектом закупки является организация 3 Этапа строительства Многофункционального плавательного центра (реконструкция Плавательного бассейна) Олимпийского комплекса «Лужники», с кодом по Общероссийскому классификатору по видам экономической деятельности (далее - ОКПД) — 43.99.9.

На основании изложенного, а также, учитывая, что в рамках исполнения государственного контракта по Конкурсу предусмотрено строительства Многофункционального плавательного центра (реконструкция Плавательного бассейна) Олимпийского комплекса «Лужники» проведение закупки невозможно таким способом, как открытого конкурса.

Таким образом, действия Заказчика нарушают часть 2 статьи 59 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - В соответствии с Жалобой Заявителя, Заказчиком неправомерно объединения в один предмет закупки работы по проектированию, выполнению проектно-изыскательских работ и строительных работ.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что работы будут выполняться исполнителем по договору на основании рабочей документации, в связи с чем работы по предмету закупки являются функционально технически связанными между собой работами.

При этом, Заявитель не явился на заседание Комиссии ФАС России и не представил документов, информации подтверждающих, что Заказчиком неправомерно объединения в один предмет закупки работы по проектированию, выполнению проектно-изыскательских работ и строительных работ.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе Конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условий контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе тем, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что

такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

В соответствии с пунктом 1.6 Информационной карты, Техническим заданием Документации предмет заключаемого по итогам закупки договора: выполнение работ по организации 3 этапа строительства многофункционального плавательного центра (реконструкция Плавательного бассейна).

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии с заданием застройщика или технического заказчика (в случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора), проектной документацией, требованиями градостроительного плана земельного участка, требованиями технических регламентов и при этом обеспечивать безопасность работ для третьих лиц и окружающей среды, выполнение требований безопасности труда, сохранности объектов культурного наследия.

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.

Строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии с частью VI «Техническая часть конкурсной документацией» для ознакомления с проектной документацией необходимо перейти по ссылке <https://yadi.sk/d/JN4sO7Lfv9Uue>.

Вместе с тем, ссылка не является надлежащим способом размещения проектной документации.

Таким образом, Заказчиком в полном объеме не размещена в составе Документации проектно-сметная документация, что не соответствует пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, нарушает пункт 1 части 1 статьи 50

Закона о контрактной системе.

4. В пункте 4 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе указано, что конкурсная документация должна содержать предусмотренные статьей 51 Закона о контрактной системе требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе и инструкцию по ее заполнению, при этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников открытого конкурса или ограничение доступа к участию в открытом конкурсе.

Комиссией ФАС России установлено, что в подпункте 16 пункта 1.15 информационной карты Документации установлено: «Документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе с отметкой банка, или заверенная банком копия этого платежного поручения либо включенная в реестр банковских гарантий банковская гарантия)».

Вместе с тем, в соответствии с Федеральным законом от 29.12.2015 № 390-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» норма о необходимости предоставлении платежного поручения с отметкой банка, а также заверенной банком копии такого платежного поручения, утратила силу с 01.01.2016.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Конкурсной документации неправомерные требования к документам, которые должны содержаться в составе заявок участников закупки на участие в Конкурсе нарушают пункт 4 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе, и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2015 № 1457 «О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено» (далее – Постановление № 1457) утвержден перечень отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено с 1 января 2016 года (далее – Перечень).

Согласно пункту 5 Перечня, к таким работам, услугам относится, в том числе,

выполнение работ и оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем, в Извещении и Документации указанные ограничения отсутствуют.

Действия Заказчика, не установившего в Документации запрет на выполнение работ, оказание услуг организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемые гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, нарушают пункт 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе и содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

6. Согласно части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

При этом Комиссией установлено, что проект контракта, являющийся неотъемлемой частью Документации, не содержит положений предусматривающих условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, что не соответствует положениям Закона о контрактной системе.

Указанные действия Заказчика нарушают часть 13 статьи 34 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного и руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом Комиссия

РЕШИЛА:

- Признать жалобу <...> от 18.11.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Олимпийский комплекс «Лужники» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на организацию 3 Этапа строительства Многофункционального плавательного центра (реконструкция Плавательного бассейна) Олимпийского комплекса «Лужники» (извещение №

0473000015316000012) обоснованной в части неправомерно выбранного способа проведения закупки, неразмещения в составе Документации проектно-сметной документации.

- Признать в действиях Заказчика нарушения пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 31, части 13 статьи 34, пунктов 1, 4 части 1 статьи 50, части 2 статьи 59 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок не выдавать, поскольку Конкурс отменен решением от 23.11.2016 г.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.