

по результатам рассмотрения жалобы ООО «РусАльянс Строй» 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»

17.09.2015 Москва

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

XX

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX

XX

XX
(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «РусАльянс Строй»: XXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 11.09.2015 б/н, XXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 15.09.2015 № 728-2015, XXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 15.09.2015 № 727-2015;

ФГУП «Главное управление инженерных работ №2 при Федеральном агентстве специального строительства»: XXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 17.09.2015 № 34/6/2-155Д, XXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 27.03.2015 № 34/6/2-80Д, XXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 13.04.2015 № 34/6/2-88Д, XXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 17.09.2015 № 34/6/2-156Д,

рассмотрев жалобу ООО «РусАльянс Строй» б/н б/д на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Главное управление инженерных работ №2 при Федеральном агентстве специального строительства» при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора на выполнение дополнительных строительно-монтажных работ по объекту № П-9/14 (извещение № 31502718599) 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 «РусАльянс Строй» (далее – Заявитель) б/н б/д (вх. от 11.09.2015 № 96877/15) на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Главное управление инженерных работ №2 при Федеральном агентстве специального строительства» (далее – Заказчик) при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора на выполнение дополнительных строительно-монтажных работ по объекту № П-9/14 (извещение № 31502718599) (далее – Закупка у единственного поставщика).

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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг Федерального государственного унитарного предприятия «Главное управление инженерных работ № 2 при Федеральном агентстве специального строительства» (ФГУП «ГУИР № 2 при Спецстрое России»), утвержденным Приказом «ФГУП ГУИР № 2 при Спецстрое России» от «31» августа 2015 года № 188 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) статьи 4 Закона о закупках.

01.09.2015 на официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки у единственного поставщика (далее – Извещение).

Из жалобы и пояснений Представителя Заявителя на заседании Комиссии ФАС России следует, что при проведении Закупки у единственного поставщика Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно:

1. Заявка победителя Закупки у единственного поставщика ООО «Спецстрой — 1» не соответствует требованиям Документации;
 - -
 - Заказчиком в проекте договора по Закупке у единственного поставщика ненадлежащим образом установлен аванс;
 - Предлагаемый к выполнению по результатам Закупки у единственного поставщика объем работ является предметом заключенного между ООО «РусАльянс Строй» и ФГУП «Главное управление инженерных работ №2 при Федеральном агентстве специального строительства» договора от 22.07.2014 №1638-2014/СМР.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Закупки у единственного поставщика действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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

1. 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупке).

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 (часть 3 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно пункту 1 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о способе закупки.

Пунктом 15.1 Положения о закупке предусмотрены следующие способы проведения закупок:

- 1) открытый аукцион в электронной форме;
- 2) конкурс;
- 3) запрос предложений;
- 4) запрос котировок;
- 5) закупка у Единственного поставщика (исполнителя, подрядчика);
- 6) закупка малой стоимости.

Закупка у Единственного поставщика – способ закупки, при котором договор заключается без использования конкурентных процедур в случаях, определенных статьей 33 Положения о закупке (пункт 16.5 Положения о закупке).

Согласно Протоколу от 01.09.2015 № 488/2015-1 заседания Закупочной комиссии по вопросу согласования заключения договора на выполнение дополнительных строительно-монтажных работ по объекту № П-9/14 в соответствии с подпунктом 2 пункта 33.4 Положения о закупке принято решение заключить договор с ООО «СПЕЦСТРОЙ-1».

В соответствии с подпунктом 2 пункта 33.4 Положения о закупке «...закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) может осуществляться, в том числе, когда приобретаются товары, работы, услуги, процедура закупки которых конкурентным способом была признана несостоявшейся по основаниям, предусмотренным настоящим Положением (не подано ни одной заявки или все поданные заявки отклонены). При этом договор должен быть заключен на условиях, предусмотренных закупочной документацией, в том числе, цена договора не должна превышать начальную (максимальную) цену, указанную в извещении о проведении 53 закупки. При этом договор должен быть заключен с поставщиком (исполнителем, подрядчиком), соответствующим условиям и требованиям закупочной документации...».

При этом согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках и подпункту 4 пункта 9 Положения о закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе, документация о закупке.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что документация о проведении Закупки у единственного поставщика на официальном сайте не размещена.

Указанные действия (бездействие) Заказчика, выразившиеся в не размещении на официальном сайте документации о проведении Закупки у единственного поставщика, нарушают часть 5 статьи 4 и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

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

Исходя из вышеизложенного, а также в связи с тем, что Заказчиком не размещена документация о проведении Закупки у единственного поставщика, на заседании Комиссии ФАС России не представляется возможным проверить соответствие заявки победителя Закупки у единственного поставщика ООО «СПЕЦСТРОЙ-1» требованиям Документации.

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 4.6 проекта договора по Закупке у единственного поставщика, размещенного на официальном сайте, следует, что:

«...Подрядчик вправе произвести авансирование Субподрядчика...Общий размер авансовых платежей по Договору не может превышать 50% от Цены Договора.«...Заказчик в течение 30 (рабочих) дней после подписания настоящего Договора и на основании предоставленного Подрядчиком счета на аванс, при условии получения от Подрядчика банковской гарантии, предусмотренной пунктом 1.2 настоящего Договора, выплачивает Подрядчику аванс в размере равном сумме предоставленной банковской гарантии, но не более 30% от цены Договора. Погашение аванса в период от его получения до полного погашения, производится путём вычетов из сумм, подлежащих оплате Подрядчику за выполненные работы, сумм пропорциональных доле выплаченного аванса к цене Договора, с учетом всех удержаний предусмотренных Договором. Сумма удержания включается в справку о стоимости выполненных работ по форме КС-3...».

Таким образом, в пункте 4.6 проекта договора, размещенного на официальном сайте, в нарушение пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлен надлежащим образом порядок оплаты закупаемых работ.

Данные 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. На заседании Комиссии ФАС России установлено, что между ООО «РусАльянс Строй» и ФГУП «Главное управление инженерных работ №2 при Федеральном агентстве специального строительства» договор от 22.07.2014 №1638-2014/СМР на выполнение проектно-исследовательских и строительно-монтажных работ по объекту № П-9/14.

Закупка у единственного поставщика (извещение № 31502718599) проводилась на право заключения договора на выполнение дополнительных строительно-монтажных работ по объекту № П-9/14.

Таким образом, наименование предмета договора, заключаемого по результатам проведения Закупки у единственного поставщика не совпадает с наименованием предмета договора от 22.07.2014 №1638-2014/СМР.

Кроме того, исходя из того, что Заказчиком не размещена на официальном сайте документация о проведении Закупки у единственного поставщика, не установлен объем выполняемых работ, не представляется возможным установить обоснованность довода Заявителя о том, что предлагаемый к выполнению по результатам Закупки у единственного поставщика объем работ является предметом заключенного между ООО «РусАльянс Строй» и ФГУП «Главное управление инженерных работ №2 при Федеральном агентстве специального строительства» договора от 22.07.2014 №1638-2014/СМР.

4. В соответствии с частью 2 статьи 4 Закона о закупках Заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 2 Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.09.2012 №932 (далее – Правила), в план закупки включаются сведения о закупке товаров (работ, услуг), необходимых для удовлетворения потребностей заказчика.

В плане закупки Заказчика на 2015 год, размещенном на официальном сайте, отсутствует информация о Закупке у единственного поставщика.

Учитывая изложенное, указанные действия противоречат пункту 2 Правил и нарушают часть 2 статьи 4 Закона о закупке, содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте, по результатам Закупки у единственного поставщика заключен Договор от 14.09.2015 № 2143-2015/СМР/П-9/14.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РусАльянс Строй» б/н б/д на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Главное управление инженерных работ №2 при Федеральном агентстве специального строительства» при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора на выполнение дополнительных строительно-монтажных работ по объекту № П-9/14 (извещение № 31502718599) (далее — Закупка у единственного поставщика) обоснованной в части ненадлежащим образом установленного аванса в проекте договора по Закупке у единственного поставщика.

2. Признать ФГУП «Главное управление инженерных работ №2 при Федеральном агентстве специального строительства» нарушившим часть 2, часть 5, пункт 6 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 17.09.2015 № 223ФЗ-253 /15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частями 5, 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранении выявленных нарушений, не выдавать в связи с заключенным по результатам закупки договором.

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