

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-901/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЛББ» 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»

13.11.2020

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

Московский фонд реновации жилой застройки: <...> ,

ООО «ЛББ»: <...> ,

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу ООО «ЛББ» от 06.11.2020 № 11 на действия (бездействие) заказчика Московского фонда реновации жилой застройки при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период выполнения проектно-изыскательских работ и на период строительства, на выполнение проектно-изыскательских и подрядных работ по строительству объекта: «Жилой дом с инженерными сетями и благоустройством территории (со сносом зданий по адресу: г. Москва, район Южное Бутово, ул. Ливенская, д. 1; ул. Ливенская, д. 2; ул. Ливенская, д. 3)» по адресу: г. Москва, внутригородское муниципальное образование Южное Бутово, улица Ливенская, земельный участок 1 (Ливенская ул., вл. 1) (Юго-Западный административный округ) (извещение № 32009644940) 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 «ЛББ» (далее – Заявитель) от

29.09.2020 № 4 на действия (бездействие) заказчика Московский фонд реновации жилой застройки (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период выполнения проектно-изыскательских работ и на период строительства, на выполнение проектно-изыскательских и подрядных работ по строительству объекта: «Жилой дом с инженерными сетями и благоустройством территории (со сносом зданий по адресу: г. Москва, район Южное Бутово, ул. Ливенская, д. 1; ул. Ливенская, д. 2; ул. Ливенская, д. 3)» по адресу: г. Москва, внутригородское муниципальное образование Южное Бутово, улица Ливенская, земельный участок 1 (Ливенская ул., вл. 1) (Юго-Западный административный округ) (извещение № 32009644940) (далее – Конкурс, Жалоба).

В соответствии с пунктом 1 части 1 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.

В соответствии с Федеральным законом Российской Федерации от 15.04.1993 № 4802-1 «О статусе столицы Российской Федерации» и Постановлением Правительства г. Москвы от 08.08.2017 «Об учреждении Московского фонда реновации жилой застройки» при осуществлении закупок товаров, работ, услуг Заказчик руководствуется Законом о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. извещение о проведении Конкурса, документация о

проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 03.11.2020;

2. начальная (максимальная) цена договора – 2 049 299 613 рублей;
3. дата окончания подачи заявок — 19.11.2020;
4. дата рассмотрения заявок – 19.11.2020;
5. дата подведения итогов — 23.11.2020.

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 единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что Заказчиком при проведении Конкурса нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1.

1.

1. Заказчиком принято неправомерное решение о проведении Конкурса не в электронной форме, в том числе установлено положение о подаче заявок на участие в Конкурсе, а также запросов о разъяснении положений Документации в бумажной форме;
2. Заказчиком принято неправомерно решение об объединении в один лот строительно-монтажных, инженерно-изыскательных работ, а также работ по исполнению функций технического заказчика.

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 и Документацией.

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

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком при проведении Конкурса

нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение о проведении Конкурса не в электронной форме, в том числе установлено положение о подаче заявок на участие в Конкурсе, а также запросов о разъяснении положений Документации в бумажной форме.

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.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках документом, регламентирующим деятельность заказчика, является положение о закупке.

При этом согласно части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений), а также иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 15 Документации заявки на участие в закупке подаются участниками на бумажном носителе.

При этом в соответствии с пунктом 18 Документации запросы о разъяснении положений конкурсной документации, подаваемые в письменном виде по форме Приложения № 12 должен предоставляться по адресу: Фонд реновации, г. Москва, Милютинский переулок, д. 5, стр. 2, каб.711. Запрос о разъяснении положений конкурсной документации, поданный в ином порядке, рассмотрению не подлежит.

В соответствии с разделом 9(1) Положения о закупке предусмотрено проведение закупочной процедуры путем конкурса не в электронной форме.

Согласно пункту 9(1).10 Положения о закупке при проведении процедуры закупки в письменной форме направление участниками такой закупки запросов о даче разъяснений положений извещения об осуществлении конкурентной закупки и (или) документации о конкурентной закупке, осуществляется в письменной форме по адресу и в порядке, установленным в документации о закупке. Размещение в ЕИС таких

разъяснений обеспечивается Заказчиком.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что согласно сведениям, размещенным в ЕИС, местом нахождения Заказчика, а также местом предоставления Документации, предоставления разъяснений Документации и подачи заявки на бумажном носителе является г. Москва, с связи с чем, по мнению Комиссии ФАС России, проведение закупки не в электронной форме во время введения в соответствующем субъекте Российской Федерации ограничительных мер, связанных с распространением *новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-NCOV, признанной обстоятельством непреодолимой силы, может привести к ограничению конкуренции, а также к ограничению количества потенциальных участников закупки, не имеющих возможности представить заявку на бумажном носителе по указанному в Документации адресу, а также направить соответствующий запрос о разъяснении положений Документации.*

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком принято неправомерно решение об объединении в один лот строительно-монтажных, инженерно-изыскательных работ, а также оказание услуг по исполнению функций технического заказчика.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в том числе сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с [частью 6.1 статьи 3](#) Закона о закупках (при необходимости).

Также, пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в

документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с Документацией предметом закупки является выполнение проектно-изыскательских и подрядных работ по строительству объекта, а также оказание услуг по исполнению функций технического заказчика.

При этом согласно пункту 16.4 Документации к участникам закупки установлено требование о том, что участник закупки должен быть членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства и отвечать требованиям, предусмотренным градостроительным кодексом Российской Федерации и действующего законодательства Российской Федерации.

В подтверждение указанному требованию участник закупки в составе заявки должен представить действующую выписку из реестра членов саморегулируемой организации о соответствии члена СРО 3 (и выше) уровню ответственности, предусмотренному частями 13 статьи 55.16 градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ).

Вместе с тем, [пунктом 22 статьи 1](#) ГрК РФ установлен перечень функций технического заказчика, к которым выполнение работ по инженерным

изысканиям, подготовке проектной документации, строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства [ГрК РФ](#) не отнесены.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 420](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. При этом согласно [пункту 1 статьи 702](#) ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. В случае, если технический заказчик и подрядчик являются одним и тем же лицом, договор строительного подряда от имени застройщика таким заказчиком не может быть заключен. В случае, если договор на выполнение функций технического заказчика и договор строительного подряда будут заключены застройщиком с одним и тем же лицом, то в дальнейшем не могут быть исполнены существенные условия и обязанности сторон, предусмотренные [главой 37](#) ГК РФ.

Исходя из норм [статей 748](#) и [749](#) ГК РФ, [части 2 статьи 53](#) ГрК РФ и [пункта 3](#) Положения о проведении строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 21 июня 2010 г. № 468, которыми установлены функции технического заказчика по контролю и надзору за ходом и качеством выполняемых подрядчиком работ, следует, что лицо, осуществляющее строительный контроль от имени заказчика, и подрядчик также не могут быть одним и тем же лицом.

Таким образом, исполнение функций технического заказчика, а также выполнение проектно-изыскательских и подрядных работ по строительству объекта относятся к разным рынкам, выполнение которых осуществляется лицами, обладающими соответствующей специальной правоспособностью (членством в СРО) по каждому из видов работ.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком принято неправомерное решение об объединении в один лот выполнения проектно-изыскательских работ, подрядных работ по строительству объекта и оказания услуг по исполнению функций технического заказчика, что не соответствует требованиям действующего законодательства в сфере закупок товаров, работ и услуг и ограничивает количество участников закупки.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что

указанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая, что текст Жалобы содержит ссылку на пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

3. В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Приложением № 4 Документации установлены критерии оценки заявок на участие в конкурсе, их содержание, значимость и порядок оценки.

Оценка заявок участников Конкурса осуществляется, в том числе по показателю № 1 «Наличие опыта выполнения подрядных работ по строительству объектов капитального строительства» критерия «Квалификация участника».

При этом согласно указанному критерию при оценке заявок рейтинг участника закупки, полученный по результатам оценки, определяется как сумма баллов по всем показателям указанного критерия с учетом значимости показателя.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что Заказчиком по показателю № 1 «Наличие опыта выполнения подрядных работ по строительству объектов капитального строительства» критерия «Квалификация участника» не установлена значимость.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 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.

1.

1. Признать жалобу ООО «ЛББ» (ИНН: 6229040149; ОГРН: 1106229003440) от 16.11.2020 № 11 на действия (бездействие) заказчика Московский фонд реновации жилой застройки (ИНН: 7703434808; ОГРН: 1177700018319) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период выполнения проектно-изыскательских работ и на период строительства, на выполнение проектно-изыскательских и подрядных работ по строительству объекта: «Жилой дом с инженерными сетями и благоустройством территории (со сносом зданий по адресу: г. Москва, район Южное Бутово, ул. Ливенская, д. 1; ул. Ливенская, д. 2; ул. Ливенская, д. 3)» по адресу: г. Москва, внутригородское муниципальное образование Южное Бутово, улица Ливенская, земельный участок 1 (Ливенская ул., вл. 1) (Юго-Западный административный округ) (извещение № 32009644940) обоснованной.
2. Признать Московский фонд реновации жилой застройки нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункты 1, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 13.11.2020 № 223ФЗ-901/20.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 13.11.2020 № 223ФЗ-901/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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