

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-980/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПК «Стеклокомпозит» 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»

17.10.2019 Москва

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

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов Комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «ПК «Стеклокомпозит» б/н б/д (вх. от 14.10.2019 № 180029-ЭП/19) на действия (бездействие) заказчика АО «Мосводоканал» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по объекту: «Вынос сетей канализации по объекту: «Строительство многоуровневой транспортной развязки на пересечении Северного дублера Кутузовского проспекта, Шелепихинской набережной и ТТК с необходимой для функционирования уличной - дорожной сетью, переустройство инженерных сетей коммуникаций и железнодорожной инфраструктуры. Этап 3». Участок 3 «Строительство дублера Филевского канала на участке от Шелепихинской набережной напротив д.12 до камеры № K25000533» (извещение № 31908237215), 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 «ПК «Стеклокомпозит» (далее — Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Мосводоканал» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по объекту: «Вынос сетей канализации по объекту: «Строительство многоуровневой транспортной развязки на пересечении Северного дублера Кутузовского проспекта, Шелепихинской набережной и ТТК с необходимой для функционирования уличной - дорожной сетью, переустройство инженерных сетей коммуникаций и железнодорожной инфраструктуры. Этап 3». Участок 3 «Строительство дублера Филевского канала на участке от Шелепихинской набережной напротив д.12 до камеры № К25000533» (извещение № 31908237215) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 закупке продукции для нужд АО «Мосводоканал», утвержденного Советом директоров АО «Мосводоканал» 27.12.2019 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 Закона о закупках.

26.08.2019 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС

1. дата окончания подачи заявок — 07.10.2019;
2. на участие в Конкурсе подана и допущена к участию в Конкурсе 1 заявка.
3. начальная (максимальная) цена договора — **1 830 742 974** рублей;
4. подведения итогов Конкурса — 10.10.2019;
5. дата рассмотрения заявок — 07.10.2019;

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 ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, поскольку Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 19.09.2019 № 223Ф3-917/19.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

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.

Как указано выше, частью 1 статьи 2 Закона о закупках установлено, что 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.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

При этом согласно статье 36 Закона о защите конкуренции

коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

16.09.2019 в ФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса (далее — Жалоба 1).

Согласно Жалобе 1 Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлено описание товаров по предмету Конкурса.

В ходе рассмотрения Жалобы 1 Комиссией ФАС России установлено, что Документация содержит указания на использование товаров конкретного производителя при выполнении работ по предмету Конкурса, при этом не содержит указаний на возможность использования эквивалентов таких товаров.

По итогам рассмотрения Жалобы 1 Комиссией ФАС России принято решение от 19.09.2019 № 223ФЗ-917/19 (далее — Решение № 223ФЗ-917/19), согласно которому Жалоба 1 признана обоснованной.

Решением № 223ФЗ-917/19 в действиях Заказчика выявлены нарушения части 6.1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся

Также в соответствии с Решением № 223ФЗ-917/19 Заказчику выдано обязательное для исполнения Предписание № 223ФЗ-917/19, направленное на устранение выявленных нарушений, а именно:

1.

1.

1. Заказчику, отменить протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса, вернуть заявки участникам Конкурса, а также уведомить участников Конкурса о совершении таких действий.
2. Заказчику внести изменения в документацию о проведении Конкурса в соответствии с Законом о закупках и с учетом принятого Решения № 223ФЗ-917/19.

3. Заказчику назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе, дату рассмотрения заявок и подведения итогов Конкурса, а также разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе, дате рассмотрения заявок на участие в Конкурсе и дате подведения итогов Конкурса в соответствии с Законом о закупках, Положения о закупках.
4. Заказчику разместить в ЕИС информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-3 Предписания № 223ФЗ-917/19.
5. Заказчику продолжить проведение Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупке, Положения о закупках, документации о проведении Конкурса.

В соответствии с Предписанием № 223ФЗ-917/19 Заказчику необходимо в срок до 04.10.2019 представить в ФАС России подтверждение исполнения указанного предписания.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Предписание № 223ФЗ-917/19 исполнено в полном объеме, в том числе внесены изменения в Документацию с учетом Решения № 223ФЗ-917/19.

Согласно пункту 10 технического задания Документации (в редакции размещенной в ЕИС 27.09.2019) установлено: «В случае, если в закупочной документации, в том числе в проектно-сметной документации, содержится указание на товарный знак/марку/фирменное наименование одного из производителей, по предварительному согласованию с Заказчиком возможна замена такой продукции на эквивалент без увеличения сметной стоимости».

Учитывая изложенное, Предписание № 223ФЗ-917/19 Заказчиком исполнено.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что Положение о закупках и Документация не содержат порядка согласования Заказчиком замены товаров на эквиваленты, что ставит возможность исполнителя использовать при выполнении работ эквивалентные товары в Зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников и, как следствие, может ограничить количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанное

положение технического задания Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункт 1.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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. Признать жалобу ООО «ПК «Стеклокомпозит» (ИНН: 6229040420, ОГРН: 1106229003770) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Мосводоканал» (ИНН: 7701984274, ОГРН: 1127747298250) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по объекту: «Вынос сетей канализации по объекту: «Строительство многоуровневой транспортной развязки на пересечении Северного дублера Кутузовского проспекта, Шелепихинской набережной и ТТК с необходимой для функционирования уличной - дорожной сетью, переустройство инженерных сетей коммуникаций и железнодорожной инфраструктуры. Этап 3». Участок 3 «Строительство дублера Филевского канала на участке от Шелепихинской набережной напротив д.12 до камеры № K25000533» (извещение № 31908237215) необоснованной
2. Признать в действиях АО «Мосводоканал» нарушения части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать АО «Мосводоканал» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 17.10.2019 № 223ФЗ-980/19.

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