

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-791/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Алеф» 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»

20.12.2016 Москва

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

<...>

при участии представителей:

ГУП «Московский метрополитен»: Склярской А.И. - доверенность от 29.09.2016 № С-03-09/66.

Представители ООО «Алеф» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Алеф» от 13.12.2016 № ЭЛ-13/12/001 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),

### У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Алеф» (далее - Заявитель) от 13.12.2016 № ЭЛ-13/12/001 (вх. 184867-ЭП/16 от 13.12.2016) 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 19.08.2015 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 — 26.12.2016 в 10:00;

дата рассмотрения заявок — 10.01.2017 в 16:00;

дата подведения итогов — 12.01.2017 в 16:00.

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

1. Заказчиком неправомерно объединены в один лот различные по функциональным и технологическим признакам виды работ, что ограничивает количество участников закупки;

- 

- 

- Заказчиком в Извещении указан неверный код ОКПД;
    - установленный порядок и критерии оценки в Документации,

противоречат правилам оценки предусмотренным Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.11.2016 № 1184.

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 Заказчиком неправомерно объединены в один лот различные по функциональным и технологическим признакам виды работ, что ограничивает количество участников закупки.

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 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, 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.

Таким образом, 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.

Отсутствие в Документации требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к

функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ, в том числе отсутствие проектной документации в полном объеме, приводит к невозможности формирования участником закупки предложения по исполнению государственного (муниципального) контракта.

Таким образом, отсутствие проектной документации в составе документации о закупке на строительство объекта означает, что заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого контракта, что лишает участника закупки обоснованно сформировать свое предложение.

Кроме того, индивидуальные предприниматели или юридические лица в соответствии с частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в том числе осуществлять подготовку проектной документации и строительство, исключительно при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам.

При этом саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, и саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих строительство, являются самостоятельными видами саморегулируемых организаций.

Так, договор на подготовку проектной документации заключается с лицом, обладающим свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации подготовки проектной документации, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным проектировщиком). Договор на осуществление строительно-монтажных работ с лицом, обладающим свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора, юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Кроме того, согласно приложению №1 к «Техническому заданию» Документации установлен перечень объектов проектирования и строительства, такие как: транспортно-пересадочного узла «Павелецкий», «Парк Победы», «Боровское шоссе», «Озёрная», «Рассказовка (Новопеределкино)», «Терешково», «Шелепиха», «Электрозаводская», «Авиамоторная», «Рязанская».

Указанные объекты являются различными объектами капитального строительства, функционально и технологически не связанных между собой.

На основании вышеизложенного, Заказчиком неправомерно объединены в один предмет объекта закупки работы по подготовке проектной документации и работы по строительству указанных объектов, что нарушает части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в Извещении указан неверный код ОКПД.

В соответствии с информацией размещенной в ЕИС закупка проводится по коду ОКПД 71.12.14 «Услуги по инженерно-техническому проектированию туннелей, автомагистралей, улиц, транспортных развязок и подобных объектов».

Извещением установлен предмет закупки: «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».

Пунктом 1.4 «Технического задания» Документации установлен объем выполняемых работ, в соответствии с которым исполнитель по договору должен выполнить инженерные изыскания, разработать в необходимом объеме проектной и рабочей документации.

Таким образом, исполнителю по договору необходимо произвести в рамках заключаемого договора инженерно-техническое проектирование объектов технологической части транспортно-пересадочных узлов.

Вместе с тем, представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явились, а также не представили документов, информации подтверждающих, что Заказчиком в Извещении указан неверный код ОКПД.

- - - Из Жалобы Заявителя следует, что установленный порядок и критерии оценки в Документации, противоречат правилам оценки предусмотренным Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.11.2016 № 1184.

Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

- - Пунктом 26 «Информационной карты» Документации установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе, а именно: критерий №1 – цена договора (с учетом НДС) ( $K1=0,60$ ), критерий №2 – квалификация участника закупки ( $K2=0,40$ ).

Постановление Правительства РФ от 14.11.2016 №1184 «О внесении изменения в Правила оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» установлено дополнение к правилам оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 28 ноября 2013 г. № 1085 «Об утверждении Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а именно в случае

проведения закупки на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения критерий цена договора должен составлять 80%, критерий квалификация участника 40%.

Вместе с тем, на основании Закона о закупках, не проводятся закупки для государственных и муниципальных нужд, в связи с чем на положения Документации не распространяются требования Постановление Правительства РФ от 14.11.2016 №1184 «О внесении изменения в Правила оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Учитывая изложенного, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

4. 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.

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.

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

РЕШИЛА:

- Признать жалобу ООО «Алеф» от 13.12.2016 № ЭЛ-13/12/001 (вх. 184867-ЭП/16 от 13.12.2016) 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 неправомерного объединения в один лот различных по функциональным и технологическим признакам виды работ.
- 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».

3. Не выдавать обязательное для исполнения предписание направленное на устранение выявленных нарушений, так как закупка отменена.

4. Не передавать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 20.12.2016 № 223ФЗ-791/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, так как ранее по данной закупке переданы 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.

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