

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-188/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Энерго» на действия (бездействие) заказчика, оператора 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»

19.03.2018 Москва

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

ведущего заседания Комиссии - <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Энерго» от 07.03.2018 № 18/03-05 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС», организатора АО «ЭССК ЕЭС» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг на проведение комплекса работ по осуществлению государственного кадастрового учета земельных участков и оформлению (переоформлению) прав на земельные участки, занятые находящимися в собственности ПАО «ФСК ЕЭС» объектами недвижимости (линии электропередачи напряжением 220 кВ в зоне ответственности филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Центра) (извещение № 31705983907), 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 «Энерго» (далее — Заявитель) от 07.03.2018 № 18/03-05 (вх. 34743/18 от 07.03.2018) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (далее — Заказчик), организатора АО «ЭССК ЕЭС» (далее — Организатор) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг на проведение комплекса работ по осуществлению государственного кадастрового учета земельных участков и

оформлению (переоформлению) прав на земельные участки, занятые находящимися в собственности ПАО «ФСК ЕЭС» объектами недвижимости (линии электропередачи напряжением 220 кВ в зоне ответственности филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Центра) (извещение № 31705983907) (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 настоящей статьи 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 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 закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «ФСК ЕЭС», утвержденным решением Совета директоров ПАО «ФСК ЕЭС» № 342 от 10.10.2016 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее - ЕИС) 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 в ЕИС предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

29.11.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации, размещенной в ЕИС:

Дата окончания подачи заявок 19.01.2018;

Дата рассмотрения заявок 01.03.2018;

На участие в Конкурсе подано 8 заявок, в том числе заявка Заявителя, при этом допущено к участию в Конкурсе 2 заявки.

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 настоящего Федерального закона 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 при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Конкурсе;
    - Заказчиком принято неправомерное решение о допуске заявок ООО «НПП «Компьютерные технологии» и ПАО «МБКР» к участию в Конкурсе.

Представители Заказчика, Организатора 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.

В ходе заседания 16.03.2018 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 19.03.2018.

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 представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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 подпунктом 5 статьи 1.3 Положения о закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с протоколом заочного заседания Конкурсной комиссии от 01.03.2018 № 4/38321 (далее - Протокол) Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием заявки Заявителя требованиям пункта 2.3.1.2 Тома 1 Документации.

Пунктом 2.3.1.2 Тома 1 Документации установлено, в том числе: «Чтобы претендовать на победу в Конкурсе и получения права заключить Договор, Участник Конкурса должен отвечать, следующим требованиям:

- должен быть членом саморегулируемой организации (СРО) основанной на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, включенной в государственный реестр саморегулируемых организаций».

В соответствии с частью 2 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ) член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

- - 
  - наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 ГрК РФ;
  - если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом настоящей части договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Организатора представил материалы, заявку Заявителя и сообщил, что в представленной Заявителем выписке СРО от 22.12.2017 № 000142 отсутствуют сведения о наличии сформированного компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств.

Таким образом, учитывая требования части 2 статьи 55.8 ГрК РФ, представленная Заявителем выписка СРО от 22.12.2017 № 000142 не подтверждает возможность выполнения работ по предмету Конкурса.

В соответствии с пунктом 2.9.2.2 Тома 1 Документации по результатам проведения отборочной стадии Конкурсная комиссия отклоняет конкурсные заявки, которые, в том числе поданы участниками Конкурса, которые не соответствуют установленным в Документации отборочным критериям.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя, не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение о допуске заявок ООО «НПП «Компьютерные технологии» и ПАО «МБKR» к участие в Конкурсе, поскольку размер сформированного компенсационного фонда таких участников не позволяет осуществлять инженерные изыскания по договору, заключаемому по результатам проведения Конкурса.

Как указывалась выше, в соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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 Протоколу заявки ООО «НПП «Компьютерные технологии» и ПАО «МБKR» признаны Заказчиком соответствующими требованиям Документации.

В соответствии с частью 11 статьи 55.16 ГрК РФ установлено, что минимальный размер вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена саморегулируемой организации в области инженерных изысканий или саморегулируемой организации в области архитектурно-строительного проектирования, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации с использованием конкурентных способов заключения договоров, в

зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации составляет:

- - - сто тысяч рублей в случае, если член саморегулируемой организации планирует осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства (далее в целях настоящей части - строительство), стоимость которого по одному договору не превышает шестьдесят миллионов рублей (первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);
    - пятьсот тысяч рублей в случае, если член саморегулируемой организации планирует осуществлять строительство, стоимость которого по одному договору не превышает пятьсот миллионов рублей (второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации);
    - один миллион пятьсот тысяч рублей в случае, если член саморегулируемой организации планирует осуществлять строительство, стоимость которого по одному договору не превышает три миллиарда рублей (третий уровень ответственности члена саморегулируемой организации);
    - два миллиона рублей в случае, если член саморегулируемой организации планирует осуществлять строительство, стоимость которого по одному договору не превышает десять миллиардов рублей (четвертый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);
    - пять миллионов рублей в случае, если член саморегулируемой организации планирует осуществлять строительство, стоимость которого по одному договору составляет десять миллиардов рублей и более (пятый уровень ответственности члена саморегулируемой организации).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявки участников Конкурса и сообщил, что выполнение инженерных изысканий является частью работ по предмету Конкурса. При этом согласно представленным на Заседании Комиссии ФАС России материалам, инженерные работы, включают в себя сбор исходных данных о земельных (лесных) участниках, права на которые подлежат оформлению, а также подготовительные и топографо-геодезические работы на земельных участках и составляют 20 798 550,00 рублей, что согласно пояснениям Заказчика соответствует взносу в компенсационной взнос СРО в сто тысяч рублей.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих о неправомерном решении Заказчика о допуске заявок ООО «НПП «Компьютерные технологии» и ПАО «МБKR» к участию в Конкурсе.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

3. 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 подпунктом 5 статьи 1.3 Положения о закупке.

Подпунктом «е» пункта 2.3.1.2 Тома 1 Документации установлено: «Чтобы претендовать на победу в Конкурсе и получения права заключить Договор, Участник Конкурса должен отвечать следующим требованиям:

- наличие опыта по оформлению имущественно-правовых отношений, включая государственную регистрацию прав и проведение кадастровых работ в отношении линейных объектов федерального значения, за последние 5 лет до даты подачи заявки на участие в настоящем конкурсе по 1 (одному) договору (контракту), сумма выполненных работ по которому должна быть не менее 20% от начальной (предельной) цены, установленной настоящей конкурсной документации».

Согласно пункту 2.3.2.2 Тома 1 Документации в подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет: «Справка об опыте оформления имущественно-правовых отношений, включая государственную регистрацию прав и проведение кадастровых работ в отношении линейных объектов федерального значения, в том числе объектов электросетевого хозяйства, за последние 5 лет по установленной в настоящей Конкурсной документации форме (раздел 4, форма 7), с приложением заверенных уполномоченным лицом Участника копий документов по выполненным договорам (актов оказанных услуг, договоров, с обязательным указанием сумм в договорах и актах)».

Вместе с тем, участник Конкурса может не обладать опытом по оформлению имущественно-правовых отношений, включая государственную регистрацию прав и проведение кадастровых работ в отношении линейных объектов федерального значения, при этом ранее выполнять работы по оформлению имущественно-правовых отношений, включая государственную регистрацию прав и проведение кадастровых работ иных объектов надлежащим образом в соответствии с требованиями договора оказания услуг.

При этом на заседании Комиссии ФАС России представителем Заказчика не представлено доказательств, свидетельствующих о наличии законодательно закрепленных требований к выполнению работ по предмету Конкурса.

С учетом изложенного, наличие у участников закупки опыта выполнения работ, указанного в подпункте «е» пункта 2.3.1.2 Тома 1 Документации, ограничивает количество участников закупки и не может являться критерием допуска к участию в закупке.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанное положение Документации, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 5 статьи 1.3 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения закупки, поскольку участники Конкурса не отклонялись Заказчиком исключительно в связи с неподтверждением наличия соответствующего опыта оказания услуг.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- - 
  - Признать жалобу ООО «Энерго» (ИНН: 7719764463, ОГРН: 1107746934790) от 07.03.2018 № 18/03-05 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (ИНН: 4716016979, ОГРН: 1024701893336), организатора АО «ЭССК ЕЭС» (ИНН: 7723185941, ОГРН: 1027700035285) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг на проведение комплекса работ по осуществлению государственного кадастрового учета земельных участков и оформлению (переоформлению) прав на земельные участки, занятые находящимися в собственности ПАО «ФСК ЕЭС» объектами недвижимости (линии электропередачи напряжением 220 кВ в зоне ответственности филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Центра) (извещение № 31705983907) необоснованной.
  - Признать в действиях ПАО «ФСК ЕЭС» и АО «ЭССК ЕЭС» нарушение части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
  - Обязательное для исполнения предписание не выдавать, поскольку выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения Конкурса.

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