

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-369/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Сноупром» 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»

30.05.2018 Москва

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

ведущего заседания Комиссии - <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Сноупром» от 24.05.2018 № 24/05 на действия (бездействие) заказчика АО «Горнолыжный комплекс «Манжерок» при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку, монтаж и пуско-наладку оборудования восьмиместной гондольной отцепляемой пассажирской подвесной канатной дороги (извещение № 31806493325) 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 «Сноупром» (далее - Заявитель) от 24.05.2018 № 24/05 (вх. 81426/18 от 24.05.2018) на действия (бездействие) заказчика АО «Горнолыжный комплекс «Манжерок» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку, монтаж и пуско-наладку оборудования восьмиместной гондольной отцепляемой пассажирской подвесной канатной дороги (извещение № 31806493325) (далее –

Запрос предложений, 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.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках ЗАО «Горнолыжный комплекс «Манжерок», утвержденным решением совета директоров ЗАО «Горнолыжный комплекс «Манжерок» от 09.09.2014 г. № 06/14 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (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, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколам, составленным в ходе проведения Запроса предложений:

- ○

- Извещение о проведении Запроса предложений, документация о проведении Запроса предложений (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 17.05.2018;
- Начальная (максимальная) цена договора — 1 516 081 878 рублей;
- Дата окончания подачи заявок — 24.05.2018;
- Дата рассмотрения заявок — 25.05.2018;
- Дата подведения итогов закупки — 25.05.2018.

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 Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении в составе заявки сводного сметного расчета;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о членстве участника в саморегулируемой организации;
 - Заказчиком неправомерно определен способ проведения закупки;
 - Заказчиком в составе Документации не размещена проектно-сметная документация (далее — ПСД), при этом установлен заниженный срок подачи заявок;
 - Заказчиком при формировании порядка оценки заявок участников закупки неправомерно не применены положения постановления Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1085 «Об утверждении Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление № 1085).

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положения о закупке, Документации.

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 Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении в составе заявки сводного сметного расчета.

Пунктом 43 приложения № 1 «Техническое задание» к Документации (далее — Техническое задание) установлено: «Участник закупки в обязательном порядке предоставляет, сводный сметный расчет на строительно-монтажные и пуско-наладочные работы».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что указанное требование является технической ошибкой, при этом предоставление сводного сметного расчета в составе заявки на участие в Запросе предложений не предусмотрено.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, противоречат пункту 2.2.3 Положения о закупке, части 2 статьи 2 Закона о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о членстве участника в саморегулируемой организации.

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

Пунктом 4.1 Документации установлено, в том числе требование к участникам закупки: «обладать необходимыми лицензиями или свидетельствами о допуске на поставку товаров, производство работ и оказание услуг, подлежащих лицензированию (регулированию) в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и являющихся предметом заключаемого договора».

При этом согласно приложению № 2 к Документации участникам Запроса предложений необходимо представить: «Свидетельство о допуске к определенному виду или иным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства».

Частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее

— ГрК РФ) установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо 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, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено ГрК РФ.

Вместе с тем, в соответствии с Федеральным законом от 03.07.2016 № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 01.07.2017 не допускается осуществление предпринимательской деятельности по выполнению инженерных изысканий, по осуществлению архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства на основании выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В соответствии с частью 4 статьи 55.17 ГрК РФ предоставление сведений, содержащихся в реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется по запросам заинтересованных лиц в виде выписок из реестра в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Следовательно, условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по предмету Запроса предложений, должно являться членство в саморегулируемой организации, что подтверждается выпиской из реестра членов саморегулируемой организации.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком ненадлежащим образом установлено требование о подтверждении участниками Конкурса наличия допусков, выданных СРО.

Кроме того, согласно пояснениям представителя Заказчика, выполнение строительно-монтажных работ в рамках выполнения работ по предмету Запроса предложений не предусмотрено.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в установлении требования к участникам закупки о наличии свидетельства о допуске к определенному виду работ, нарушают требования пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно определен способ проведения закупки, в связи с чем, по мнению Заявителя, установлен заниженный срок подачи заявок.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что 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.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса и аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

В соответствии с пунктом 2.2.3 Положения о закупке установлено: «Запрос предложений может проводиться в любом из следующих случаев:

- с целью обеспечения бесперебойной работы Общества необходимо ограничить сроки Закупки;
- стоимость закупаемой Продукции не превышает 5 миллионов рублей;
- при наличии нескольких Поставщиков этой Продукции, прошедших квалификационный отбор, и/или с которыми у Общества заключены генеральные (рамочные) соглашения на эту же Продукцию».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заказчиком осуществляются закупки в виде запроса предложений с целью обеспечения бесперебойной работы общества в условиях ограниченных временных ресурсов. При этом представитель Заказчика сообщил, что по результатам проведения Запроса предложений планируется замена существующей канатной дороги.

Вместе с тем, учитывая объем и характер закупаемого оборудования, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу, что закупка и монтаж восьмиместной гондольной отцепляемой пассажирской подвесной канатной дороги является средством обеспечения бесперебойной работы общества (Заказчика).

Кроме того, представителями Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, свидетельствующих о наличии обстоятельств, указанных в пункте 2.2.3 Положения о закупке, а также подтверждающих осуществление Запроса предложений в соответствии с пунктом 2.2.3 Положения о закупке.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно определен способ проведения закупки.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном определении способа проведения закупки, противоречат пункту 2.2.3 Положения о закупке, части 2 статьи 2 Закона о закупке и нарушают

требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в составе Документации не размещена ПСД.

Пунктом 2.2 Документации установлено, что требования к предмету Запроса предложений, к функциональным характеристикам, качественным характеристикам, объему работ приведены в приложении № 1 «Техническое задание» к Документации (далее — Техническое задание).

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках, в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, 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.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) 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 ГрК РФ 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.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснили, что в состав работ по предмету Запроса предложений не входят строительно-монтажные работы, в связи с чем ПСД не размещена в составе Документации.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился, и не представил доказательств, свидетельствующих о неправомерности неразмещения в составе Документации ПСД.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что Техническое задание содержит описание объектов строительства, таких как здание операторской,

здание парковки, наружные и инженерные сети и другие. При этом в соответствии с формой технического предложения заявки на участие в закупке участникам Запроса предложений необходимо представить сведения о предлагаемых условиях выполнения указанных работ.

Кроме того, пунктом 10.2.2 проекта договора к Документации установлено, что подрядчик обязан обеспечить, в том числе качество выполнения всех работ в соответствии с проектной документацией и действующими нормами и техническими условиями.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что указание в Техническом задании, проекте договора к Документации на выполнение строительно-монтажных работ установлено ошибочно.

Вместе с тем, из Документации не представляется возможным установить отсутствие необходимости выполнения строительно-монтажных работ на объектах, указанных в Техническом задании, с учетом объекта Запроса предложений.

Таким образом Заказчик не установил надлежащим образом требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого договора, что лишает участников закупки обоснованно сформировать свое предложение.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом установлен объем работ и оказываемых услуг по предмету Запроса предложений, что нарушает требования пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком при формировании порядка оценки заявок участников закупки неправомерно не применены положения Постановления № 1085.

Вместе с тем, Постановление № 1085 принято во исполнение Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», при этом Запрос предложений осуществляется в соответствии с Законом о закупках.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Также, в соответствии с решением ФАС России от 30.05.2018 № 369/18 в действиях Заказчика при проведении Запроса предложений выявлены нарушения части 1 статьи 2, пункта 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся в установлении неправомерных требований к участникам закупки, неправомерного положения о праве Заказчика допрашивать информацию, а также не

установлении дат начала и окончания разъяснений положений Документации.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Сноупром» (ИНН: 6658420083, ОГРН: 1126658036889) от 24.05.2018 № 24/05 на действия (бездействие) заказчика АО «Горнолыжный комплекс «Манжерок» (ИНН: 0408009440, ОГРН: 1040400665690) при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку, монтаж и пуско-наладку оборудования восьмиместной гондольной отцепляемой пассажирской подвесной канатной дороги (извещение № 31806493325) обоснованной в части неправомерных требований о членстве в СРО, предоставления сводного сметного расчета, неправомерного определения способа проведения закупки.
 - - Признать заказчика АО «Горнолыжный комплекс «Манжерок» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9 статьи 4, пункты 1, 9, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание от 30.05.2018 № 223ФЗ-369/18, по данному делу предписание не выдавать.
 - В связи с тем, что материалы вы выявленным нарушениям переданы на основании решения по делу от 30.05.2018 № 223ФЗ-369/18 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России, материалы по настоящему делу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать.

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

