

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-71/17

по результатам рассмотрения жалобы ГУП «РЭМ» на действия (бездействие) заказчика, организатора закупки 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»

26.01.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> ,

при участии представителей:<...>

рассмотрев жалобу ООО «ТИТАН-Сервис» от б/д № б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 19.01.2017 № ИШ/2359-2, на действия (бездействие) заказчика ГУП «РЭМ» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договоров на разработку проекта стадии «Р», выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ по техническому перевооружению нежилых помещений общей площадью 18 335,4 кв. м (этажи 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13) в здании по адресу: г. Москва, 1-й Красногвардейский пр., д. 21, стр. 1 (извещение № 31604605527), 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 «ТИТАН-Сервис» (далее - Заявитель) от б/д № б/н, направленная письмом Московского УФАС России от 19.01.2017 № ИШ/2359-2, на действия (бездействие) заказчика ГУП «РЭМ» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договоров на разработку проекта стадии «Р», выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ по техническому перевооружению нежилых помещений общей площадью 18 335,4 кв. м (этажи 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13) в здании по адресу: г. Москва, 1-й Красногвардейский пр., д. 21, стр. 1 (извещение № 31604605527) (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 закупке, утвержденного Генеральным директором ГУП «Московское имущество» от 10.02.2016 № 46-03 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе (далее – ЕИС) при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 5 Закона о закупках.

28.12.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок на участие — 18.01.2017 в 09:15;

дата и время рассмотрения заявок - 09.02.2017 в 14:30;

дата и время подведения итогов – 10.02.2017 в 12:30.

Начальная максимальная цена: 1 070 763 210 ,00 рублей.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки в части опыта участника закупки.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки в части опыта участника закупки.

Пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации содержат критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и

сопоставления заявок на участие в закупке.

Аналогичное требование предусмотрено пунктом 18.2 Положения о закупке.

Приложением № 2 к Информационной карте Документации установлены критерии оценки, их содержание и значимость:

№/№	Наименование критерия	Значимость критерия
1	Цена договора	50 %
2	Квалификация участников закупки, в том числе: опыт работы, связанный с предметом договора, деловая репутация.	50 %

Предметом оценки по нестоимостному критерию оценки «Квалификация участников закупки, в том числе: опыт работы, связанный с предметом договора, деловая репутация» является в том числе:

- объем работ, выполненных собственными силами, и/или принятых работ, выполненных третьими лицами (подрядчиками и субподрядчиками), в зданиях повышенной этажности – 45 этажей и более, а также общая площадь помещений, в которых договором предусмотрено выполнение аналогичных работ;
- предельно необходимое максимальное значение объема выполненных собственными силами, и/или принятых работ, выполненных третьими лицами (подрядчиками и субподрядчиками) в размере 2 000 000 000 рублей;
- минимальный размер площади помещений по 1 (одному) договору, предметом которого является выполнение отделочных работ в аналогичном здании, учитываемому при оценке участника конкурса по соответствующему критерию установлен в размере 15 000 квадратных метров.

Вместе с тем, Заявитель не представил на заседание Комиссии ФАС России документы, информацию подтверждающую, что Заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки в части опыта участника закупки.

Таким образом, в отсутствии иных документов Комиссия ФАС России не может прийти к выводу, о том, что Заказчиком установлен критерий в части опыта участника закупки, в связи с чем довод не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, при рассмотрении Жалобы в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

2. 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.

Пунктом 1.14 Технического задания Документации предусмотрено, что работы выполняются на основании проектной документации «по техническому перевооружению нежилых помещений общей площадью 18 335,4 кв. м (этажи 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13)», разработчик ООО «Инвестпрофи».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что проектно-сметная документация входит в состав Документации и является ее неотъемлемой частью, а также данная проектная документация разработана и прошла государственную экспертизу.

Вместе с тем, как следует из пояснений представителей Заказчика проектная документация не размещена в ЕИС по техническим причинам, при этом все желающие принять участие в закупке могли ознакомиться с проектно-документацией по адресу Заказчика, установленному в Документации.

Также, такая проектно-документация будет передана исполнителю по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, 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 размещенная в ЕИС, не содержит объемы выполняемых работ, а также подробных технических характеристик объекта закупки.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают требования 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

3. 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.

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.

Пунктом 18.2 Положения о закупке установлено, что Документация должна содержать, в том числе требования к участникам закупки.

Согласно пункту 1.6.2 Документации участник закупки для участия в Конкурсе должен удовлетворять обязательным требованиям, установленным в подпункте 1.6.3 Документации.

Пунктом 1.9.1.2. Документации установлено, что заявка участника не допускается до участия в закупке в случае несоответствия участника процедуры закупки обязательным требованиям, установленным в Документации.

В соответствии с пунктом 1.6.3.6. Документации Заказчиком предусмотрено обязательное требование о том, что участник закупки не должен является офшорной компанией (место регистрации участника должно быть на территории Российской Федерации или территории иностранного государства, за исключением государства или территории из 42 офшорных зон, установленных приказом Министерства финансов Российской Федерации от 13.11.2007 № 108н). Вышеуказанные требования к участникам Конкурса установлены также к субподрядчикам (соисполнителям), привлекаемым участником Конкурса.

Вместе с тем, действующим законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не установлен запрет на участие в закупках лиц не зарегистрированных на территории Российской Федерации, на особых территориях, называемых офшорными зонами.

Таким образом, участие в закупке офшорных компаний не противоречит требованиям Закона о закупках.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки, в связи с чем установление требования к субподрядчикам/соисполнителям равно как и к участникам закупки противоречит положениям Закона о закупках.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.3 Положения о закупке, и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статье 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок о предоставлении участником закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату и календарную дату окончания срока о предоставлении участником закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положения Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит 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:

1. Признать жалобу ООО «ТИТАН-Сервис» от б/д № б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 19.01.2017 № ИШ/2359-2, на действия (бездействие) заказчика ГУП «РЭМ» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договоров на разработку проекта стадии «Р», выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ по техническому перевооружению нежилых помещений общей площадью 18 335,4 кв. м (этажи 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13) в здании по адресу: г. Москва, 1-й Красногвардейский пр., д. 21, стр. 1 (извещение № 31604605527) необоснованной.

2. Признать заказчика ГУП «РЭМ» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункты 1, 10 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.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 26.01.2017 № 223ФЗ-71/17 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.