

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-319/15

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «ММС»
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»**

23.10.2015

Москва

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

вXX
XX
XX

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX
XX
XX

XX
XX
XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX
XX
XX
XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «Санкт-Петербургские электрические сети»:
Игнатенко А.А. – доверенность № 280 от 25.05.2015;

ООО «Петроком»: XXXXXXXXXXXXX – доверенность б/н от 22.10.2015;

представители ООО «ММС» не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «ММС» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Санкт-Петербургские электрические сети» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на строительно-монтажные работы с поставкой оборудования по объекту: ПС 110 кВ «Невская губа» с КЛ 110 кВ (2 этап) (извещение № 31502683856) 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 «ММС» (далее – Заявитель) от б/д б/н (вх. от 15.10.2015 № 114211/15) на действия (бездействие) заказчика АО «Санкт-Петербургские электрические сети» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на строительно-монтажные работы с поставкой оборудования по объекту: ПС 110 кВ «Невская губа» с КЛ 110 кВ (2 этап) (извещение № 31502683856) (далее – Конкурс).

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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг Акционерного общества «Санкт-Петербургские электрические сети», утвержденным решением Совета директоров АО «СПб ЭС» от 29.04.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4

Закона о закупках.

20.08.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно:

1) Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен аванс;

2) Заказчиком в Документации не установлено на какие конкретно виды работ у участника Конкурса должно быть свидетельство саморегулируемой организации;

3) Извещение не соответствует Документации в части установления требования к участникам Конкурса об отсутствии участников Конкурса в реестре недобросовестных поставщиков.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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.

1. В соответствии с пунктом 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

Аналогичное требование установлено в подпункте 6 пункта 19.5 Положения о закупке.

Согласно пункту 5 Извещения о проведении открытого конкурса от 18.09.2015 установлены следующие условия оплаты работ:

«...Заказчик перечисляет аванс в размере не более 30% от цены Договора, указанной в пункте 6.1, в течение 20 (двадцати) рабочих дней с момента заключения Договора».

Кроме того, из пункта 7.1 раздела «Проект договора» Документации следует, что:

«...Заказчик перечисляет аванс в размере не более 30% от цены Договора, указанной в пункте 6.1, что составляет XXXXXXXXXXXXXXXX рублей (сумма прописью), в т.ч. НДС 18% XXXXXXXX рублей (сумма прописью) в течение 20 (двадцать) рабочих дней с момента заключения настоящего Договора».

Таким образом, в пункте 5 Извещения о проведении открытого конкурса от 18.09.2015, пункте 7.1 раздела «Проект договора» Документации в нарушение пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлен конкретный размер аванса.

Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен пунктом 2.4 Положения о закупке.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Из пункта 4.5.1.1 Документации следует, что «...участвовать в конкурсе может любое юридическое лицо или физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя. Однако чтобы претендовать на победу в конкурсе и получение права заключить с Заказчиком Договор, Участник конкурса должен отвечать, в том числе, следующему требованию:

- Соответствие Участника закупки требованиям, устанавливаемым в

соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупок: участник должен иметь собственное действующее свидетельство о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации и в соответствии с Перечнем видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержденным Приказом Минрегиона России от 30.12.2009 №624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства», с указанием перечня видов работ (в соответствии с требованиями технической части, являющейся неотъемлемой частью конкурсной документации)»).

В связи с вышеизложенным участник Конкурса согласно пункту 54.5.2.10 должен включить в состав Конкурсной заявки копию собственного действующего свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации и в соответствии с Перечнем видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержденным Приказом Минрегиона России от 30.12.2009 № 624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства», с указанием перечня видов работ (в соответствии с требованиями технической части, являющейся неотъемлемой частью конкурсной документации).

При этом, из Документации не представляется возможным определить, свидетельства саморегулируемой организации на какие виды работ необходимо представить в составе заявки на участие в Конкурсе.

Таким образом, установление вышеуказанного требования противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2. 4 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о

закупках.

Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. В соответствии с частью 8 статьи 4 Закона о закупках извещение о закупке, в том числе извещение о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

В соответствии с Извещением, сформированным на официальном сайте:

«...требование к отсутствию участников закупки в реестре недобросовестных поставщиков Извещением не установлено».

При этом из пункта 4.5.1.7 Документации следует, что «...участвовать в конкурсе может любое юридическое лицо или физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя. Однако чтобы претендовать на победу в конкурсе и получение права заключить с Заказчиком Договор, Участник конкурса должен отвечать, в том числе, следующему требованию:

- Отсутствие сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Таким образом, сведения, содержащиеся в Извещении, не соответствуют информации, указанной в Документации, что является нарушением части 8 статьи 4 Закона о закупках.

Вместе с тем, заявки на участие в Конкурсе на основании несоответствия требованию об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков не отклонялись. Таким образом, выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения Конкурса.

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.

В соответствии с пунктом 4.4.6 Документации:

«...участники конкурса вправе обратиться к Организатору конкурса за разъяснениями настоящей Конкурсной документации. Запросы на разъяснение

Конкурсной документации должны подаваться в письменной форме за подписью руководителя организации или иного ответственного лица Участника конкурса на официальном бланке организации на имя председателя конкурсной комиссии по факсу (812) 676-34-69, либо в отсканированном виде по адресу: shatalovaTA@spbes.ru.

Организатор конкурса обязуется в срок не более чем 5 (Пять) рабочих дней после получения запроса на разъяснение конкурсной документации ответить на любой вопрос, который он получит не позднее чем за 5 (Пять) рабочих дней до истечения срока приема Конкурсных заявок. При этом ответ (без указания источника запроса) будет размещен на официальном сайте РФ: www.zakupki.gov.ru и на официальном сайте Заказчика».

Таким образом, в нарушение пункта 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчиком в Документации не установлены дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Конкурса разъяснений положений Документации.

Указанные действия Заказчика 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:

1. Признать жалобу ООО «ММС» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Санкт-Петербургские электрические сети» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на строительно-монтажные работы с поставкой оборудования по объекту: ПС 110 кВ «Невская губа» с КЛ 110 кВ (2 этап) (извещение № 31502683856) (далее – Конкурс) обоснованной.

2. Признать АО «Санкт-Петербургские электрические сети» нарушившим части 1 статьи 2, часть 8 статьи 4, пункты 6, 9, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 23.10.2015 № 223ФЗ-319/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

4. В связи с тем, что установленные нарушения на проведение Конкурса не повлияли, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

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