



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

07 апреля 2016 года

№ Т - 32/2016

г. Калининград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в составе:

ведущего заседание
Комиссии: В.А. Грибко заместителя руководителя
Калининградского УФАС России;

членов комиссии: Л.Н. Зуевой начальника отдела
антимонопольного контроля
Калининградского УФАС России;

З.К. Никитиной ведущего специалиста-эксперта
отдела антимонопольного
контроля Калининградского
УФАС России

при участии
представителей:

заявителя Р.В. Сахарова представителя по доверенности;
ООО «МалчинЭнерго»

организатора торгов Л.И. Федотовой, представителя по доверенности;
ФГУП «Росморпорт» Н.И. Трояка, представителя по доверенности;
А.Д. Глухарева представителя по доверенности,

рассмотрев жалобу вх. № 1961 от 30.03.2016 ООО «МалчинЭнерго» на действия заказчика ФГУП «Росморпорт» (далее – Организатор торгов, Заказчик, Ответчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме (КУ 07-16) по выбору организации на выполнение работ по разработке проектной документации реконструкции берегоукрепления оградительной дамбы №1 Калининградского морского канала (КМК) (закупка № 31603458998 на Официальном сайте www.zakupki.gov.ru) (далее – Запрос предложений), в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон

УСТАНОВИЛА:

30.03.2016 в Калининградское УФАС России поступила жалоба ООО «МалчинЭнерго» на действия Организатора торгов.

Заявитель в обоснование своей жалобы привел следующие доводы.

1. На странице 4 конкурсной документации по обжалуемой закупке в разделе «Требования к участникам открытого запроса предложений в электронной форме» установлено в числе прочих такое обязательное требование, как предоставление копий заключений Главгосэкспертизы и Государственной экологической экспертизы по выполненным ранее работам.

Между тем, такое требование отсутствует в Положении о закупках товаров, работ и услуг для нужд ФГУП «Росморпорт», утвержденном Приказом ФГУП «Росморпорт» № 489 от 02.10.2013 и размещенном на сайте <http://zakupki.gov.ru/>, а также на сайте заказчика.

2. Также на странице 4 конкурсной документации по обжалуемой закупке в разделе «Требования к участникам открытого запроса предложений в электронной форме» в пункте с требованием наличия опыта аналогичных работ указывается, что аналогичными являются работы по проектированию оградительных и берегозащитных гидротехнических сооружений, расположенных в пределах границ портов.

Между тем, ни нормативными актами, ни общепринятой практикой не предусматривается различие между оградительными и берегозащитными сооружениями, расположенными в пределах границ портов, и расположенными за пределами границ портов: такими как городские набережные и причалы, гидротехнические сооружения в напорных сооружениях, оградительные и берегозащитные сооружения для яхт-клубов, а также берегозащитные сооружения, созданные для защиты населения от паводков, наводнений и т.д. в рамках мероприятий ГУ ЧС РФ. Таким образом, требование опыта работ по проектированию берегоукрепительных сооружений именно в границах портов существенно и безосновательно ограничивают перечень участников закупки.

Таким образом, организатором закупки не соблюден принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, предусмотренных пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Заявку на участие в запросе предложений ООО «МалчинЭнерго» не подавало.

На основании вышеизложенного Заявитель просит рассмотреть его жалобу по существу и обязать заказчика ФГУП «Росморпорт» внести изменения в конкурсную документацию.

Организатором торгов даны следующие пояснения по сути жалобы Заявителя.

1. При проведении открытого запроса предложений в электронной форме (КУ 07-16) по выбору организации на выполнение работ по разработке проектной документации реконструкции берегоукрепления оградительной дамбы № 1

Калининградского морского канала (КМК) Заказчик руководствовался:

- положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

- Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт».

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт», утвержденное приказом ФГУП «Росморпорт» от 02 октября 2013 г. № 489 (далее – Положение о закупках), как и информация о проведении открытого запроса предложений в электронной форме (КУ 07-16) по выбору организации на выполнение работ по разработке проектной документации реконструкции берегоукрепления оградительной дамбы № 1 Калининградского морского канала (КМК) (далее – Запрос предложений) размещены на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, сайте электронной торговой площадки www.roseltorg.ru, а также на сайте ФГУП «Росморпорт» www.rosmorport.ru и доступны для ознакомления всем желающим, что полностью соответствует требованиям Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон). Требования к участникам Запроса предложений, относятся в равной степени ко всем участникам Запроса предложений. Открытие доступа к заявкам на участие в Запросе предложений состоится 11 апреля 2016 года в 15:00 (по местному времени). Запросов на разъяснение документации Запроса предложений в адрес Заказчика не поступало.

2. В пункте 1 Раздела 1 документации Запроса предложений к участникам в числе других установлено измеряемое требование о наличии за последние два года, предшествующие размещению информации о Запросе на официальном сайте и сайте Заказчика опыта выполнения не менее двух аналогичных работ (договоров), стоимостью не менее пятидесяти процентов начальной (максимальной) цены каждого договора, установленной документацией о Запросе. При этом Участник должен подтвердить свое соответствие путем представления копий Договоров (представляются копии значимых страниц договоров: титульные листы договора, листы содержащие информацию о предмете договора, стоимости, сроках выполнения работ и т. д., лист договора с подписью сторон) и актов выполненных работ с копиями заключений ФАУ «Главгосэкспертиза России» и государственной экологической экспертизы.

Получение положительных заключений на разработанную проектную документацию ФАУ «Главгосэкспертиза России» и государственной экологической экспертизы, является обязательным условием Запроса предложений. Именно с этим обстоятельством связано требование Заказчика о наличии у участников опыта выполнения аналогичных работ с подтверждением копиями договоров, актами выполненных работ и копиями заключений ФАУ «Главгосэкспертиза России» и государственной экологической экспертизы.

Требование о предоставлении участниками копий заключений ФАУ «Главгосэкспертиза России» и государственной экологической экспертизы является составной частью общего требования Заказчика о подтверждении опыта выполнения аналогичных работ.

Подпунктом 3 пункта 5.3.2.1 Положения о закупках ФГУП «Росморпорт» (лист 22) предусмотрены следующие требования к квалификации: «наличие за последние два года, предшествующие размещению информации о закупке на официальном сайте и сайте Заказчика опыта выполнения не менее двух аналогичных поставок товаров, работ, услуг, стоимостью не менее пятидесяти процентов начальной

(максимальной) цены договора, установленной документацией о закупке. Участник должен подтвердить свое соответствие путем предоставления копий договоров и актов выполненных работ».

В Документации о закупке на листе 4 указано аналогичное требование.

Поскольку положительные заключения государственных экспертиз подтверждают факт выполнения проектных работ с положительным результатом, требование предоставления копий таких документов вместе с актом выполненных работ не противоречит требованиям Положения о закупках ФГУП «Росморпорт».

В соответствии с частью 6 статьи 3 Федерального 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».

Требование документации о закупке о предоставлении с актами выполненных работ и копий заключений государственных экспертиз распространяется на всех участников закупки, что соответствует пункту 6 статьи 3, пункту 10 статьи 4 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Частью 1 статьи 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации установлен перечень объектов, отнесенных к особо опасным и технически сложным. К таким объектам, в том числе, отнесены морские порты, за исключением объектов инфраструктуры морского порта, предназначенных для стоянок и обслуживания маломерных, спортивных парусных и прогулочных судов. В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 08.11.2007 № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» к объектам инфраструктуры морского порта отнесены портовые гидротехнические сооружения, внутренние рейды, якорные стоянки, доки, средства навигационного оборудования, и другие объекты навигационно-гидрографического обеспечения морских путей, системы управления движением судов, информационные системы, перегрузочное оборудование, железнодорожные и автомобильные подъездные пути, линии связи, устройства тепло-, газо-, водо-, и электроснабжения, иные устройства, оборудование, инженерные коммуникации, склады, иные здания, строения, сооружения, расположенные на территории и (или) акватории морского порта и предназначенные для обеспечения безопасности мореплавания, оказания услуг в морском порту, обеспечения государственного контроля и надзора в морском порту.

Оградительная дамба № 1 Калининградского морского канала (КМК) находится в границах порта Калининград. В связи с чем требования, предъявляемые проектированию особо опасных и технически сложных объектов, распространяются, в том числе, и на проектирование реконструкции дамбы № 1.

4. Требование Заказчика о представлении копий заключений ФАУ «Главгосэкспертиза России» и главной экологической экспертизы по аналогичным объектам обосновано следующим. В соответствии со статьями 49, статьей 6, статьей

48.1 Градостроительного кодекса оградительная дамба №1 КМК, расположенная в границах морского порта Калининград, является особо опасным и технически сложным объектом, проектная документация по которому подлежит представлению на государственную экспертизу. В соответствии с п. 2 Положения об организации и проведении государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, утв. Постановлением Правительства РФ №145 от 05.03.2007, под заявителем законодатель понимает: технического заказчика, застройщика или уполномоченное кем-либо из них лицо, обратившихся с заявлением о проведении государственной экспертизы.

Подтверждением опыта подрядчика в разработке и прохождении госэкспертиз по особо опасным и технически сложным объектам являются акты приемки выполненных работ и положительные заключения Государственных экспертиз.

5. Утверждение ООО «Малчинэнерго» о том, что «... ни нормативными актами, ни общепринятой практикой не предусматривается различие между оградительными и берегозащитными сооружениями, расположенными в границах порта или за его пределами...» не обоснованно.

Действительно, оградительная дамба высотой менее 5 метров относится к гидротехническим сооружениям 3 класса – пункт 7 таблицы «Критерии классификации гидротехнических сооружений», Постановление Правительства РФ от 02.11.2013 №986.

Законодатель предъявляет различные требования к сооружениям, расположенным в границах морского порта, и к сооружениям, расположенным вне границ морского порта.

В соответствии с частью 3 статьи 49 Градостроительного кодекса РФ (далее – ГрК РФ) экспертиза не проводится в случае, если для строительства, реконструкции объекта не требуется разрешение на строительство.

Согласно пункту 4 части 5 статьи 51 ГрК РФ требуется разрешение на строительство, реконструкцию объектов, находящихся во внутренних морских водах. Воды морского порта относятся ко внутренним морским водам – статья 1 Федерального закона от 31.07.1998 № 155-ФЗ «О внутренних морских водах, территориальном море и прилегающей зоне Российской Федерации».

Поскольку оградительная дамба №1 расположена в границах морского порта, проектная документация на ее реконструкцию подлежит обязательной экспертизе.

Проектная документация на строительство (реконструкцию) оградительных сооружений, относящихся к 3 классу гидротехнических сооружений (пункт 4 части 5 статьи 51 ГрК РФ), не расположенных в границах морского порта, не подлежит обязательной государственной экспертизе, следовательно, подобные объекты не могут считаться аналогичными предмету закупки.

На основании вышеизложенного Ответчик считает жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

Заслушав сторону Заявителя и Организатора торгов, проанализировав поступившие материалы, Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

23.03.2016 Заказчиком на Официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения

информации об осуществлении закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг <http://zakupki.gov.ru> (далее – официальный сайт) размещены извещение № 31603458998 и Документация по открытому запросу предложений в электронной форме, утвержденная заместителем директора Северо-западного бассейнового филиала ФГУП «Росморпорт» - начальником Калининградского управления А.Н. Мошковым 23.03.2016 (далее – Документация).

Запрос предложений проведен на основании Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт», утвержденное приказом ФГУП «Росморпорт» от 02.10.2013 № 489.

Частями 1, 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Деятельность ФГУП «Росморпорт» при осуществлении закупочных процедур регулируется положениями Закона о закупках.

Частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке); 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. Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт», утвержденное приказом ФГУП «Росморпорт» от 02.10.2013 № 489 (далее – Положение о закупках), размещено на Официальном сайте www.zakupki.gov.ru, сайте электронной торговой площадки www.roseltorg.ru, а также на сайте ФГУП «Росморпорт» www.rosmorport.ru.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг 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 результате исследования Положения о закупках, Документации и иных документов закупки Комиссией сделаны следующие выводы.

1. Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в единой информационной системе 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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе 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 настоящим Законом о закупках и положением о закупке. Пунктом 1 части 10 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе 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.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

Заказчиком в соответствии с требованиями части 2 статьи 2 Закона о закупках и Положением о закупках Заказчиком выбран способ закупки – открытый запрос предложений в электронной форме.

В соответствии с пунктом 11.2.3 Положения о закупках особенности проведения каждой закупки в форме открытого запроса предложений могут быть предусмотрены документацией по ее проведению.

В этой связи Комиссия отклоняет довод Заявителя о том, что Положение о закупках не содержит требование о предоставлении актов выполненных работ с копиями заключений Главгосэкспертизы и Государственной экологической экспертизы, указанное в пункте 1 «Требования к участникам открытого запроса предложений в электронной форме» Документации.

2. Пунктом 1 «Требования к участникам открытого запроса предложений в электронной форме» Документации установлено требование наличия за последние два года, предшествующие размещению информации о Запросе предложений опыта выполнения не менее двух аналогичных работ (договоров), стоимостью не менее пятидесяти процентов начальной (максимально) цены каждого договора, установленной документацией о Запросе предложений; аналогичные работы (далее также аналогичные объекты, договоры) – это работы по проектированию оградительных и берегозащитных гидротехнических сооружений, расположенных в пределах границ портов.

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 48.1 ГрК РФ морские порты, за исключением объектов инфраструктуры морского порта, предназначенных для стоянок и обслуживания маломерных, спортивных парусных и прогулочных судов, относятся к особо опасным и технически сложным объектам. Согласно пункту 4 части 5 статьи 51 ГрК РФ требуется разрешение на строительство, реконструкцию объектов, находящихся во внутренних морских водах. Статьей 1 Федерального закона от 31.07.1998 № 155-ФЗ «О внутренних морских водах, территориальном море и прилегающей зоне Российской Федерации» воды морского порта относятся ко внутренним морским водам. Разрешения на строительство и разрешения на ввод в эксплуатацию объектов капитального строительства, указанных в пункте 4 части 5 ГрК РФ, выдаются федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на выдачу разрешений на строительство и разрешений на ввод в эксплуатацию объектов капитального строительства.

Согласно статье 51 ГрК РФ разрешение на строительство городских набережных и причалов, гидротехнических сооружений в напорных сооружениях, оградительных и берегозащитных сооружений для яхт-клубов, а также берегозащитных сооружений, созданных для защиты населения от паводков, наводнений и т. д. в рамках мероприятий ГУ ЧС РФ, выдаются органом местного самоуправления по месту нахождения земельного участка или:

— уполномоченным федеральным органом исполнительной власти в случае, если строительство объекта капитального строительства планируется осуществлять на территориях двух и более субъектов Российской Федерации, в том числе линейного объекта - на территории закрытого административно-территориального образования, границы которого не совпадают с границами субъектов Российской Федерации, и в случае реконструкции объекта капитального строительства, расположенного на территориях двух и более

субъектов Российской Федерации, в том числе линейного объекта, расположенного на территории закрытого административно-территориального образования, границы которого не совпадают с границами субъектов Российской Федерации;

- органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в случае, если строительство объекта капитального строительства планируется осуществлять на территориях двух и более муниципальных образований (муниципальных районов, городских округов), и в случае реконструкции объекта капитального строительства, расположенного на территориях двух и более муниципальных образований (муниципальных районов, городских округов);
- органом местного самоуправления муниципального района в случае, если строительство объекта капитального строительства планируется осуществить на территориях двух и более поселений или на межселенной территории в границах муниципального района, и в случае реконструкции объекта капитального строительства, расположенного на территориях двух и более поселений или на межселенной территории в границах муниципального района.

Нормами Градостроительного кодекса РФ (в частности, статьей 49) установлено, что проектная документация по особо опасным и технически сложным объектам обязательной государственной экспертизе.

Таким образом, строительство в порту регламентируется иными нормами законодательства по сравнению со строительством иных объектов.

В этой связи комиссия считает обоснованным требование заказчика о наличии у участников успешного опыта строительства именно в портах.

На этом основании Комиссия отклоняет довод Заявителя о том, что требование опыта работ по проектированию берегоукрепительных сооружений именно в границах портов существенно и безосновательно ограничивают перечень участников закупки.

В заседаниях Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос председателя Комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалах дела, пояснили, что они представили все доказательства, которые они намеревались представить имеются в распоряжении Комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «МалчинЭнерго» необоснованной.

Ведущий заседание комиссии:

В.А. Грибко

Члены комиссии:

Л.Н. Зуева

З.К. Никитина

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия