

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-554/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Северянин - строй» 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»

15.06.2017 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «ВПК «НПО машиностроения»: <...> – доверенность от 22.07.2015 № 39/200-Д,

ООО «Северянин - строй»: <...> - доверенность от 14.06.2017 № 25, <...> - доверенность от 14.06.2017 № 25,

рассмотрев жалобу ООО «Северянин - строй» от 05.06.2017 № 122 на действия (бездействие) заказчика АО «ВПК «НПО машиностроения» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту помещений АКФ в корпусе №35/2 - 3 этаж, в осях 21-191/20/Х-Щ (823856) (извещение № 31705089404) 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 «Северянин - строй» от 05.06.2017 № 122 на действия (бездействие) заказчика АО «ВПК «НПО машиностроения» (далее – Организатор) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту помещений АКФ в корпусе №35/2 - 3 этаж, в осях 21-191/20/Х-Щ (823856) (извещение № 31705089404) (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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Газпром» и Компаний Группы Газпром, утвержденным решением Совета директоров ОАО «Газпром» от 19 апреля 2012 г. № 1969 (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.

04.05.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком, Организатором нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно проведена оценка заявок участников Запроса предложений.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик, Организатор действовали в соответствии с требованиями законодательства о закупках, Положения о закупках.

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

1. 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 пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки заявок на участие в закупке.

Пунктом 16 Документации установлены критерии и порядок оценки и

сопоставления заявок участников Запроса предложений, а именно:

- Цена договора;
- Опыт работ по профилю закупки;
- Подтвержденная деловая репутация;
- Гарантийный срок.

При этом оценка по критерию «Опыт работ по профилю закупки» осуществляется на основании опыта участника, аналогичного профилю закупки (строительно-монтажные работы на реконструкцию и капитальный ремонт) за последние 3 года.

Также установлен порядок оценки и начисления баллов по вышеуказанному критерию, согласно которому участнику Запроса предложений, подтвердившему «Опыт работ по профилю» со стоимостью выполненных работ менее 400 млн. рублей присваивается 0-15 баллов, участнику Запроса предложений со стоимостью выполненных работ более 400 млн. рублей присваивается 16-30 баллов.

Аналогичный порядок оценки и начисления баллов установлен по критериям «Подтвержденная деловая репутация», «Гарантийный срок».

Вместе с тем, установленный в пункте 16 Документации порядок оценки и сопоставления заявок участников Запроса предложений по вышеуказанным критериям не может быть признан правомерным, поскольку не содержит прямой пропорциональной зависимости между начисляемым Заказчиком количеством баллов к представленному участником Запроса предложений опыта выполненных работ, что не позволяет участникам закупки сформировать заявку на участие в закупке в соответствии с требованиями Документации и предложить лучшие условия договора.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что порядок оценки, установленный Заказчиком, не позволяет выявить лучшее предложение участников закупки, что нарушает пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Кроме того, согласно протоколу подведения итогов от 29.05.2017 № 31705089404/823856 Заказчиком проведена оценка заявок участников Запроса предложений, а также проведено ранжирование участников по количеству присвоенных баллов.

Учитывая неправомерность установленного Заказчиком порядка оценки и сопоставления заявок участников закупки, Комиссии ФАС России не представляется возможным придти к выводу о правомерности и объективности проведенной оценки заявок участников Запроса предложений.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в проведении оценки заявок участников в соответствии с неправомерным порядком оценки и сопоставлении заявок участников закупки, нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена

частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. 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, форма, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 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 предоставления участникам 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 начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положениям 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.

3. Согласно части 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

Пунктом 10 Документации установлено, что Заказчик, вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении открытого запроса предложений в электронной форме и (или) документацию не позднее, чем за 5 (пять) рабочих дней до даты окончания подачи заявок на участие в открытом запросе предложений в электронной форме. Изменение предмета закупки не допускается. Не позднее 3

(трех) дней со дня принятия указанного решения такие изменения размещаются Заказчиком в ЕИС и на ЭТП.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что Документация не содержит положений о продлении срока подачи заявок в случае внесении изменения в Документации позднее чем пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Таким образом, указанные действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации положения о возможности внесения изменений в Документацию в срок, не предусмотренный Законом о закупках, нарушают требования части 11 статьи 4 Закона о закупках, а также содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип установлен в части 2 статьи 1 Положения о закупке.

Пунктом 13 Документации установлено, что привлечение субподрядчиков допускается по согласованию с Заказчиком, при этом субподрядчик должен отвечать требованиям, предъявляемым к участникам закупки.

Вместе с тем, указанное требование ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика. Кроме того, согласование перечня привлекаемых субподрядчиков с Заказчиком (третьим лицом), является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору.

- - Пунктом 15.11 Документации установлено требование к участникам закупки о предоставлении СРО по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства по следующему виду работ:
 - - - Устройство бетонных и железобетонных монолитных конструкций;
 - - Опалубочные работы;

- Арматурные работы;
- Устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций;
- - - Монтаж металлических конструкций;
- - Монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих конструкций зданий и сооружений;
- - - Защита строительных конструкций, трубопроводов и оборудования;
- - Устройство оклеечной изоляции.

В соответствии с частями 4 – 5.1 статьи 48, 2 – 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации заказчик при осуществлении закупок на выполнение работ по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства устанавливает в документации о закупке требования к участникам закупок о наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации строительства, а в закупках на выполнение работ по подготовке проектной документации – выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации подготовки проектной документации.

Следовательно, условием допуска к участию в закупках на выполнение строительно-монтажных работ является наличие у участника закупки исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства. При этом требование о наличии у участника закупки свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (за исключением работ по организации строительства) является избыточным и ограничивает количество участников закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат части 2 статьи 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках что нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - В соответствии с частью 12 статьи 4 Закона протоколы, составленные в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой

информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Аналогичное положение установлено частью 11 статьи 22 Положения о закупках.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что протокол от 29.05.2017 № 31705089404/823856 размещен Заказчиком в ЕИС 02.06.2017 или на 4 день после подписания.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в нарушении срока размещения протоколов, составленных в ходе проведения закупки, нарушают часть 12 статьи 4 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

6. 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.

Согласно расчету начальной максимальной цены договора в составе Документации стоимость договора включает проектно-изыскательские и строительно-монтажные работы.

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

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением

соответствия выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Отсутствие в Документации требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ, в том числе отсутствие проектной документации в полном объеме, приводит к невозможности формирования участником закупки предложения по исполнению государственного (муниципального) контракта.

Таким образом, отсутствие проектной документации в составе документации о закупке на строительство объекта означает, что заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого договора, что лишает участника закупки возможности обоснованно сформировать свое предложение.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснили, что в ЕИС не размещена проектно-сметная документация, поскольку размещенная информация содержит все необходимые технические параметры/характеристики для выполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком не размещена в полном объеме проектно-сметная документация в ЕИС, что нарушает пункт 3 части 9 статьи 4, пункт 1 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 «Северянин - строй» от 05.06.2017 № 122 на действия (бездействие) заказчика АО «ВПК «НПО машиностроения» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту помещений АКФ в корпусе №35/2 - 3 этаж, в осях 21-191/20/Х-Щ (823856) (извещение № 31705089404) обоснованной.

- - - Признать АО «ВПК «НПО машиностроения» нарушившим часть 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пункты 1, 10, 12, 13 части 10 статьи 4, части 11, 12 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, поскольку по результатам закупки заключен договор.

- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 15.06.2017 № 223ФЗ-554/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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