

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-58/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Спецстрой» 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»

24.01.2017 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга»: <...> - по доверенности от 20.01.2017 № 93-15-6/17, <...> - по доверенности от 16.12.2016 № 01-30-1826/16, <...> - по доверенности от 28.10.2016 № 01-30-984/16,

представители ООО «Спецстрой» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Спецстрой» от 17.01.2017 № 004 на действия (бездействие) заказчика ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции канализационных сетей. I очередь.» для нужд ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга (извещение № 31604462072) 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 «Спецстрой» (далее - Заявитель) от 17.01.2017 № 004 (вх. от 18.01.2017 № 6514-ЭП/17) на действия (бездействие) заказчика ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции канализационных сетей. I очередь.» для нужд ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга (извещение № 31604462072) (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 об организации закупок товаров, работ, услуг за счет собственных средств ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга», утвержденным приказом генерального директора ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» 30.12.2011 № 218 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (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.

09.12.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

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. Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно, Заказчиком неправомерно установлен в Документации критерий оценки «Деловая репутация участника», согласно которому Заказчиком оценивается только индекс деловой репутации, присвоенный в соответствии с ГОСТ Р 66.1.01-2016, который подтверждается соответствующим сертификатом, поскольку ограничивает количество участников закупки.

В ходе заседания 23.01.2017 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 24.01.2017.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке, Документации.

1. По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно установлено в Документации критерий оценки «Деловая репутация участника», согласно которому Заказчиком оценивается только индекс деловой репутации, присвоенный в соответствии с ГОСТ Р 66.1.01-2016, который подтверждается соответствующим сертификатом, поскольку ограничивает количество участников закупки.

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

Пунктами 7.4.13 Положения о закупке предусмотрено, что Документация должна содержать, в том числе критерии и порядок оценки.

В соответствии с пунктом 11 Тома 2 Документации при оценке заявок заказчиком применяется балльная система оценки заявок с учетом показателей (критериев), в том числе:

Номер

критерия	Наименование критерия оценки заявок	Значимость критерия, %
----------	-------------------------------------	------------------------

Квалификация участника конкурса: Деловая репутация:

2	Индекс деловой репутации Участника, полученный на основании оценки соответствия требованиям ГОСТ Р 66.1.03-2016 «Оценка опыта и деловой репутации субъектов предпринимательской деятельности. Национальная система стандартов. Оценка опыта и деловой репутации строительных организаций» и требованиями Системы добровольной сертификации «Компетентность и экспертная оценка» (регистрационный номер Системы добровольной сертификации в едином реестре зарегистрированных систем добровольной сертификации Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии РОСС RU.31490.04ИЕГ1) или требованиями Системы добровольной сертификации «Развитие, качество, актуальность» (регистрационный номер Системы добровольной сертификации в едином реестре зарегистрированных систем добровольной сертификации Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии РОСС RU.31491.04ИЕД1) (далее – СДС)	40
---	---	----

ГОСТ Р 66.1.01-2016 применяется к оценке деловой репутации, в отношении объектов капитального строительства (создание зданий, строений, сооружений (в том числе на месте сносимых объектов капитального строительства)). Однако, объектом закупки являются строительные работы в отношении линейных объектов. Комиссия ФАС России приходит к выводу, что получение участником закупки данного сертификата с указанием индекса деловой репутации зависит от волеизъявления третьих лиц.

Учитывая изложенное, Заказчиком не установлен надлежащим образом порядок и критерий оценки заявок участников закупки, что нарушает пункты 12, 13 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.

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 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 закупочной деятельности Заказчика закреплен пунктом 4.4.2 Положения о закупках.

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.

Из пояснений представителей Заказчика следует, что Заказчиком принято решение выполнять работы бестраншейным способом с использованием метода санации, а также, что объектом закупки являются строительные работы в отношении линейных объектов.

Согласно пункту 10.1 части 10 статьи 1 Градостроительного Кодекса Российской Федерации линейные объекты - линии электропередачи, линии связи (в том числе линейно-кабельные сооружения), трубопроводы, автомобильные дороги, железнодорожные линии и другие подобные сооружения.

Пунктом 7 Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008

года № 87 «О составе разделов проектной документации и требования к их содержанию» (далее – Постановление, Положение) установлена необходимость разработки требований к содержанию разделов проектной документации, наличие которых согласно Положению не является обязательным, определяется по согласованию между проектной организацией и заказчиком такой документации.

Разделы 6, 11, 5 и 9 проектной документации, требования к содержанию которых устанавливаются соответственно пунктами 38 и 42 Положения, разрабатываются в полном объеме для объектов капитального строительства, финансируемых полностью или частично за счет средств соответствующих бюджетов. Во всех остальных случаях необходимость и объем разработки указанных разделов определяются заказчиком и указываются в задании на проектирование.

В соответствии с пунктом 33 Постановления проектная документация на линейные объекты капитального строительства состоит из 10 разделов, требования к содержанию которых установлены пунктами 34 - 42 Положения:

1. Пояснительная записка; 2. «Проект полосы отвода»; 3. «Технологические и конструктивные решения линейного объекта. Искусственные сооружения»; 4. «Здания, строения и сооружения, входящие в инфраструктуру линейного объекта»; 5. «Проект организации строительства»; 6. «Проект организации работ по сносу (демонтажу) линейного объекта, включаемый в состав проектной документации при необходимости сноса (демонтажа) линейного объекта или части линейного объекта, и, кроме того, в текстовой части перечень проектных решений по устройству временных инженерных сетей на период строительства линейного объекта»; 7. «Мероприятия по охране окружающей среды»; 8. «Мероприятия по обеспечению пожарной безопасности»; 9. «Смета на строительство»; 10. «Иная документация в случаях, предусмотренных федеральными законами».

Вместе с тем, заслушав пояснения Заказчика, рассмотрев сведения, размещенные в ЕИС, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком не определен в Документации объем выполняемых работ, поскольку:

- в состав Документации не включена в полном объеме проектно-сметная документация;
- приложение № 1 к договору Технического задания, размещенное в ЕИС, в разделе «Общие положения по выполнению работ», предусматривает, что строительно-монтажные работы являются ориентировочными. Кроме того, в разделе 3 Технического задания указано, что техническая документация, схемы канализационных сетей передаются подрядчику не позднее 15 дней до начала месяца;
- определение участков, на которых предполагается выполнение строительно-монтажных работ, а следовательно, и объемы строительно-монтажных работ, при исполнении договора.

Учитывая изложенное, 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 сформировать свое предложение.

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 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.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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 4.2.2 Положения о закупке.

Пунктом 4.1 Тома 2 Документации установлено, что участник должен соответствовать обязательным требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом конкурса в том числе, наличие у участника свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов строительства по предмету Конкурса, выданного саморегулируемой организацией в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации.

III. Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту

3. Земляные работы

3.2. Разработка грунта и устройство дренажей в водохозяйственном строительстве

3.7. Работы по водопонижению, организации поверхностного стока и водоотвода

12. Защита строительных конструкций, трубопроводов и оборудования (кроме магистральных и промысловых трубопроводов)

12.9. Гидроизоляция строительных конструкций

17. Устройство наружных сетей канализации

17.1. Укладка трубопроводов канализационных безнапорных

17.2. Укладка трубопроводов канализационных напорных

17.3. Монтаж и демонтаж запорной арматуры и оборудования канализационных сетей

17.4. Устройство канализационных и водосточных колодцев

17.7. Очистка полости и испытание трубопроводов канализации

33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):

33.7. Объекты водоснабжения и канализации.

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 работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства 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, установление Заказчиком вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 4.4.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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 4.2.2 Положения о закупке.

Пунктом 4.3.5.1 Тома 4 Документации установлено, что участник Конкурса должен согласовать с Заказчиком привлечение субподрядчиков. В случае согласования Заказчиком привлечения субподрядчиков предоставляет Заказчику заверенную Подрядчиком копию заключенного с субподрядчиком договора в течение 1 (одного) рабочего дня с даты его заключения.

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.

Учитывая изложенное, указанные действия Заказчика противоречат пункту 4.4.2

Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Спецстрой» от 17.01.2017 № 004 на действия (бездействие) заказчика ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции канализационных сетей. I очередь.» для нужд ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» (извещение № 31604462072) обоснованной.

2. Признать в действиях ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» нарушения части 1 статьи 2, пунктов 3 части 9, пунктов 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. В связи с тем, что материалы по выявленным нарушениям переданы на основании решения по делу от 24.01.2017 № 223ФЗ-57/17 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.

4. В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание от 24.01.2017 № 223ФЗ-57/17, по данному делу предписание не выдавать.

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