

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-626/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СпецПроект» 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»

24.08.2018 Москва

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

ведущего заседания Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «СпецПроект» от 17.08.2018 № 2 на действия (бездействие) заказчика ООО «ВО «Т...» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по очистке местности от взрывоопасных предметов (ВОП) землеотвода под строительство объекта ПГУ-ТЭС «Ударная» (извещение № 31806706641), 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 «СпецПроект» (далее — Заявитель) от 17.08.2018 № 2 (вх. 134939-ЭП/18 от 17.08.2018) на действия (бездействие) заказчика ООО «ВО «Т...» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по очистке местности от взрывоопасных предметов (ВОП) землеотвода под строительство объекта ПГУ-ТЭС «Ударная» (извещение № 31806706641) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии 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.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 закупочной деятельности ООО «ВО «Т...», утвержденным Советом директоров ООО «ВО «Т...» (протоколы от 24.03.2015 № 3 и от 17.03.2015 № 5) (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.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- - - Извещение о проведении Конкурса, конкурсной документация (далее — Извещение, Документация) размещены в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 11.07.2018;
 - Начальная (максимальная) цена договора — 13 425 308,58 рублей;
 - Дата окончания подачи заявок — 01.08.2018;
 - Дата рассмотрения заявок — 03.08.2018;

- Дата подведения итогов — 08.08.2018;
- На участие в Конкурсе подано 6 заявок, допущено 4 заявки.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, поскольку требование к участникам Конкурса о членстве в саморегулируемой организации (далее — СРО) является неправомерным.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Постановлением Правительства от 31.03.2018 № 402 (далее — Постановление № 402) утвержден перечень видов инженерных изысканий, необходимых для подготовки документации по планировке территории (далее — Перечень).

Согласно пункту 3 Перечня в составе инженерно-геологических изысканий может выполняться работы по поиску и обследованию территории на наличие взрывоопасных предметов в местах боевых действий и на территориях бывших воинских формирований.

Также согласно пункту 9 Постановления № 409 инженерные изыскания и (или) отдельные их виды выполняются лицами, указанными в части 2 статьи 47 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 47 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ) установлено, что работы по договорам о выполнении

инженерных изысканий, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком или лицом, получившим в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации разрешение на использование земель или земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, для выполнения инженерных изысканий (далее также - договоры подряда на выполнение инженерных изысканий), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, если иное не предусмотрено настоящей статьей.

Частью 1 статьи 55.8 ГрК РФ установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено ГрК РФ.

При этом форма выписки из реестра членов СРО утверждена приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 16.02.2017 № 58 (далее — Приказ № 58).

В соответствии с пунктом 5.1.6 Документации для подтверждения соответствия установленным требованиям участник процедуры закупки обязан приложить в составе заявки документы, перечисленные в приложении №1 к Информационной карте Документации.

Пунктом 1.6 Приложения № 1 к Информационной карте Документации установлено требование: « Участник должен быть членом саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, имеющей компенсационный фонд договорных обязательств (при этом, совокупный размер обязательств по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, не должен превышать (с учетом цены договора, заключаемого по результатам настоящей закупки) предельный размер обязательств, исходя из которого участник процедуры закупки внес взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств), и иметь право выполнять работы в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объекты капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии), (в соответствии с Градостроительным кодексом РФ от 29.12.2004 N 190-ФЗ). Подтверждающие документы:

выписка из реестра членов саморегулируемой организации по форме, утвержденной приказом № 58 от 16.02.2017 Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору, с действующим сроком на дату подачи заявки».

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 03.08.2018 № 170 (далее —

Протокол) Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании пункта 4.14.9 Документации, а именно в связи с несоответствием требованиям, установленным в разделе 5 и пунктах 15-17 информационной карты Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявки участников Конкурса и сообщил, что Заявителем в составе заявки на участие в Конкурсе представлена выписка СРО «Лига изыскателей» от 30.07.2018 № ЛИ-1428/18 (далее - Выписка), при этом указанная выписка не содержала пунктов 6 и 7 формы, подпись, и печать СРО, что не соответствует форме, утвержденной Приказом № 58 и, как следствие, требованиям Документации. Также представитель Заказчика сообщил, что 28.07.2018 членство Заявителя в СРО «Лига изыскателей» приостановлено, что указано в пункте 7 Выписки, полученной Заказчиком по запросу в СРО «Лига изыскателей».

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что работы по предмету Конкурса, а именно по очистке местности от взрывоопасных предметов, осуществляются для планировки территории будущего объекта строительства, при этом требование о предоставлении выписки СРО установлено, в том числе в соответствии с требованиями Постановления № 402.

На заседании Комиссии ФАС России представителем Заявителя представлена выписка СРО от 17.08.2018 № ЛИ-1539/18 о членстве Заявителя в СРО «Лига изыскателей», при этом установлено, что указанная выписка СРО не представлена в составе заявки на участие в Конкурсе.

Вместе с тем, представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих о неправомерности установления вышеуказанного требования Документации, а также доказательств соответствия представленной в составе заявки Выписки требованиям Документации.

Согласно подпункту 2 пункта 4.14.9 Документации закупочная комиссия Заказчика отклоняет заявку участника процедуры закупки, в том числе по следующему основанию: «несоответствие участника процедуры закупки, в том числе несоответствие лиц (одного или нескольких), выступающих на стороне одного участника процедуры закупки, требованиям, установленным в разделе 5 и пунктах 15–17 информационной карты».

Учитывая изложенное, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя, не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие

нарушения.

2. 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 3.1 Положения о закупке.

В соответствии с 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.

Пунктом 3.2 Приложения № 1 к Информационной карте Документации установлено квалификационное требование к участникам Конкурса о наличии опыта успешной поставки продукции сопоставимого характера и объема. При этом указано с то продукцией сопоставимого характера для целей Документации понимается выполнение работ по очистке местности от взрывоопасных предметов.

В подтверждении вышеуказанному требованию участникам Конкурса необходимо представить справка о наличии опыта по форме подраздела 7.5 Документации, а также копии договоров с приложением документов, подтверждающих их исполнение участником (акты сдачи-приемки, акты КС-2, КС-3) и т.п.

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки опыта по выполнению работ по очистке местности от взрывоопасных предметов, а также подтверждающих документов в соответствии с требованиями Документации, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки. При этом учитывая, что работы по очистке местности от взрывоопасных предметов являются лицензируемыми видами деятельности, требование о наличии опыта выполнения работ по предмету закупки является избыточным.

При этом на заседании Комиссии ФАС России представителями Заказчика не представлено доказательств, свидетельствующих о наличии законодательно закрепленных требований к выполнению работ по предмету Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат 3.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Пунктом 3.1 Приложения № 1 к Информационной карте Документации установлено квалификационное требование к участникам Конкурса о наличии материально-технических ресурсов, необходимых для исполнения обязательств по договору, а именно:

- - - Глубинный прибор поиска подповерхностного зондирования с регистраторами данных и с программным обеспечением для визуализации картографических данных и географических карт – 1 шт.;
 - Лицензированное программное обеспечение (AutoCAD или аналог) – 1 шт.;

В подтверждении вышеуказанному требованию участникам Конкурса необходимо представить справку о наличии материально-технических ресурсов по форме подраздела 7.6 Документации, включая обязательные приложения к ней:

- справка о наличии на балансе организации прибора или копия договора аренды;
- копии лицензионных (сублицензионных) договоров, подтверждающих наличие у участника процедуры закупки необходимого программного обеспечения.

Кроме того, пунктом 3.3 Приложения № 1 к Информационной карте Документации установлено квалификационное требование к участникам Конкурса о наличии кадровых ресурсов, необходимых для исполнения обязательств по договору, а именно:

- Руководитель работ (должен иметь Единую книжку взрывника с квалификацией на право руководства взрывными работами по уничтожению взрывоопасных предметов на земной поверхности, с опытом работы на должности руководителя не менее 5-ти лет) - 1 чел.
- Инспектор контроля качества (должен иметь Единую книжку взрывника с квалификацией на право проведения взрывных работ по уничтожению взрывоопасных предметов на земной поверхности, с опытом работы на должности инспектора контроля качества не менее 3-х лет) - 1 чел.
- Оператор прибора поиска (магнитометр) (должен иметь Единую книжку взрывника с квалификацией на право проведения взрывных работ по уничтожению взрывоопасных предметов на земной поверхности) - 10 чел.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки вышеуказанных производственных мощностей и кадровых ресурсов, а также подтверждающих документов не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такие производственные мощности и такой квалифицированный персонал могут

быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат 3.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, согласно Протоколу участнику Конкурса с идентификационным номером 31806706641-3 (далее — Участник № 3) отказано в допуске к участию в закупке в связи с несоответствием квалификационному требованию о наличии кадровых ресурсов.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Участника № 3 в связи с несоответствием неправомерным требованиям Документации, нарушают требования части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - Пунктом 4.18.1 Документации установлено, что в целях дополнительной проверки участника закупки на достоверность ранее заявленных им параметров квалификации и условий исполнения договора в отношении такого участника может быть проведена постквалификация.

При этом согласно пункту 4.18.6 Документации в ходе проведения постквалификации организатор закупки имеет право:

- - - запрашивать предоставление участником закупки документов, установленных документацией о закупке, в целях подтверждения заявленных параметров квалификации и условиям исполнения договора;
 - инспектировать производство участников закупки на предмет наличия заявленных ими характеристик и их соответствия установленным в документации о закупке параметрам квалификации и условиям исполнения договора;

Также пунктом 4.18.7 Документации установлено, что по результатам проведения постквалификации закупочная комиссия вправе принять решение об отстранении участников закупки, не подтвердивших своего соответствия установленным в документации о закупке параметрам квалификации и условиям исполнения договора (не прошедших постквалификацию) или отказавшихся от прохождения постквалификации.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Конкурса в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат 3.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «СпецПроект» (ИНН: 5006276639; ОГРН: 1145032001399) от 17.08.2018 № 2 на действия (бездействие) заказчика ООО «ВО «Т...» (ИНН: ..., ОГРН: ...) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по очистке местности от взрывоопасных предметов (ВОП) землеотвода под строительство объекта ПГУ-ТЭС «Ударная» (извещение № 31806706641) необоснованной.
 - Признать в действиях ООО «ВО «Т...» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать ООО «ВО «Т...» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 24.08.2018 № 223ФЗ-626/18.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России

материалы дела от 24.08.2018 № 223ФЗ-626/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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