

РЕШЕНИЕ

по делу № 223ФЗ-256/18 о нарушении
законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

16.04.2018 Москва

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

ведущего заседания Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «ДАРС-Строительство» от 04.04.2018 б/н на действия (бездействие) конкурсной комиссии АО «Международный аэропорт «Уфа» при проведении АО «Международный аэропорт «Уфа», Министерством экономического развития Республики Башкортостан конкурса с ограниченным участием на право заключения договора на выполнение работ по объекту «Реконструкция аэровокзального комплекса внутренних воздушных линий АО «Международный аэропорт «Уфа». 1 этап» (Реконструкция АВК ВВЛ. 1 этап) (извещение № 0101200009518000365) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ДАРС-Строительство» (далее — Заявитель) от 04.04.2018 б/н (вх. 52170-ЭП/18 от 06.04.2018) на действия (бездействие) конкурсной комиссии АО «Международный аэропорт «Уфа» (далее — Конкурсная комиссия) при проведении АО «Международный аэропорт «Уфа» (далее — Заказчик), Конкурсной комиссией, Министерством экономического развития Республики Башкортостан (далее — Уполномоченный орган) конкурса с

ограниченным участием на право заключения договора на выполнение работ по объекту «Реконструкция аэровокзального комплекса внутренних воздушных линий АО «Международный аэропорт «Уфа». 1 этап» (Реконструкция АВК ВВЛ. 1 этап) (извещение № 0101200009518000365) (далее — Конкурс, Жалоба).

В соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2014 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке:

- - - извещение о проведении Конкурса, конкурсной документация (далее — Извещение, Документация) размещены в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 28.02.2018;
 - начальная (максимальная) цена договора — 2 072 744 090,00 рублей;
 - дата окончания подачи заявок — 22.03.2018;
 - дата рассмотрения заявок — 05.04.2018.

Согласно пункту 9 Документации источником финансирования закупки являются:

Собственные и заемные средства: 1 572 744 090,00 руб;

Бюджетные инвестиции: 500 000 000,00 руб.

Как следует из Жалобы, при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе, а именно:

- - - Конкурсной комиссией Заказчика принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Конкурсе;

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении копии разрешения на ввод объекта в эксплуатацию;
- Заказчиком в Документации неправомерно установлены ненадлежащие требования к содержанию состава заявки на участие в Конкурсе;
- Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлена инструкция по заполнению заявки на участие в Конкурсе.

Представители Заказчика, Уполномоченного органа с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик, Уполномоченный орган, действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Уполномоченного органа, Комиссия ФАС России установила следующее.

- -
 - Согласно доводу Жалобы, Конкурсной комиссией Заказчика принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Конкурсе.

Согласно части 2 статьи 53 Закона о контрактной системе заявка на участие в конкурсе признается надлежащей, если она соответствует требованиям Закона о контрактной системе, извещению об осуществлении закупки или приглашению принять участие в закрытом конкурсе и конкурсной документации, а участник закупки, подавший такую заявку, соответствует требованиям, которые предъявляются к участнику закупки и указаны в конкурсной документации.

В соответствии с частью 3 статьи 53 Закона о контрактной системе Конкурсная комиссия отклоняет заявку на участие в конкурсе, если участник конкурса, подавший ее, не соответствует требованиям к участнику конкурса, указанным в конкурсной документации, или такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в конкурсной документации.

Подпунктом 1 пункта 12 Документации установлено требование к участникам Конкурса: о наличии у участника Конкурса права осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору строительного подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров в отношении объектов капитального строительства опасных, технически сложных и уникальных объектов (кроме объектов использования атомной энергии).

Для подтверждения указанному требованию участникам Конкурса необходимо представить в составе заявки на участие в закупке выписку из реестра членов саморегулируемых организаций.

Частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее

— 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 (далее - СРО) в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено ГрК РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 55.7 ГрК РФ членство индивидуального предпринимателя или юридического лица в саморегулируемой организации прекращается по основаниям и в случаях, которые указаны в Федеральном законе от 01.12.2017 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (далее - Закон о СРО), в том числе в случае присоединения одной саморегулируемой организации к другой саморегулируемой организации.

Частью 6 статьи 3 Закона о СРО установлено, что некоммерческая организация приобретает статус саморегулируемой организации с даты внесения сведений о некоммерческой организации в государственный реестр саморегулируемых организаций и утрачивает статус саморегулируемой организации с даты исключения сведений о некоммерческой организации из указанного реестра.

Частью 6 статьи 55.2 ГрК РФ установлено, что исключение сведений о саморегулируемой организации из государственного реестра саморегулируемых организаций осуществляется на основании решения об исключении сведений о такой саморегулируемой организации из государственного реестра саморегулируемых организаций, принятого органом надзора за саморегулируемыми организациями в соответствии с частью 12 статьи 55.19 ГрК РФ, или в судебном порядке в соответствии с частью 13 статьи 55.19 ГрК РФ.

В соответствии с протоколом предквалификационного отбора от 29.03.2018 б/н Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе, в том числе в связи с несоответствием заявки Заявителя требованиям Документации и Закона о контрактной системе.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя и сообщил, что участником закупки представлена выписка СРО № 380 от 05.03.2018, выданная АСО «Профессиональный альянс строителей Ульяновской области» СРО-С-239-28092011. При этом приказом Ростехнадзора от 15.03.2018 № СП-33 указанная СРО исключена из государственного реестра СРО.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении копии разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.

В соответствии с частью 3 статьи 56 Закона о контрактной системе при проведении конкурса с ограниченным участием применяются положения Закона о контрактной системе о проведении открытого конкурса с учетом особенностей, определенных статьей 56 Закона о контрактной системе.

Согласно части 4 статьи 56 Закона о контрактной системе в отношении участников конкурса с ограниченным участием наряду с требованиями, установленными частью 1, частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона о контрактной системе, предъявляются дополнительные требования в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе. При этом дополнительные требования применяются для осуществления предквалификационного отбора и не могут использоваться в качестве критерия оценки заявок на участие в конкурсе с ограниченным участием.

В соответствии с частью 6 статьи 56 Закона о контрактной системе заявка на участие в конкурсе с ограниченным участием наряду с информацией, предусмотренной частью 2 статьи 51 Закона о контрактной системе, должна содержать документы, подтверждающие соответствие участников закупки дополнительным требованиям, или заверенные участником закупки копии таких документов.

Согласно части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию: 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта; 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта; 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации; 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 31 Закона о контрактной системе в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг установлены в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих

соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее - Постановление № 99). Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложением № 1 и № 2 к Постановлению Правительства № 99.

Согласно пункту 2 приложения № 1 к Постановлению № 99 к участникам закупки на выполнение работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей устанавливается дополнительное требование о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке. При этом стоимость такого исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Согласно примечанию к списку дополнительных требований, установленных Постановлением № 99, требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных:

- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства;
- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

Также пунктом 2 приложения № 1 к Постановлению № 99 установлен исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки дополнительным требованиям:

- копия исполненного контракта (договора);
- копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона «О бухгалтерском учете», и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке;
- копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В пункте 12.1 Документации к участникам закупки установлены дополнительные требования в соответствии с Постановлением № 99.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- -
 - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлены ненадлежащие требования к содержанию состава заявки на участие в Конкурсе.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе Конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать предусмотренные статьей 51 Закона о контрактной системе требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе и инструкцию по ее заполнению, при этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников открытого конкурса или ограничение доступа к участию в открытом конкурсе.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе заявка на участие в открытом конкурсе должна содержать всю указанную заказчиком в конкурсной документации информацию, в том числе предложение участника открытого конкурса в отношении объекта закупки, а в случае закупки товара также предлагаемую цену единицы товара, наименование страны происхождения товара.

Подпунктом 2 пункта 21 Документации установлено, что заявка на участие в Конкурсе должна содержать предложение участника Конкурса в отношении объекта закупки.

При этом указано: «Участник закупки должен подготовить и предоставить один оригинальный экземпляр заявки на участие в конкурсе по Форме № 2 «Заявка на участие в конкурсе с ограниченным участием» (далее — Форма № 2).

Согласно пункту 4 Формы № 2 предложения установлено: «Предложения, приведенные в пункте 4 настоящей заявки на участие в конкурсе с ограниченным участием, являются неотъемлемой частью настоящей заявки на участие в конкурсе с ограниченным участием:

- - Приложение «ПРЕДЛОЖЕНИЕ О КАЧЕСТВЕННЫХ, ФУНКЦИОНАЛЬНЫХ И ЭКОЛОГИЧЕСКИХ ХАРАКТЕРИСТИКАХ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ», оформляемое в соответствии с формой 4 приложения № 2 к документации конкурса с ограниченным участием на ___ стр. на ___ стр».

В соответствии с Техническим заданием Документации приложение № 2 к

Документации содержит показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров, работ, услуг установленным заказчиком требованиям «Выполнение работ по объекту: «Реконструкция аэровокзального комплекса внутренних воздушных линий АО «Международный аэропорт «Уфа». 1 этап» (Реконструкция АВК ВВЛ. 1 этап)» (далее — Приложение № 2).

На заседании Комиссии установлено, что в ряде пунктов Приложения № 2 установлены требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в Конкурсе помимо требований к описанию предложения участника закупки, непредусмотренные статьей 51 Закона о контрактной системе конкретные показатели технологических процессов изготовления указанных товаров, результаты испытаний, такие, например, как по позиции 3 «Бетон тяжелый»: Значение начального модуля упругости бетона при сжатии и растяжении, МПа*10⁻³: не ниже 30,0, Водонепроницаемость W 6 и более; по позиции 4 «Знаки дорожные»: Пленка должна быть устойчива к статическому воздействию жидкостей: бензина, 3%-ного раствора NaCl, дистиллированной воды и минеральных масел; по позиции 13 «Кирпич»: Водопоглощение рядовых изделий должно быть не менее 6,0 %, лицевых изделий - не менее 6,0 % и не более 14,0 % и другие.

Комиссия приходит к выводу, что Конкурсная документация устанавливает требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в Конкурсе помимо предложения участника в отношении объекта закупки, сведения о результатах испытаний используемых товаров, а также конкретные показатели веществ, материалов, применяемых при изготовлении указанных товаров (в настоящем решении содержатся примеры, указание которых не является исчерпывающим).

Указанные требования приводят к ограничению количества участников закупки, поскольку Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии товар, предлагаемый к использованию при выполнении работ, для представления подробных сведений о веществах, результатах испытаний, материалах, применяемых при изготовлении такого товара.

Таким образом, действия Заказчика, установившего ненадлежащие требования к содержанию состава заявки на участие в Конкурсе, не соответствуют пункту 4 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе, нарушают часть 3 статьи 56 Закона о контрактной системе.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлена инструкция по заполнению заявки на участие в Конкурсе.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами, в том числе использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик

объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что Документация, в том числе инструкция по заполнению заявки составлены в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе и с учетом потребностей Заказчика.

Вместе с тем, представителями Заявителя не представлено доказательств, свидетельствующих о нарушении Заказчиком положений Закона о контрактной системе.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Решением комиссии ФАС России от 19.03.2018 № 223ФЗ-179/18 в действиях Заказчика, Уполномоченного органа при проведении Конкурса выявлено нарушение части 1 статьи 20, части 3 статьи 56, части 6 статьи 31, части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе, выразившиеся в нарушении порядка проведения обязательных общественных обсуждений, нарушении порядка разъяснения положений Документации, в установлении ненадлежащих требований к содержанию состава заявки на участие в Конкурсе, установлении неправомерных положений проекта договора Документации.

Кроме того, Решением комиссии ФАС России от 16.04.2018 № 223ФЗ-255/18 в действиях Конкурсной комиссии при проведении Конкурса выявлено нарушение части 3 статьи 56 Закона о контрактной системе, выразившееся в неправомерном признании заявки ООО «Стройнефть» соответствующей требованиям Документации.

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 «ДАРС-Строительство» (ИНН: 7327031144, ОГРН: 1047301324817) от 04.04.2018 б/н на действия (бездействие) конкурсной комиссии АО «Международный аэропорт «Уфа» при проведении АО «Международный аэропорт «Уфа», Министерством экономического развития Республики Башкортостан конкурса с ограниченным участием на право заключения договора

на выполнение работ по объекту «Реконструкция аэровокзального комплекса внутренних воздушных линий АО «Международный аэропорт «Уфа». 1 этап» (Реконструкция АВК ВВЛ. 1 этап) (извещение № 0101200009518000365) обоснованной в части установления ненадлежащих требований к содержанию состава заявки на участие в Конкурсе.

- - - Признать в действиях Заказчика, Уполномоченного органа нарушения части 1 статьи 20, части 3 статьи 56, части 6 статьи 31, части 4 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
 - Признать в действиях Конкурсной комиссии нарушение части 3 статьи 56 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
 - В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание от 16.04.2018 № 223ФЗ-255/18, по данному делу предписание не выдавать.

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