

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-110/16

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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»

07.02.2017 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

Представители <...>, АО «Центр выставочных и музейных проектов» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу гражданина <...> от б/д б/н, направленную письмом Санкт-Петербургского УФАС России от 10.01.2017 № 78/246/17 (вх. 30.01.2017 № 13078/17), на действия (бездействие) заказчика АО «Центр выставочных и музейных проектов» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период выполнения проектно-изыскательских работ, на период строительства, на выполнение проектно-изыскательских работ, на выполнение подрядных работ (услуги управляющей компании на строительство объекта «под ключ»): «Многофункциональное здание музея и музейно-выставочного пространства исторического парка «Россия Моя История» в контурах земельного участка расположенное по адресу: Санкт-Петербург, муниципальный округ Гагаринское, Бассейная улица 50» (извещение № 31604523152), 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 гражданина <...> (далее — Заявитель) от б/д б/н, направленная письмом Санкт-Петербургского УФАС России от 10.01.2017 № 78/246/17 (вх. 30.01.2017 № 13078/17), на действия (бездействие) заказчика АО «Центр выставочных и музейных проектов» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период выполнения проектно-изыскательских работ, на период строительства, на выполнение проектно-изыскательских работ, на выполнение подрядных работ (услуги управляющей компании на строительство объекта «под ключ»): «Многофункциональное здание музея и музейно-выставочного пространства исторического парка «Россия Моя История» в контурах земельного участка расположенное по адресу: Санкт-Петербург, муниципальный округ Гагаринское, Бассейная улица 50» (извещение № 31604523152) (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 на момент проведения Конкурса регламентировалась Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Центр выставочных и музейных проектов», утвержденным Решением Совет Директоров АО «Центр выставочных и музейных проектов» (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.

19.12.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок – 09.01.2017 в 10:30;

дата и время рассмотрения заявок – 13.01.2017 в 14:00;

дата и время подведения итогов – 18.01.2017 в 16:30.

Начальная максимальная цена закупки — 1 399 832 724 ,92 рубля.

По результатам закупки Заказчиком заключен договор с ООО «Строительная компания «МИР» от 27.01.2017 на сумму 1 397 033 059,47 рублей.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком в составе Документации не размещена проектно-сметная документация.

Рассмотрев представленные материалы, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила.

- - - Из довода Жалобы следует, что Заказчиком в составе Документации не размещена проектно-сметная документация.

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 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 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, 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 обоснованно сформировать свое предложение.

Кроме того, индивидуальные предприниматели или юридические лица в соответствии с частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в том числе осуществлять подготовку проектной документации и строительство, исключительно при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам.

При этом саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, и саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих строительство, являются самостоятельными видами саморегулируемых организаций.

Так, договор на подготовку проектной документации заключается с лицом, обладающим свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации подготовки проектной документации, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным проектировщиком). Договор на осуществление строительно-монтажных работ с лицом, обладающим свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора, юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Кроме того, пунктом 7 информационной карты Документации установлено требование к участникам закупки, а именно участник закупки должен представить в составе заявки на участие в закупки копию действующего свидетельства, выданного саморегулируемой организацией о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в состав разрешенной деятельности должны входить следующие виды работ: 13. Работы по организации подготовки проектной документации, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным проектировщиком); 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком). При выявлении несоответствия участника закупки данному требованию, комиссия по закупкам отказывает такому участнику закупки в допуске к торгам, а также не вправе выбрать такого участника закупок в качестве единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

На основании вышеизложенного, Заказчиком не размещена проектно-сметная документация в составе Документации, а также неправомерно объединены в один предмет объекта закупки работы по подготовке проектной документации и работы по организации строительно-монтажных работ, что нарушает часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9 статьи 4, пункт 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.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлены 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, формы, 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 положения Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 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. 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 7.2.14, 7.2.15 Положения о закупке предусмотрено, что Документация должна содержать, в том числе критерии и порядок оценки.

Пунктом 22 информационной карты Документации установлен порядок и критерии оценки заявок участников закупки, а именно:

№ п/п	Наименование критерия	Значимость критерия
1	Цена договора	40%
2	Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера	30%
3	Деловая репутация участника	30%

Согласно критерию «Деловая репутация участника» оценки подлежит индекс деловой репутации в соответствии с требованиями 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).

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу, что при отсутствии норм законодательства об обязательном применении ГОСТ Р 66.1.01-2016 предоставление участником закупки сертификата соответствия в качестве подтверждения индекса деловой репутации с целью получения баллов по показателю «Деловая репутация» не указывает на более высокий уровень квалификации такого участника закупки, а также не свидетельствует о том, что таким участником закупки будет предложено лучшее условие исполнения договора.

Кроме того, получение участником закупки данного сертификата с указанием индекса деловой репутации требует значительных временных и финансовых затрат со стороны участника закупки, что является административным барьером для участия в закупке. При этом срок и фиксированная стоимость получения сертификата не установлены. Таким образом, присвоение индекса деловой репутации и получение такого сертификата зависит от волеизъявления третьих лиц.

Учитывая изложенное, установление в Документации в качестве предмета оценки по показателю «Деловая репутация» только индекса деловой репутации, присвоенного в соответствии с ГОСТ Р 66.1.01-2016, который подтверждается соответствующим сертификатом, может привести к ограничению количества участников закупки.

Согласно установленному порядку оценки по критерию «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» Заказчик оценивает сведения об опыте выполнения участником работ, выраженном в рублях, по строительству/реконструкции/капитальному ремонту объектов капитального строительства за период с 01.01.2014 по дату окончания срока подачи заявок на участие в настоящем конкурсе, стоимость которых по одному объекту составляет не менее 75 % от начальной (максимальной) цены договора (будут учитываться контракты/договоры заключенные и исполненные в указанный период). Комиссия оценивает опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема, выраженный в рублях, путем изучения данных, представленных в форме 1.4.5. «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» Документации с подтверждающими документами.

При этом, из указанного порядка оценки не представляется возможным установить, какие договоры подлежат оценке, а именно будут ли учитываться требования сопоставимости с предметом договора (проектные и строительные работы) при наличии требования о представлении договоров на строительство/реконструкцию/капитальный ремонт объектов капитального строительства.

Также, Заказчиком по критериям «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» предусмотрен порядок начисления баллов:

Объем выполненных работ по строительству/реконструкции/капитальному ремонту объектов капитального строительства за период с 01.01.2014 в сумме, % от начальной (максимальной) цены договора	Количество баллов
≥ 150,01 %	100
125,01- 150 %	75
100,01 – 125 %	50
75 - 100 %	25
Менее 75 %	0

Вместе с тем, на основании установленного в Документации порядка оценки не представляется возможным выявить лучшее предложение участника закупки, в виду отсутствия пропорциональной зависимости между представленной в заявке участника закупки информацией об опыте участника и количестве присваиваемых баллов

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установленный порядок оценки заявок является некорректным, что нарушает пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений комиссия антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания.

Исходя из требований пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, комиссия антимонопольного органа выдает обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов.

29.12.2016 Комиссией ФАС России рассмотрена жалоба ООО «Профсервис» на действия Заказчика при проведении Конкурса.

По итогам рассмотрения жалобы Комиссией ФАС России принято Решение от 29.12.2016 № 223ФЗ-820/16 (далее — Решение), а также выдано обязательное для исполнения предписание от 29.12.2016 № 223ФЗ-820/16 (далее — Предписание) аннулировать закупку.

Срок исполнения Предписания 13.01.2017.

Вместе с тем, Заказчик продолжил проведение Конкурса, а также по результатам закупки заключил договор.

Согласно письменным пояснениям, представленным Заказчиком в ФАС России (вх. От 07.02.2017 № 17908/17), Решение, Предписание обжалуются в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что определением Арбитражного суда г. Москвы от 23.01.2017 по делу № А40-9525/2017-94-85 Арбитражным судом г. Москвы 23.01.2017 принято к производству заявление Заказчика об оспаривании указных ненормативных правовых актов ФАС России.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком не исполнено Предписание в срок, установленный антимонопольным органом, так как заявление Заказчика об оспаривании ненормативных правовых актов ФАС России принято Арбитражным судом г. Москвы в производство после установленного срока исполнения Предписания ФАС России.

Действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении Предписания, содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России принимает решение не выдавать обязательное к исполнению предписание, так как по результатам закупки заключен договор.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> от б/д б/н, направленную письмом Санкт-Петербургского УФАС России от 10.01.2017 № 78/246/17 (вх. 30.01.2017 № 13078/17), на действия (бездействие) заказчика АО «Центр выставочных и музейных проектов» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период выполнения проектно-

изыскательских работ, на период строительства, на выполнение проектно-изыскательских работ, на выполнение подрядных работ (услуги управляющей компании на строительство объекта «под ключ»): «Многофункциональное здание музея и музейно-выставочного пространства исторического парка «Россия Моя История» в контурах земельного участка расположенное по адресу: Санкт-Петербург, муниципальный округ Гагаринское, Бассейная улица 50» (извещение № 31604523152) обоснованной.

2. Признать АО «Центр выставочных и музейных проектов» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункты 1, 10, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 07.02.2016 № 223ФЗ-110/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

4. Обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, так как по результатам закупки заключен договор.

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