

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-401/17

по результатам рассмотрения жалобы АО «Объединение «ИНГЕОКОМ» 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»

12.05.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> ,

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу АО «Объединение «ИНГЕОКОМ» от 28.04.2017 № ИТУ-119-2-10-05-17 (вх. 64956/17 от 28.04.2017) на действия (бездействие) заказчика АО «Мосинжпроект» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по строительству перегонных тоннелей, станционных комплексов и притоннельных сооружений по объектам: «Западный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Хорошевская» - ст. «Можайская» Юго-Западный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Проспект Вернадского» - ст. «Можайская» (извещение № 31704916625), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба АО «Объединение «ИНГЕОКОМ» (далее — Заявитель) от 28.04.2017 № ИТУ-119-2-10-05-17 (вх. 64956/17 от 28.04.2017) на действия (бездействие) заказчика АО «Мосинжпроект» (далее - Заявитель) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по строительству перегонных тоннелей, станционных комплексов и притоннельных сооружений по объектам: «Западный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Хорошевская» - ст. «Можайская» Юго-Западный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Проспект Вернадского» - ст. «Можайская» (извещение № 31704916625) (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 о закупках товаров, работ, услуг акционерным обществом «Мосинжпроект», утвержденным Советом директоров протоколом № 6-2015/16 от 02.10.2015 (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, 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.

21.03.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 13.04.2017 в 09:00;

дата рассмотрения заявок — 20.04.2017 в 14:00;

дата подведения итогов — 25.04.2017 в 16:00.

На участие в закупке подано 3 заявки, допущена 1 заявка Заявителя.

Начальная максимальная цена закупки - 69 765 805 780,00 рублей.

В ходе заседания 11.05.2017 Комиссией ФАС России в целях по 12.05.2017.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчик неправомерно отказался от заключения договора с единственным, по результатам рассмотрения заявок, участником (Заявитель).

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

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. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно: Заказчик неправомерно отказался от заключения договора с единственным, по результатам рассмотрения заявок, участником (Заявитель).

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 статьей 1.3 Положения о закупке.

Статьей 26 Положения о закупке предусмотрено, что если конкурс признан несостоявшимся в случае, когда подана одна заявка и/или только один участник закупки, подавший заявку на участие в конкурсе, признан участником закупки, Заказчик в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе вправе передать такому участнику закупки проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных таким участником в заявке на участие в конкурсе, в проект договора, прилагаемый к конкурсной документации. Если конкурс признан несостоявшимся по причине отсутствия поданных заявок или если конкурс признан несостоявшимся и договор не заключен с единственным участником закупки, подавшим заявку, или с единственным участником закупки, допущенным к участию в конкурсе, Заказчик вправе объявить о проведении повторного конкурса, принять решение о проведении иной конкурентной закупки либо отказаться от проведения повторной закупки, если необходимость в осуществлении закупки отпала.

Также, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что договор с единственным участником не заключен в виду того, что проектно-сметная документация по объекту закупки отсутствует, а также в настоящее время уточняются объемы работ.

В подтверждение указанному, представителями Заказчика на заседание Комиссии ФАС России представлено экспертное заключение, выданное ОАО «Гипроречтранс» от 25.04.2017 № 07/144, согласно которому в период, предусмотренных в рамках заключаемого договора работ, необходимо провести ремонтно-восстановительные работы шлюза № 9 Карамышевского гидроузла, не предусмотренных техническим заданием Документации.

Таким образом, учитывая императивные требования Положения о закупке, которое обязательно для Заказчика в силу части 1 статьи 2 Закона о закупках, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, при рассмотрении Жалобы в действиях Заказчика 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 статьей 1.3 Положения о закупке.

2.1 Пунктом 6.3 конкурсной документации предусмотрено в случае, если цена договора, предложенная участником закупки, снижена на 25 (двадцать пять) и

более процентов от начальной (максимальной) цены договора, участник обязан предоставить обоснование снижения цены договора в виде технико-экономического расчета или сметного расчета. Указанное обоснование предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного со своей стороны проекта договора. При невыполнении таким участником данного требования или признании комиссией по осуществлению закупок представленной информации недостоверной, договор с таким участником не заключается и он признается уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем, Документация не содержит порядок, критерии и условия установления Заказчиком недостоверности представленной информации, документов, подтверждающих экономическую обоснованность/необоснованность.

2.2 Пунктом 2.3 проекта договора конкурсной документации установлено, что перечень и форма документов, обосновывающих привлечение подрядчиком субподрядных организаций, определены в Приложении № 3 к договору. Указанные документы должны быть направлены Заказчику-Генподрядчику не менее чем за 15 (Пятнадцать) рабочих дней до начала работ субподрядной организацией. Согласование субподрядной организации Заказчиком-Генподрядчиком осуществляется в течение 10 (Десяти) рабочих дней с момента предоставления обосновывающих документов, после чего Заказчик-Генподрядчик направляет Подрядчику уведомление о согласовании либо о несогласовании субподрядной организации.

Вместе с тем, наделение Заказчика правом запрашивать дополнительные документы на субподрядные организации, а также оставлять за собой право согласовывать привлекаемых подрядчиком для исполнения обязательств по договору субподрядчиков является вмешательством в хозяйственную деятельность такого подрядчика.

Учитывая изложенное, указанные действия Заказчика противоречат статье 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. 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 частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) 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 договора.

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.

Пунктом 1 Проекта договора Документации предусмотрено, что подрядчик обязуется в установленный договором срок на основании рабочей документации, утвержденной Заказчиком-Генподрядчиком, выполнить комплекса строительно-монтажных работ по строительству перегонных тоннелей, станционных комплексов и притоннельных сооружений.

Также пунктом 3.3 Проекта договора Документации предусмотрено, что после получения по проектной документации положительного заключения государственной экспертизы о достоверности определения сметной стоимости объекта капитального строительства по каждому из пусковых комплексов Заказчик – Генподрядчик определяет Расчетную цену отдельно по каждому из пусковых комплексов. Расчетная цена определяется на основе сметно-нормативной базы «Территориальные сметные нормативы для города Москвы ТСН-2001 (в ценах на январь 2000 года)» (далее – ТСН-2001) (с учетом накладных расходов, сметной прибыли, среднегодового зимнего удорожания).

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что проектно-сметная документация на данный объект отсутствует.

Учитывая изложенное Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в составе Документации отсутствует проектно-сметная документация, 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.

4. Согласно пунктам 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.

В соответствии со статьей 18 Положения о закупке конкурсная документация должна содержать критерии и порядок оценки заявок участников закупочной процедуры.

Пунктами 21, 22 Документации установлено, что критерии оценки заявок на участие в Конкурсе и их величины значимости приведено в приложении № 4 Документации, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе приведены в приложении №5 настоящей документации.

Приложением № 4 Документации установлены критерии оценки заявок участников Конкурса: цена договора — значимость критерия 50%, квалификация участника - значимость критерия 50%:

Приложением №5 Документации установлен порядок оценки и сопоставления заявок: Квалификация участника закупки. Значимость: 50 % (коэффициент значимости критерия 0,5). При оценке заявок по данному критерию лучшим условием исполнения договора признается предложение участника закупки, набравшего наибольшее количество баллов по данному критерию (максимальное количество баллов - 100).

Предметом оценки по критерию являются три показателя:

1) Наличие и квалификация трудовых ресурсов, предлагаемых для выполнения работ.

Максимальная величина показателя составляет 100 баллов.

2) Наличие опыта выполнения аналогичных работ.

Максимальная величина показателя составляет 100 баллов.

2) Наличие производственных мощностей

Максимальная величина показателя составляет 100 баллов.

4) Наличие положительной деловой репутации.

Максимальная величина показателя составляет 100 баллов.

При оценке заявки по критерию «Квалификация участника закупки», рейтинг заявки участника, полученный по результатам оценки, определяется как сумма баллов по всем подкритериям критерия «Квалификация участника закупки» с учетом значимости каждого подкритерия.

Так по показателю «Наличие и квалификация трудовых ресурсов, предлагаемых для выполнения работ» оценивается предложение участника закупки по количеству специалистов с наличием высшего профессионального образования по

квалификации «Инженер», привлекаемых к выполнению работ по предмету конкурса. Сведения о наличии и квалификации трудовых ресурсов, предлагаемых для выполнения работ подтверждаются: выпиской из штатного расписания с замещением с указанием фамилий, имен и отчеств сотрудников с приложением копий дипломов о высшем образовании специалистов по квалификации «Инженер»; и/или копией договора оказания услуг по предоставлению персонала с приложением копий дипломов о высшем образовании специалистов по квалификации «Инженер»; и/или договором оказания услуг с физическим лицом с приложением копий дипломов о высшем образовании специалистов по квалификации «Инженер». Порядок оценки: Оценка в 0 баллов будет присвоена участнику закупки, который в составе заявки не представил предложение по указанному критерию и подтверждающие документы.

Далее баллы будут присваиваться в зависимости от количества квалифицированного персонала, подтвержденного документально: от 1 до 50 человек – 30 баллов; от 51 до 100 человек – 50 баллов; от 101 человек и выше – 100 баллов.

Аналогичный порядок установлен также по показателям «Наличие опыта выполнения аналогичных работ», «Наличие производственных мощностей», «Наличие положительной деловой репутации».

Однако в данном порядке оценки отсутствует пропорциональная зависимость между представленными показателями и начисляемым количеством баллов по данным критериям.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что в установленном порядке оценки заявок на участие в Конкурсе отсутствует пропорциональная зависимость между представленными показателями и начисляемым количеством баллов по данным критериям, а также не установлено, что является типовым и детализированным коммерческим предложением, 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.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, учитывая принятое Заказчиком решение об отказе в заключении договора с единственным участником, принимает решение обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать.

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

РЕШИЛА:

- Признать жалобу АО «Объединение «ИНГЕОКОМ» от 28.04.2017 № ИТУ-119-2-10-

05-17 на действия (бездействие) заказчика АО «Мосинжпроект» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по строительству перегонных тоннелей, станционных комплексов и притоннельных сооружений по объектам: «Западный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Хорошевская» - ст. «Можайская» Юго-Западный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Проспект Вернадского» - ст. «Можайская» (извещение № 31704916625) необоснованной.

- Признать в действиях АО «Мосинжпроект» нарушения части 1 статьи 2, пункта 3 части 9, пунктов 1, 12, 13 части 10, статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 12.05.2017 № 223ФЗ-401/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
- Обязательное к исполнению предписание не выдавать, так как закупка признана несостоявшейся.

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

- -