

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-535/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ДЭС № 1» на действия (бездействие) заказчика, организатора закупки 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»

24.07.2018 Москва

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

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «ДЭС № 1» от 18.07.2018 № 772 на действия (бездействие) заказчика ООО «СЗРЦ Концерн ВКО «Алмаз-Антей» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции с расширением «Дворца спорта с бассейном» (извещение № 31806640947) 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 «ДЭС № 1» (далее - Заявитель) от 18.07.2018 № 772 (вх. 116273/18 от 19.07.2018) на действия (бездействие) заказчика ООО «СЗРЦ Концерн ВКО «Алмаз-Антей» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции с расширением «Дворца спорта с бассейном» (извещение № 31806640947) (далее – Жалоба, Конкурс).

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 по правилам настоящей статьи 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 закупке ООО «СЗРЦ Концерн ВКО «Алмаз-Антей», утвержденным решением Общего собрания участников ООО «СЗРЦ Концерн ВКО «Алмаз-Антей» (протокол от 01.02.2018 № 01/2018) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе (далее – ЕИС) при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

22.06.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

- дата окончания подачи заявок — 23.07.2018;
- дата рассмотрения заявок — 10.08.2018;
- дата подведения итогов закупки — 20.08.2018;
- начальная (максимальная) цена договора — 1 066 479 070 рублей.

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 настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и

законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам Конкурса о наличии опыта выполнения работ по предмету Конкурса.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик и Организатор действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам Конкурса о наличии опыта выполнения работ по предмету Конкурса.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 6.12.2 Положения о закупке Заказчик при проведении конкурса, аукциона, запроса котировок и запроса предложений вправе установить дополнительные требования к участникам закупки, в том числе иные дополнительные требования, необходимые для выполнения условий договора, заключаемого по результатам проведения процедуры закупки, в том числе позволяющие убедиться в финансовой устойчивости и надежности участника закупки как возможного контрагента по договору.

Подпунктом 11 пункта 10 Извещения установлено обязательное требование к участникам Конкурса, а именно: «Наличие опыта работ аналогичных предмету закупки по цене и объему».

При этом согласно пункту 6 Технического задания Документации установлены обязательные квалификационные требования к участникам Конкурса, в том числе требование: «Наличие опыта выполнения работ по реконструкции и строительству 50-ти метровых бассейнов (в том числе гидроизоляционные работы), подтвержденных копиями договоров и актами выполненных работ по форме КС-2, КС-3».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что вышеуказанные требования Документации установлены в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не

явился и не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Учитывая изложенное, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу об обоснованности довода Жалобы, в связи с чем, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в установлении неправомерных требований Документации, 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 принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 1.2.2 Положения о закупке.

Подпунктом 12 пункта 10 Извещения установлено обязательное требование к участникам Конкурса: «Наличие у Исполнителя в штате работников не менее 2-х специалистов из национального реестра специалистов строителей».

Для подтверждения указанному требованию участникам Конкурса необходимо представить в составе заявки на участие в Конкурсе:

- Копии удостоверений сотрудников Исполнителя о прохождении проверки знаний требований охраны труда;
- Копии удостоверений сотрудников исполнителя о прохождении повышения квалификации в области строительства;
- Копии или выписки из трудовых книжек, в которых должны содержаться сведения о стаже работника по специальности;
- Копию Выписки из реестра Национальных специалистов(НОССТРОЙ) в строительстве.

Вместе с тем, отсутствие у участника Конкурса на момент подачи заявки указанного в Документации квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку такой квалифицированный персонал может 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 указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 1.2.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Пунктом 5.2.3 Документации установлено, что закупочная комиссия Заказчика вправе затребовать от потенциальных участников конкурса разъяснения положений конкурсных заявок и представления недостающих документов (при необходимости).

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

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, могут ограничить количество участников закупки и противоречат пункту 1.2.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Подпунктом 10 пункта 10 Извещения установлено обязательное требование к участникам Конкурса: «Наличие Свидетельства о членстве в СРО в области выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства».

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

В соответствии с частью 2 статьи 52 ГрК РФ работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей.

Вместе с тем, в соответствии с Федеральным законом от 03.07.2016 № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и

отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 01.07.2017 не допускается осуществление предпринимательской деятельности по выполнению инженерных изысканий, по осуществлению архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства на основании выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В соответствии с частью 4 статьи 55.17 ГрК РФ предоставление сведений, содержащихся в реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется по запросам заинтересованных лиц в виде выписок из реестра в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Следовательно, условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по предмету Конкурса, должно являться членство в саморегулируемой организации, что подтверждается выпиской из реестра членов саморегулируемой организации (далее - СРО).

Вместе с тем, пунктом 10.1 Извещения установлено, что победитель Конкурса в течение 5 (пяти) дней с момента публикации протокола при заключении договора представляет пакет документов, заверенных единоличным исполнительным органом (для юридического лица) или индивидуальным предпринимателем, с проставлением печати, состоящий, в том числе из нотариально-заверенной копии свидетельства о членстве в СРО на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении победителем Конкурса нотариально-заверенной копии свидетельства о членстве в СРО на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства.

Кроме того, подпунктом 17 пункта 11 Извещения установлено требование: «Выписка из реестра саморегулируемой организации СРО (в области выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства) по форме, утвержденной Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 г. №58 и выданной не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок».

Таким образом, учитывая, что градостроительным законодательством и законодательством в сфере закупок товаров, работ и услуг не предусмотрено, что выписка из реестра членов саморегулируемой организации должна быть действующей на момент окончания срока подачи заявок, вышеуказанные требования Извещения не соответствуют положениям Закона о закупках, в связи с чем действия Заказчика установившего в Извещении вышеуказанное требование к составу заявки, противоречат пункту 1 статьи 1 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. 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 о предоставлении 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, Документация не содержит указаний на календарную дату начала и календарную дату окончания срока о предоставлении участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положений Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 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.

6. 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 пункту 1 Технического задания Документации предметом Конкурса является выполнение работ по реконструкции с расширением «Дворца спорта с бассейном», расположенного по адресу: г. Санкт-Петербург, пр. Обуховской Обороны, д. 130, литера А, в соответствии, в том числе с условиями проекта договора Документации.

При этом согласно пункту 15.2 проекта договора Документации генподрядчик гарантирует выполнение всех видов работ в полном объеме, предусмотренном Проектной документацией и другими документами в сроки, определенные условиями проекта договора.

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.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что в составе Документации размещена рабочая документация, сметы а также положительное заключение объекта капитального строительства «Реконструкция с расширением Дворца спорта с бассейном», выданное Санкт-Петербургским государственным автономным учреждением «Центр государственной экспертизы» (далее — Заключение).

Согласно пункту 1.6 Заключения на рассмотрение представлена проектная документация содержащая 11 разделов, в том числе разделы: «Архитектурные решения», «Конструктивные и объемно-планировочные решения», «Проект организации строительства». При этом установлено, что в ЕИС не опубликованы все разделы проектной документации, например: отсутствуют сведения из раздела «Проект организации строительства». Представителями Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представлено подтверждений размещения в составе Документации вышеуказанных разделов проектной документации, а также размещения проектной документации в составе Документации в полном объеме.

Отсутствие в полном объеме проектной документации в составе Документации на выполнение работ по строительству объектов капитального строительства означает, что Заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого договора, что лишает участника закупки обоснованно сформировать свое предложение.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком не размещена проектная документация в ЕИС, 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.

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

РЕШИЛА:

- -
- Признать жалобу ООО «ДЭС № 1» (ИНН: 7840497140, ОГРН: 1137847419390) от 18.07.2018 № 772 на действия (бездействие) заказчика ООО «СЗРЦ Концерна ВКО «Алмаз-Антей» (ИНН: 7811406004, ОГРН: 1089847180532) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции с расширением «Дворца спорта с бассейном» (извещение № 31806640947) необоснованной.
- Признать ПАО «ППГХО» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9 статьи 4, пункты 1, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 24.07.2018 № 223ФЗ-535/18.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 24.07.2018 № 223ФЗ-535/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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