

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-397/15

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «Корпорация «Атомстройкомплекс» 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»

08.12.2015

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

Казенного предприятия города Москвы «Управление гражданского строительства»: <...> – доверенность от 12.01.2015 № КП-952/Д,

представители ЗАО «Корпорация «Атомстройкомплекс» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени, месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ЗАО «Корпорация «Атомстройкомплекс» от 27.11.2015 № 3928 (вх. № 138936-ЭП/15 от 30.11.2015) на действия (бездействие) Казенного предприятия города Москвы «Управление гражданского строительства» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг и выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта под «ключ»: жилой дом по адресу: г. Москва, Шмитовский пр., вл. 39, Мукомольный пр., вл. 6 (извещение № 31502727424) 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 ЗАО «Корпорация «Атомстройкомплекс» (далее - Заявитель) на действия (бездействие) Казенного предприятия города Москвы «Управление гражданского строительства» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг и выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта под «ключ»: жилой дом по адресу: г. Москва, Шмитовский пр., вл. 39, Мукомольный пр., вл. 6 (извещение 31502727424) (далее – 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.

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 Казенным предприятием города Москвы «Управление гражданского строительства», утвержденным приказом Казенного предприятия города Москвы «Управление гражданского строительства» от 11.08.2015 № 230-15/п (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупок на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее - Официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

03.09.2015 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение и документация о проведении открытого конкурса (далее – Извещение, Конкурсная документация).

Согласно Извещению, размещенного на Официальном сайте, Заказчиком 25.11.2015 принято решение об отказе от проведения Конкурса.

Из жалобы Заявителя следует, что его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчиком в Конкурсной документации неправомерно объединены в один лот проектные и общестроительные работы.
2. Заказчиком некорректно установлен порядок оценки заявок по критерию «Качество работ, услуг (предложения по технологии выполнения работ, оказания услуг)».
3. Заказчиком в свидетельствах, выданных саморегулируемой организацией о допуске по организации работ по подготовке проектной документации и о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитальному ремонту привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) не установлено требование к предельной стоимости работ по одному договору.

Представитель Заказчика с доводами жалобы Заявителя не согласился и сообщил, что при Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, Конкурсной документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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 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 закреплен в пункте 2 статьи 3 Положения о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, в том числе в соответствии 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, выполнение строительных работ, требуемых к закупке,

осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, потребностям заказчика.

Согласно Извещению и Информационной карте Конкурсной документации предметом Конкурса является «...право заключения договора на оказание услуг и выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта под «ключ»: жилой дом по адресу: г. Москва, Шмитовский пр., вл. 39, Мукомольный пр., вл. 6».

Пунктами 2.1, 2.2 проекта договора, являющегося неотъемлемой частью Конкурсной документации, установлено:

«В соответствии с условиями настоящего Договора Застройщик осуществляет приемку и финансирование, а Заказчик-Генподрядчик обязуется выполнить комплекс работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию Объекта под «ключ», включая оказание услуг по исполнению функций заказчика на период проектирования строительства, иных услуг, разработку проектной и рабочей документации, выполнение строительно-монтажных работ, поставку оборудования на Объект: \_\_\_\_\_.

Результатом выполненных Работ по Договору является законченный(ые) строительством Объект(ы), который(ые) введен(ы) в эксплуатацию и в отношении которого(ых) получено(ы) Разрешение(я) на ввод Объекта в эксплуатацию, подписан(ы) акт(ы) по форме КС-11 в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации и города Москвы».

Техническим заданием Конкурсной документации установлены требования к типам и этажности новых, реконструируемых зданий и сооружений:

«1. Жилые дома.

В соответствии с письмом Департамента жилищной политики и жилищного фонда города Москвы от 30.07.2014 № ДЖС-ТМ/06-64464/4, Градостроительным планом земельного участка № RU77-181000-011563, утвержденным приказом Комитета по архитектуре и градостроительству города Москвы.

Предусмотреть проектирование индивидуального, жилого дома с инженерными сетями, благоустройством и озеленением с предельной верхней отметкой здания – 180 м.

Предусмотреть следующий набор и размеры квартир:

Тип квартир	Общая площадь	Жилая площадь	Количество	
1	37-42	19-21	не менее 620	
М	50-54	28-36	не менее 540	
2	Б	60-65	35-40	не менее 98
3		74-80	38-60	не менее 325
4		90-95	63-70	не менее 5

Категория комфортности квартир - II.

Назначение помещений первого этажа – административное назначения.

2. ДООУ на 120 мест».

Вместе с тем, разработка проектной документации, на основании которой должны выполняться работы, является частью предмета Конкурса.

Учитывая изложенное, предмет Конкурса сформирован Заказчиком в нарушение требований части 1 статьи 2 Закона о закупках, в Конкурсной документации отсутствуют сведения об объеме работ, являющихся предметом Конкурса, требования к качеству, техническим характеристикам закупаемых работ, в объеме, достаточном для подготовки заявки на участие в Конкурсе, а также объединены в один лот работы, технологически и функционально не связанные между собой, что противоречит пункту 2 статьи 3 Положения о закупках.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают требования пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 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.

2. Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 23.8 Конкурсной документации оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляется с использованием рейтингового метода.

Присвоение рейтинговых мест осуществляется по каждому критерию отдельно по мере убывания выгоды предложений. Первое рейтинговое место присваивается лучшему показателю по критерию, последнее – худшему. Максимальное количество рейтинговых мест равно количеству оцениваемых заявок на участие в конкурсе (лоте) (пункты 23.8.1, 23.8.2 Документации).

Пунктом 7.16 Информационной карты установлено, что при оценке заявок применяются следующие критерии и их значимость:

Цена договора - 30%;

Качество работ, услуг (предложения по технологии выполнения работ, оказания услуг) - 25%;

Трудовые ресурсы (количество и квалификация) - 5%;

Объем финансовых ресурсов (ежегодная выручка за 2012, 2013 и 2014 годы) - 10%;

Опыт по вводу в эксплуатацию объектов капитального строительства жилищного назначения за последние два года, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе - 10%;

Стаж работы руководителя в строительных, проектных компаниях на руководящих должностях, не ниже главного инженера - 5%;

Степень внедрения действующей системы менеджмента качества (управления, обеспечения и контроля качества) - 5%;

Срок окончания строительства и ввода объекта в эксплуатацию - 10%.

Вместе с тем, установленный Заказчиком порядок оценки заявок не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора, поскольку не представляется возможным определить, каким образом Заказчик определяет выгодность того или иного предложения по неценовым критериям оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе, при наличии каких именно, например, предложений по технологии выполнения работ, оказания услуг, трудовых, финансовых ресурсов, присваивается максимальный и минимальный баллы по указанным критериям.

Таким образом, в нарушение пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации не установлен надлежащий порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе.

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

3. 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.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. При этом в соответствии с частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

В соответствии с частью 1.1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, имеющие свидетельство о допуске к работам по организации строительства, вправе выполнять указанные работы при условии, если стоимость строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства по одному договору не превышает планируемую стоимость строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства, исходя из размера которой членом саморегулируемой организации был внесен взнос в компенсационный фонд саморегулируемой организации в соответствии с частью 7 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Пунктом 7.4 Информационной карты Конкурсной документации установлено требование о наличии у участника Конкурса свидетельства, выданного саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации строительства. При этом в соответствии с частью 1.1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации стоимость строительства не должна превышать стоимость исходя из размера которой членом саморегулируемой организации был внесен взнос в компенсационный фонд саморегулируемой организации.

Следовательно, участники закупки должны обладать свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации строительства, стоимость которого по одному договору не превышает начальную (максимальную) цену договора (цену лота).

Таким образом, Заказчиком установлено требование о наличии свидетельства, выданного саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации строительства в соответствии с требованиями Закона о закупках и Градостроительного кодекса Российской Федерации, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. В соответствии с пунктом 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

Согласно пункту 4.3.7 Договора Застройщик на основании письменного обращения Заказчика-Генподрядчика вправе перечислить авансовый платеж в размере не более 30 (тридцати) % от Цены Договора, но не более суммы принятого обязательства, подлежащего исполнению в текущем финансовом году, после подписания Дополнительного соглашения об утверждении твердой договорной цены.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в пункте 4.3.7 Договора в нарушение пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлен надлежащим образом порядок оплаты товаров, требуемых к поставке.

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

5. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 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 закреплен пунктом 2 статьи 3 Положения о закупках.

Пунктом 7.5 Информационной карты Конкурсной документации, пунктами 8.3.14,

13.1.2 проекта договора установлено, что привлечение субподрядчиков допускается по согласованию с Заказчиком.

Таким образом, возможность привлечения субподрядчиков зависит от волеизъявления Заказчика, что противоречит пункту 2 статьи 3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- - 1. Признать жалобу ЗАО «Корпорация «Атомстройкомплекс» 27.11.2015 № 3928 (вх. № 138936-ЭП/15 от 30.11.2015) на действия (бездействие) Казенного предприятия города Москвы «Управление гражданского строительства» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг и выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта под «ключ»: жилой дом по адресу: г. Москва, Шмитовский пр., вл. 39, Мукомольный пр., вл. 6 (извещение № 31502727424) обоснованной, в части неправомерного объединения в один лот проектных и общестроительных работ; не установления надлежащего порядка оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе.

2. Признать Казенное предприятие города Москвы «Управление гражданского строительства» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункты 1, 6, 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 Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы неправомерно объединены в один лот проектные и общестроительные работы дела от 08.12.2015 № 223ФЗ-397/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

4. Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранении выявленных нарушений, не выдавать в связи с принятым Заказчиком решения об отмене проведения Конкурса.

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