

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-135/16

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «Техэнергопроект» 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»

05.04.2016

Москва

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

ведущего заседание Комиссии – заместителя начальника Управления контроля размещения государственного заказа <...>.,

членов Комиссии:

начальника отдела правоприменительной практики и методологии Управления контроля размещения государственного заказа <...>.,

заместителя начальника отдела проверок Управления контроля размещения государственного заказа <...>.,

главного государственного инспектора правового отдела Управления контроля размещения государственного заказа <...>., (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «Концерн Росэнергоатом» <...> – доверенность от 15.12.2015 № 9/465/2015-ДОВ,

АО «Атомкомплект» <...> - доверенность от 11.01.2016 № 304/2/2016-ДОВ,

ЗАО «Техэнергопроект» <...>. – доверенность от 30.03.2016 № 19,

заинтересованного лица ООО «Трест Запсибгидрострой» <...> – доверенность от 01.04.2016 б/н,

рассмотрев жалобу ЗАО «Техэнергопроект» от 25.03.2016 № 92 на действия (бездействие) заказчика ОАО «Концерн Росэнергоатом», организатора закупки АО «Атомкомплект» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на разработку рабочей документации и выполнение строительно-монтажных работ по строительству гидротехнических сооружений ПАТЭС в г. Певеке, Чукотского Автономного округа (извещение № 31503185167) (далее – Жалоба) 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 «Техэнергопроект» (далее – Заявитель) от 25.03.2016 № 92 (вх. от 25.03.2016 № 39534/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «Концерн Росэнергоатом» (далее – Заказчик), организатора закупки АО «Атомкомплект» (далее – Организатор закупки) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на разработку рабочей документации и выполнение строительно-монтажных работ по строительству гидротехнических сооружений ПАТЭС в г. Певеке, Чукотского Автономного округа (извещение № 31503185167) (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 Единым отраслевым стандартом закупок (Положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденного решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07.02.2012 № 37 (в редакции от 24.12.2015 протокол решения наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» № 78) (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 5 Закона о закупках.

31.12.2015 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы Заявителя следует, что его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, Организатора закупки выразившиеся в неправомерном отказе заявке Заявителя в допуске к участию в Конкурсе.

Представители Заказчика, Организатора закупки с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик, Организатор закупки действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке и Документацией.

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

1. Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе 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 подпунктом «а» пункта 8.3 части 2 Документации по итогам отборочной стадии конкурсная комиссия в отношении каждого участника конкурса принимает решение о допуске к дальнейшему участию в конкурсе, либо об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора в том числе в связи с несоответствием заявки по составу (за исключением случаев непредставления документов и (или) сведений, необходимых исключительно для целей оценки и сопоставления заявок, если это было предусмотрено конкурсной документацией), содержанию и оформлению, в том числе представленного технического предложения.

На основании Протокола от 15.03.2016 № 2/101000278 заседания конкурсной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии Конкурса Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе в том числе на основании подпункта «а» пункта 14.9.4 Положения о закупке и подпункта «а» пункта 8.3 части 2 тома 1 Документации в связи с несоответствием заявки Заявителя требованиям пункта 4.3 подраздела 2.1 части 1 тома 1 Документации в части наличия собственных или арендованных материально-технических ресурсов (машин, механизмов, специальных приспособлений и инструментов) для выполнения работ, а именно:

Плавучий кран грузоподъемностью не менее 16 тн. - не менее 1 ед.;

Экскаватор обратная лопата емкостью ковша от 0,6 до 1,42 куб. м.- не менее 5 ед.;

Компрессор мощностью не менее 5 куб. м. в час – не менее 5 ед.;

Стреловой кран г/п не менее 50 тн. - не менее 2 ед.;

Стреловой кран г/п не менее 32 тн - не менее 2 ед.

Пунктом 4.3 подраздела 2.1 части 1 тома 1 Документации установлен перечень материально-технических ресурсов, которыми должен обладать участник Конкурса при выполнении работ.

Представители сторон на заседании Комиссии ФАС России сообщили, что заявка Заявителя содержит в том числе следующую информацию: «Несамоходная баржа с порталом и гидро-манипулятором ПР-60 грузоподъемность 160 тонн», «экскаваторы ЭО-3323А-70, ЕК-14-21 (объем ковша 1,6 куб.м.), ЭО-5116 (объем ковша 1,8 куб.м.), экскаватор-погрузчик JCB 3CX Super (объем ковша 2,0 куб.м.), экскаватор Caterpillar 324 DL (объем ковша 2,5 куб.м.)».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что ввиду отсутствия у Заявителя плавучего крана грузоподъемностью не менее 16 тонн в составе заявки на участие в Конкурсе в качестве дополнительного оборудования, используемого при выполнении работ по предмету Конкурса, указана несамоходная баржа с порталом и гидро-манипулятором. При этом положений, запрещающих предоставлять оборудование, которое отличается по наименованию, но является аналогичным по функциональным свойствам и характеристикам и будет использовано для исполнения условий договора, Документация не содержит.

Кроме того, в заявке были представлены сведения о пяти экскаваторах обратная лопата емкостью ковша от 1,6 до 2,5 куб.м. Большая емкость ковша экскаватора позволяет разрабатывать грунт на объектах их использования быстрее и эффективнее по сравнению с экскаваторами, имеющими лопату меньшего объема.

Вместе с тем представители Заказчика, Организатора закупки на заседании Комиссии ФАС России пояснили следующее.

В соответствии с РД 31.84.01-90 «Единые правила безопасности труда на водолазных работах» 2.1.1. Плановые и подводно-технические работы с участием водолазов должны осуществляться в соответствии с проектами организации строительства.

Проектом организации строительства предусмотрено: «Работы по очистке дна от посторонних предметов выполняются с применением плавкрана грузоподъемностью 16 тонн и баржи площадки грузоподъемностью 200 тонн, под наблюдением водолазов».

Предлагаемая Заявителем к использованию несамоходная баржа ПР-60 имеет класс «Р» речного регистра, «Речной» (для плавания на средних и нижних плесах крупных рек, на каналах и спокойных озерах при высоте волны до 1,2 метра) и не может быть использована в открытой акватории Восточно-Сибирского моря (АТЭС 1-01-ПЗ «Общая пояснительная записка» в составе Документации).

Основной характеристикой классности судна является его остойчивость, расчет которой осуществляется из условия величины метацентрической высоты. При постановке на несамоходную баржу крана необходим пересмотр указанных параметров с учетом заданных нагрузок с выполнением дополнительных расчетов о допустимых кренах, плавучести и начальной остойчивости данной баржи. В условиях площадки залива Певек при эксплуатации крана существует риск его опрокидывания с баржи при ветре «Южак» (до 52 м/с).

При выполнении любых работ с использованием кранов, требуется разработка проектов производства работ кранами, которые разрабатываются исполнителем работ и должны соответствовать проекту организации строительства (СП 48.13330.2011 «Организация строительства»).

Таким образом, замена плавучего крана на несамоходную баржу с установлением на нее крана повлечет за собой внесение корректировок в проект организации строительства, входящий в состав проектной документации, получившей положительное заключение ФАУ «Главгосэкспертиза» и не

подлежащей корректировке по условиям Конкурса.

В соответствии с проектом организации строительства для выполнения земляных работ по устройству дамбы и берегоукрепления, отсыпке песчано-щебеночного основания привлекаются экскаваторы обратная лопата ЭО-4225А-07 с объемом ковша 0,6-1,2 куб.м. и выполняются послойно толщиной 400 мм методом «от себя» с разравниванием отвалом.

Основным условием при выборе экскаваторов в соответствии с проектом организации строительства является его давление на грунт при выполнении планировки на гидротехнических работах, а не объем ковша как указывает в Жалобе Заявитель. Удельное давление на грунт требуемого положениями Документации экскаватора составляет 0,38 кг/см². Согласно техническим характеристикам категории экскаваторов, указанных в Жалобе удельное давление на грунт составляет от 0,88 до 1,8 кг/см², что неизбежно влечет за собой необходимость в дополнительном трамбовании отсыпаемой поверхности для передвижения экскаватора, что в свою очередь вызовет изменение технологии работ, корректировку графика строительства и возникновение дополнительных затрат у Заказчика, а также необходимость корректировки проекта организации строительства.

Выслушав пояснения представителя Заявителя и представителей Заказчика, Организатора закупки Комиссия ФАС России приходит к выводу, что довод Заявителя о том, что Заказчиком, Организатором закупки неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, не нашел своего подтверждения.

2. Согласно части 7 статьи 3 Закона о закупках при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Закона о закупках, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с подпунктом 1.7 подраздела 2.1 части 1 тома 1 Документации к участникам Конкурса установлено требование об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков Госкорпорации «Росатом» и организаций Госкорпорации «Росатом».

В этой связи требование Заказчика, Организатора закупки об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков Госкорпорации «Росатом» и организаций Госкорпорации «Росатом» не основано на положениях Закона о закупках и ограничивает количество потенциальных участников Конкурса.

Учитывая изложенное, установление требования по отсутствию на момент проведения Конкурса сведений об участниках Конкурса в реестре недобросовестных поставщиков Госкорпорации «Росатом» и организаций Госкорпорации «Росатом» нарушает часть 7 статьи 3 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.

3. 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 1 Положения о закупках.

Пунктом 2.7 проекта договора Документации установлено, что «Подрядчик вправе с предварительного письменного согласия Заказчика привлекать Субподрядчиков....».

Таким образом, возможность привлечения субподрядчиков зависит от волеизъявления Заказчика, что противоречит пункту 1 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 «Техэнергопроект» от 25.03.2016 № 92 (вх. от 25.03.2016 № 39534/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «Концерн Росэнергоатом», организатора закупки АО «Атомкомплект» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на разработку рабочей документации и выполнение строительно-монтажных работ по строительству гидротехнических сооружений ПАТЭС в г. Певеке, Чукотского Автономного округа (извещение № 31503185167) необоснованной.

2. Признать ОАО «Концерн Росэнергоатом», АО «Атомкомплект» нарушившими часть 1 статьи 2, часть 7 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. В связи с тем, что для устранения выявленных в действиях Заказчика, Организатора закупки нарушений выдано предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов по делу № 223ФЗ-70/16, по данному делу предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов не выдавать.

4. Материалы дела от 05.04.2016 № 223ФЗ-135/16 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 частями соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России не передавать в связи с передачей 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 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалов дела от 25.02.2016 № 223ФЗ-70/16 .