

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-276/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СПЕЦСТРОЙ» 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»

22.06.2016 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

представители ОАО «Производственное объединение «Северное машиностроительное предприятие» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

представители ООО «СПЕЦСТРОЙ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СПЕЦСТРОЙ» от 10.06.2016 № 358с на действия (бездействие) заказчика ОАО «Производственное объединение «Северное машиностроительное предприятие» при проведении открытого конкурса на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по объекту «Техническое перевооружение стапельного и механомонтажного производства в обеспечение строительства четвертого и пятого поколений АПЛ. Техническое перевооружение механомонтажного производства, объектов энергоснабжения и транспортной системы в цехах 50 и 55 - 2 этап». Выполнение комплекса работ по реконструкции кровли, стенового ограждения, усилению металлоконструкций и огнезащите несущих металлоконструкций кровли цеха № 50 (эллинга № 1) АО «ПО «Севмаш» (номер извещения 0424100000316000011) 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 ООО «СПЕЦСТРОЙ» (далее – Заявитель) от 10.06.2016 № 358с (вх. от 14.06.2016 № 84362-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «Производственное объединение «Северное машиностроительное предприятие» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса на

выполнение комплекса строительно-монтажных работ по объекту «Техническое перевооружение стапельного и механомонтажного производства в обеспечение строительства четвертого и пятого поколений АПЛ. Техническое перевооружение механомонтажного производства, объектов энергоснабжения и транспортной системы в цехах 50 и 55 - 2 этап». Выполнение комплекса работ по реконструкции кровли, стенового ограждения, усилению металлоконструкций и огнезащите несущих металлоконструкций кровли цеха № 50 (элинг № 1) АО «ПО «Севмаш» (номер извещения 0424100000316000011) (далее – Конкурс, Жалоба).

В соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения Закона о контрактной системе, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

02.06.2016 в Единой информационной системе (далее – ЕИС) размещено извещение и документация о проведении открытого конкурса (далее – Извещение, Документация).

Проведение закупки финансируется за счет средств Федеральной целевой программы «Развитие оборонно-промышленного комплекса на 2011-2020 гг».

Из жалобы Заявителя следует, что его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, неправомерно выбравшего способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), путем проведения открытого конкурса, вместо аукциона в электронной форме.

В письменном пояснении от 20.06.2016 № 80.31/890 (далее - Пояснения) Заказчик не согласился с доводом Заявителя и сообщил, что Заказчик при проведении Конкурса действовал в соответствии с Законом о контрактной системе.

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

1. В соответствии с частью 2 статьи 24 Закона о контрактной системе конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Согласно части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы статьи 24 Закона о контрактной системе. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 59 Закона о контрактной системе заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований Закона о контрактной системы.

Перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион) (далее – Перечень) утвержден Распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.03.2016 № 471-р, а именно:

- 41.2 <4> Здания и работы по возведению зданий
- 42 <4> Сооружения и строительные работы в области гражданского строительства
- 43 <4> Работы строительные специализированные (кроме кода 43.13)

<4> За исключением работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, объектом закупки является выполнение комплекса строительно-монтажных работ по объекту «Техническое перевооружение стапельного и механомонтажного производства в обеспечение строительства четвертого и пятого поколений АПЛ. Техническое перевооружение механомонтажного производства, объектов энергоснабжения и транспортной системы в цехах 50 и 55 - 2 этап». Выполнение комплекса работ по реконструкции кровли, стенового ограждения, усилению металлоконструкций и огнезащите несущих металлоконструкций кровли цеха № 50 (элинг № 1) АО «ПО «Севмаш».

Согласно Проектной документацией 702181-3802-БЭ сооружениям Заказчика, указанным в объекте закупки присвоен в соответствии со СНиП 33-01-2003 — II класс гидротехнических сооружений.

В соответствии с подпунктом 2 части 1 статьи 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) к особо опасным и технически сложным объектам относятся гидротехнические сооружения первого и второго классов,

устанавливаемые в соответствии с законодательством о безопасности гидротехнических сооружений.

Учитывая изложенное, с учетом сформированного объекта закупки, в соответствии с законодательством о контрактной системе, Заказчик не обязан проводить закупку, путем проведения аукциона в электронной форме.

Таким образом, довод жалобы Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

Согласно части 2 статьи 56 Закона о контрактной системе проведение конкурса с ограниченным участием применяется в случае, если поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны осуществить только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации.

Таким образом, Законом о контрактной системе устанавливаются случаи проведения конкурса с ограниченным участием, в том числе если товары (услуги, работы) в силу их особой сложности, инновационного или специализированного характера могут быть поставлены или выполнены ограниченным числом поставщиков, имеющих необходимый уровень квалификации.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, о том, что объектом закупки являются строительные работы на особо опасном, технически сложном объекте капитального строительства.

Следовательно, Заказчик неправомерно выбрал способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения закупки в форме открытого конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном выборе способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения закупки в форме Конкурса, нарушают часть 5 статьи 24 Закона о контрактной системе.

2. Согласно части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона

о контрактной системе.

Комиссией ФАС России установлено, что Заказчиком в разделе 7 Технической части Документации, пункте 5.4 раздела 5, пункте 8.1 раздела 8 Проекта контракта Документации установлено, что «Привлечение субподрядных организаций без согласования с Заказчиком не допускается», «Подрядчик вправе привлекать для выполнения работ субподрядчиков только с письменного согласия Заказчика», «Подрядчик не имеет право передавать свои права и обязанности по настоящему Контракту третьим лицам без письменного согласия Заказчика».

Таким образом, включение вышеуказанных условий в Техническую часть, Проект контракта Документации, ограничивает количество участников закупки.

Указанные действия Заказчика нарушают часть 6 статьи 31 Закона о контрактной системе.

3. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса должна содержать, в том числе: наименование и описание объекта закупки и условий контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

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, 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, 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 о закупки требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к их безопасности, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требований к размерам, упаковке, отгрузке товара, требований к результатам работ, в том числе отсутствие проектной документации в полном объеме приводит к невозможности формирования участником закупки предложения по исполнению государственного (муниципального) контракта.

На заседании Комиссии установлено, что Заказчиком проектная документация на Официальном сайте не размещена.

Таким образом, действия Заказчика, не разместившего на Официальном сайте проектную документацию, нарушают пункт 1 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СПЕЦСТРОЙ» от 10.06.2016 № 358с на действия (бездействие) заказчика ОАО «Производственное объединение «Северное машиностроительное предприятие» при проведении открытого конкурса на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по объекту «Техническое перевооружение стапельного и механомонтажного производства в обеспечение строительства четвертого и пятого поколений АПЛ. Техническое перевооружение механомонтажного производства, объектов энергоснабжения и транспортной системы в цехах 50 и 55 - 2 этап». Выполнение комплекса работ по реконструкции кровли, стенового ограждения, усилению металлоконструкций и огнезащите несущих металлоконструкций кровли цеха № 50 (элинг № 1) АО «ПО «Севмаш» (номер извещения 0424100000316000011) необоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 6 статьи 31, пункта 1 части 1 статьи 50, части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе.

3. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.