

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-428/15

по результатам рассмотрения жалобы 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»

23.12.2015

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «МОСИНЖПРОЕКТ» <...> - доверенность от 01.12.2015 № 1-153-1042,

представитель <...> на заседание Комиссии ФАС России не явился, о дате, времени, месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом,

рассмотрев жалобу <...> б/д б/н 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 объекту: «Южный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Каховская» - ст. «Проспект Вернадского» (извещение № 31502956607) 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 <...> б/д б/н (вх. от 15.12.2015 № 147467/15) на действия (бездействие) заказчика АО «МОСИНЖПРОЕКТ» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по строительству перегонных тоннелей, станционных комплексов и притоннельных сооружений по объекту: «Южный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Каховская» - ст. «Проспект Вернадского» (извещение № 31502956607) (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 (далее - Положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «МОСИНЖПРОЕКТ», утвержденным решением Совета директоров АО «МОСИНЖПРОЕКТ» от 02.10.2015 № 6-2015/16 (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) (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.

13.11.2015 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно установлено требование к участнику закупки о наличии действующей лицензии, выданной ФСБ России, на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, без указания перечня работ, подлежащих засекречиванию.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке, Документацией.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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.

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 в пункте

1.3 Положения о закупке.

Пунктом 15.4.2 Документации установлены дополнительные требования к участникам, в том числе: «наличие у участника действующей лицензии на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданной ФСБ России».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что согласно приложению № 13 «Требования к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну» проекта договора (приложение № 3 к Документации) пунктами 21, 25, 31, 64 Перечня сведений, подлежащих засекречиванию Министерством энергетики Российской Федерации, утвержденного приказом Минэнерго России от 31.12.2010 № 7с с изменениями от 23.01.2013 № 20дсп предусмотрены сведения, передаваемые в ходе выполнения работ по Договору.

Вместе с тем, Заявителем не представлено доказательств, подтверждающих, что установление Заказчиком требования о предоставлении в составе заявки на участие в Конкурсе копии лицензии на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданной ФСБ России, ограничивает количество участников Закупки.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. 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 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 Документации предметом Конкурса является «...выполнение комплекса строительно-монтажных работ по строительству перегонных тоннелей, станционных комплексов и притоннельных сооружений по объекту: «Южный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Каховская» - ст. «Проспект Вернадского».

Пунктами 4.1 Технического задания (приложение № 1 к Документации), установлен перечень требований к выполнению работ, в том числе: «выполнить строительно-монтажные работы в соответствии с требованиями закона «Об основах градостроительства в Российской Федерации», согласованной в установленном порядке Заказчиком Рабочей документации, разработанной на основании прошедшей Государственную экспертизу Проектной документации».

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что в составе Документации, размещенной на Официальном сайте, в полном объеме отсутствует проектно-сметная документация, определяющая объем выполняемых работ.

Учитывая изложенное, предмет Конкурса сформирован Заказчиком в нарушение требований части 1 статьи 2 Закона о закупках, в 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.

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.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что выявленные нарушения Закона о закупках не повлияли на результаты определения поставщика (исполнителя, подрядчика), поскольку выявленные нарушения Закона о закупках не явились основанием для отказа в допуске заявок на участие в Конкурсе.

- - - В соответствии с пунктами 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.

Приложением № 4 к Документации установлены критерии оценки заявок на участие в конкурсе и их величины значимости:

Критерии оценки заявок на участие в конкурсе	Значимость критериев оценки заявок на участие в конкурсе (максимально)
Цена договора	50,00%
Квалификация участника:	
Наличие трудовых ресурсов, необходимых для выполнения работ	
- рабочих	10,00%
- ИТР	5,00%
Наличие опыта выполнения строительно-монтажных работ по строительству перегонных тоннелей, станционных комплексов и притоннельных сооружений на объектах метрополитена за период с 2013 г. по 2015 г.	25,00%
Наличие положительной деловой репутации	10,00%
	100,00%

Согласно пунктам 6, 7 Порядка рассмотрения, оценки и сопоставления заявок, установленного приложением № 5 к Документации (далее - Порядок) оценка и сопоставление заявок осуществляется каждым членом комиссии с использованием рейтингового метода, учитывая следующее:

«присвоение рейтинговых мест осуществляется по каждому критерию отдельно по мере убывания выгоды предложений по критериям, по мнению каждого члена комиссии;

первое рейтинговое место присваивается лучшему показателю по критерию, последнее – худшему. Приложением № 4 к конкурсной документации могут быть установлены особенности присвоения рейтинговых мест по отдельным критериям (подкритериям). Максимальное количество рейтинговых мест равно количеству оцениваемых заявок. В случае равенства показателей по критерию заявкам на участие в конкурсе (лоте) присваиваются одинаковые рейтинговые места, при этом количество рейтинговых мест соответственно уменьшается;

присвоение рейтинговых мест по критерию, в случае использования в документации подкритериев, осуществляется в следующем порядке:

присвоение рейтинговых мест по каждому подкритерию отдельно осуществляется в соответствии с пунктами 6.1 и 6.2 Порядка;

рейтинговое место по критерию рассчитывается путем сложения рейтинговых мест по подкритериям;

в случае использования одного подкритерия, рейтинговое место по критерию равно рейтинговому месту по подкритерию;

в случае отсутствия в составе заявки участника информации по критериям,

указанным в Приложении № 4 и их документального подтверждения, в случае установления в документации такого требования, то заявке участника по данным критериям и их подкритериям присваивается худшее рейтинговое место, за исключением случаев непредставления документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, установленным в пункте 15 конкурсной документации.

итоговое рейтинговое значение участника конкурса рассчитывается после суммирования рейтинговых мест, набранных таким участником по каждому из критериев с учетом их значимости, по следующей формуле:

$$Q = B_1 + B_2 + \dots + B_n,$$

$$\text{где: } B = (C_1 + C_2 + \dots + C_i) * A,$$

$$\text{при этом: } A_1 + A_2 + \dots + A_n = 100 \%,$$

где:

Q – итоговое рейтинговое значение участника конкурса;

A – значимость каждого критерия оценки;

B – итоговое рейтинговое значение по каждому критерию;

C₁, ..., C_i – рейтинговое место, присвоенное каждым членом комиссии по каждому критерию;

i – количество членов комиссии;

n – количество критериев.

На основании результатов оценки и сопоставления заявок комиссией каждой заявке относительно других по мере увеличения итогового рейтингового значения присваивается порядковый номер <...>. Первый номер присваивается заявке, набравшей по результатам оценки минимальное итоговое рейтинговое значение. Такая заявка считается содержащей лучшие условия исполнения договора. Оценка и присвоение порядковых номеров осуществляется по каждому лоту отдельно. Победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке которого присвоен первый номер».

Вместе с тем, установленный Заказчиком порядок оценки заявок не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора, поскольку не определен алгоритм начисления баллов в диапазоне между минимальным и максимальным баллами по критериям «Цена договора», «Квалификация участника».

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 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 приходит к выводу, что выявленное нарушение Закона о закупках не повлияло на результаты определения поставщика (исполнителя, подрядчика), поскольку к участию в Конкурсе допущен один участник закупки.

4. В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указывается место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно пункту 5.1 проекта договора установлен срок окончания выполнения работ: 01.11.2019.

Согласно пункту 1.8 Технического задания (приложение № 1 Документации) срок окончания строительно-монтажных работ 25 месяцев с момента подписания договора.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в Документации в нарушение пункта 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлен надлежащим образом срок выполнения работ.

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.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что выявленное нарушение Закона о закупках не повлияло на результаты определения поставщика (исполнителя, подрядчика), поскольку выявленное нарушение Закона о закупках не явилось основанием для отказа в допуске заявок на участие в Конкурсе.

5. 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 Договора Заказчик-Генподрядчик вправе произвести авансирование Подрядчику в размере не более 50% (пятидесяти процентов) от стоимости работ на период авансирования.

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.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что выявленное нарушение Закона о закупках не повлияло на результаты определения поставщика (исполнителя, подрядчика), поскольку выявленное нарушение Закона о закупках не явилось основанием для отказа в допуске заявок на участие в Конкурсе.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу <...> б/д б/н 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 объекту: «Южный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Каховская» - ст. «Проспект Вернадского» (извещение № 31502956607) необоснованной.
2. Признать в действиях АО «МОСИНЖПРОЕКТ» нарушения части 1 статьи 2, пункта 3 части 9, пунктов 1, 4, 6, 13 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. В связи с тем, что нарушения Закона о закупках не повлияли на результаты проведения Конкурса, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 23.12.2015 № 223ФЗ-428/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях в отношении Заказчика.

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