РЕШЕНИЕ №8-01/155

по делу № 027/01/18.1-285/2019

31 мая 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в <…>

в присутствии представителей:

- ИП Конорев <…> – уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своих представителей в заседание комиссии не обеспечило,

- ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» - <…> по доверенности,

рассмотрев жалобу ИП Конорева <…> на действия ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» при проведении конкурса в электронной форме на выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: «Реконструкция аэропортового комплекса г. Зея, Амурская область» (корректировка проекта) (извещение №31907809973), материалы дела №027/01/18.1-285/2019**,**

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ИП Конорева <…> на действия ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» при проведении конкурса в электронной форме на выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: «Реконструкция аэропортового комплекса г. Зея, Амурская область» (извещение №31907809973).

Из жалобы следует, что при формировании конкурсной документации заказчиком установлены противоречия относительно установленных дополнительных требований, также не установлен национальный режим, что нарушает Федеральный закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Из письменных возражений ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» от 22.05.2019 №13-17/1335 следует, что дополнительные требования к участникам устанавливаются для определенных категорий закупок Правительством РФ, для проведения данной закупки такие требования не установлены.В данном случае «Опыт участника по оказанию услуг» является критерием оценки заявок участников процедуры закупки, отражающим квалификацию участников. В приложении №1 к Информационной карте подробно расписан порядок рассмотрения и оценки критериев «цена договора» и «качество работ (услуг) и (или) квалификация участника закупки». В силу пункта 5 Постановления Правительства №925 условием предоставления приоритета является включение в документацию о закупке предусмотренных соответствующим пунктом условий, определенных положением о закупке заказчика. Из чего следует, что установление заказчиком приоритета к товарам российского происхождения является правом заказчика, а не его обязанностью.

Рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Принятие решения по жалобе ИП Конорева <…> в порядке ч. 14.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции откладывалось до 15:00 31.05.2019.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе

осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы; требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые является предметом конкурентной закупки, их функциональных характеристик (потребительских свойств), количественных и качественных характеристик; место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги; сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота); форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги; порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей; порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки); требования к участникам такой закупки.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

На основании пункта 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком,

применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

24.04.2019 ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о закупке №31907809973 о проведении конкурса в электронной форме на выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: «Реконструкция аэропортового комплекса г. Зея, Амурская область» (корректировка проекта)». Дата начала срока подачи заявок – 24.04.2019 (МСК). Дата и время окончания подачи заявок – 17.05.2019 в 11:00 (МСК). Дата подведения итогов – 23.05.2019 (МСК). Начальная (максимальная) цена контракта – 22 150 000,00 руб.

Согласно п. 3.1 конкурсной документации установлены требования, предъявляемые к участникам конкурса.

Пунктом 21 информационной карты, что является неотъемлемой частью конкурсной документации, установлены критерии оценки заявок на участие в конкурсе, для оценки заявок на участие в конкурсе используются критерии оценки заявок согласно приложению №1 к информационной карте конкурса.

Согласно приложению №1 к информационной карте конкурса в электронной форме установлены критерии: 1) «цена договора», где значимость критерия в процентах – 60 и коэффициент значимости критерия оценки – 0,6; 2) «качество работ (услуг) и (или) квалификация участника закупки», где значимость критерия в процентах – 40 и коэффициент значимости критерия оценки – 0,4. Сумма величин значимости критериев оценки составляет: значимость критериев в процентах – 100, коэффициент значимости критерия оценки – 1.

В соответствии с п. 2.1 информационной карты установлено, что единая комиссия оценивает количество государственных и/или муниципальных контрактов, контрактов и/или договоров сопоставимого характера предмету настоящего конкурса со стоимостным показателем 100% начальной (максимальной) цены договора по настоящему конкурсу и более, заключенных с 1 января 2016 года в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», и/или гражданско-правовых договоров, заключенных в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и/или иных гражданско-правовых договоров, указанных в форме 3.3 «Опыт участника по оказанию услуг». В подтверждение вышеуказанных сведений для присуждения баллов в составе заявок участников закупки к форме 3.3 должны быть копии исполненных контрактов (договоров) сопоставимого характера предмету настоящего конкурса с актом (ми) о приемке выполненных работ (услуг). Под контрактами (договорами) сопоставимого характера предмету настоящего конкурса понимаются контракты (договоры) на выполнения проектных и изыскательских работ на объектах инфраструктуры воздушного транспорта со стоимостным показателем 100% начальной (максимальной) цены договора по настоящему конкурсу и более за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке, с получением положительного заключения государственной экспертизы. Подтверждением наличия опыта будет считаться предоставление документов вместе (копия контракта (договора) со всеми приложениями + копии акта (ов) о приемке выполненных работ (услуг)). Оценке не подлежат контракты (договоры), выполнение

работ (оказание услуг) по которым продолжается (являются не завершенными). Копии вышеуказанных документов должны быть представлены в полном объеме со всеми приложениями, являющимися их неотъемлемой частью (за исключением проектной документации). В случае отсутствия в заявке документов, подтверждающих наличие у участника закупки опыта по выполнению работ сопоставимого характера и объема, участнику по данному критерию (показателю) присваивается 0 (ноль) баллов. При определении лучшего условия исполнения договора по данному показателю лучшим будет считаться предложение, содержащее наибольше количество исполненных контрактов (договоров) сопоставимого характера предмету настоящего конкурса с актом (ми) о приемке выполненных работ (услуг), подтвержденные требуемыми документами.

Поскольку оспариваемый критерий предполагает оценку контрактов (договоров), заключенных и исполненных в трехлетний период на дату окончания подачи заявок, в качестве сопоставимых принимаются контракты (договоры), заключенные в соответствии с двумя федеральными законами о закупках, непредоставление таких контрактов (договоров) не влечет отклонения заявки. Следовательно, данный критерий не препятствует сформировать и подать заявку на участие в конкурсе в электронной форме, поучаствовать в таком конкурсе. За отсутствие таких контрактов (договоров) присваивается 0 баллов.

В данной части доводы жалобы признаны необоснованными.

Пунктом 1 части 8 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон №223-ФЗ) установлено, что Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Пунктом 1 Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 №925 (далее – Постановление №925) установлен приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

В соответствии с пунктом 2 Постановления №925 при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса или иным способом, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке, или победителем в котором признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, оценка и сопоставление заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по стоимостным критериям оценки производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке.

Согласно подпункта «ж» пункта 5 Постановления №925 условием предоставления приоритета является включение в документацию о закупке следующих сведений, определенных положением о закупке, в том числе указание страны происхождения поставляемого товара на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор.

Статьей 11 Положения о закупке товаров, работ, услуг, утвержденного приказом генерального директора ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» от 23.04.2019 №134/од установлены требования к закупаемым товарам, работам, услугам.

Согласно п. 1 ч. 2 статьи 11 положения заказчик определяет требования к участникам закупки с учетом устанавливаемых Правительством Российской Федерации, в том числе приоритету товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Согласно ч. 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Поскольку в Положении о закупках заказчиком установлено определение в конкурсной документации требование к участникам закупки с учетом устанавливаемых Правительством Российской Федерации приоритета товара российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами, неустановление в закупочной документации такого приоритета товаров российского происхождения противоречит Положению о закупках заказчика и нарушает ч. 6 ст. 3 Федерального закона №223-ФЗ.

В данной части доводы жалобы признаны обоснованными.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Закона защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Конорева <…> на действия ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» (ИНН/ОГРН: 2815014915/1122815000604), при проведении конкурса в электронной форме на выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: «Реконструкция аэропортового комплекса г. Зея, Амурская область» (извещение №31907809973) обоснованной.

2. Признать действия ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» при проведении указанной закупки нарушающими ч. 1 ст. 2, п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц», а также п. 1 ч. 2 ст. 11 Положения о закупках ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» от 24.04.2019.

3. Выдать ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.