

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб, предусмотренных статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России №283 от 26.12.2011г.), в составе:

Председателя Комиссии –«...»;

Членов Комиссии: «...» ,

в присутствии представителя ответчика: ГУП «Оренбургремдорстрой»: «...» (доверенность №«...»),«...» (доверенность №«...»),

в присутствии представителей заявителя: ООО «КП-Сервис» - «...» (доверенность «...»),

рассмотрев жалобу ООО «КП-Сервис» на действия ГУП «Оренбургремдорстрой» при проведении открытого запроса цен на право заключения договора субподряда на выполнение работ по строительству скотопрогона на ПК76+27,9 автомобильной дороги Обход г.Оренбурга на участке от автомобильной дороги Оренбург-Беляевка до автомобильной дороги Оренбург-Илек-гр.Республики Казахстан в Оренбургской области. 1 пусковой комплекс (ПК0 – ПК119+50) (извещение № 31502663653),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «КП-Сервис» («...») (далее – заявитель, ООО «КП-Сервис») на действия государственного унитарного предприятия Оренбургской области «Оренбургремдорстрой» («...») (далее – ГУП «Оренбургремдорстрой», организатор торгов) при проведении открытого запроса цен на право заключения договора субподряда на выполнение работ по строительству скотопрогона на ПК76+27,9 автомобильной дороги Обход г.Оренбурга на участке от автомобильной дороги Оренбург-Беляевка до автомобильной дороги Оренбург-Илек-гр.Республики Казахстан в Оренбургской области. 1 пусковой комплекс (ПК0 – ПК119+50) (извещение № 31502663653).

Жалоба подана в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ, и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступлением жалобы ООО «КП-Сервис» Оренбургским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» заявителю и организатору запроса цен были направлены уведомления («...») о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, жалоба размещена на официальном сайте Оренбургского УФАС России <http://orenburg.fas.gov.ru/>.

Рассмотрение жалобы было назначено на 31.08.2015 на 14 ч. 15 минут.

ООО «КП-Сервис» считает, что при размещении закупки нарушены требования Федерального [закон](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", а именно:

1. В документации закупки отсутствуют порядок оценки и сопоставления заявок на участие (критерии оценки предложений).
2. В документации не указан порядок формирования цены договора.
3. Документация закупки не содержит информацию о периодах выполнения работ.
4. Пункт 7.2 проекта договора субподряда не содержит условия о сроках оплаты работ.

ГУП «Оренбурггремдорстрой» представило документы закупочной документации, письменные пояснения по существу жалобы не представило, на заседании Комиссии с доводами жалобы согласно. Также представлены: протокол № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом запросе цен от 21 августа 2015 г., согласно которому была подана только 1 заявка – ООО «Промжилстрой» и копия договора субподряда № 02-13/90с от 28 августа 2015 года, заключенного между ГУП «Оренбурггремдорстрой» и ООО «Промжилстрой» по результатам закупки.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к следующим выводам.

УФАС по Оренбургской области в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [законодательством](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На официальном сайте Российской Федерации в сети интернет для размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (<http://zakupki.gov.ru>), было опубликовано извещение № 31502663653 о проведении открытого запроса цен на право заключения договора субподряда на выполнение работ по строительству скотопрогона на ПК76+27,9 автомобильной дороги Обход г.Оренбурга на участке от автомобильной дороги Оренбург-Беляевка до автомобильной дороги Оренбург-Илек-гр.Республики Казахстан в Оренбургской области. 1 пусковой комплекс (ПК0 – ПК1 19+50).

Согласно ч.1 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» (далее – Закон 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 с учетом положений [части 3](#) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В соответствии с ч.2 ст.2 Закона о закупках, 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.

Положение о закупках утверждено«...». Согласно п. 11 Положения о закупках, ГУП «Оренбургремдорстрой» проводит закупочную процедуру в виде запроса цен.

Документация на открытый запрос цен на право заключения договора субподряда на выполнение работ по строительству путепровода через автодорогу на ПК23+96,5 автомобильной дороги Обход г.Оренбурга на участке от автомобильной дороги Оренбург-Беляевка до автомобильной дороги Оренбург-Илек-гр.Республики Казахстан в Оренбургской области. 1 пусковой комплекс (ПК0 – ПК119+50) утверждена«...».

В соответствии с п. 11.7 Положения о закупках победителем в проведении запроса цен признается участник закупки, соответствующий требованиям документации о проведении закупки и предложивший самые выгодные условия.

Оценка предложений заявок участников регламентирована в документации.

Согласно п. 4.7.4 документации, Комиссия оценивает и сопоставляет предложения и проводит их ранжирование по степени предпочтительности, исходя из следующих критериев:

- Соответствие требованиям закупочной документации;
- Цена с учетом всех затрат.

Согласно п. 4.7.6. документации о закупке:

«Каждый член комиссии, по каждому из критериев выставляет Участнику, подавшему Предложение оценку в баллах. Максимальная оценка по каждому из критериев составляет 100 баллов. Общий результат оценок в баллах суммируется и делится на количество критериев. По полученной средней оценке в баллах каждому из Участников присваивается порядковый номер <...> Победившей считается заявка, набравшая наибольшее количество баллов. Указанной заявке присваивается первый номер».

Комиссия, проанализировав закупочную документацию, установила, что в ней отсутствует шкала и формулы присвоения баллов, отсутствует значимость критериев, порядок определения значимости критериев.

При таких обстоятельствах при оценке заявок могут быть созданы незаконные преимущества для одних участников и занижены баллы - для других участников, т.е. может быть нарушен порядок определения победителей.

Установление подобных неоднозначных критериев является формой предоставления необоснованного преимущества и одновременно дискриминации отдельных участников. Данный факт обусловлен тем, что потенциальный участник не осведомлен о конкретных потребностях организатора торгов, соответствующих данным критериям, и о необходимых объемах их удовлетворения. Как результат каждый из участников делает свое конкурсное предложение, выраженное в дополнительных работах, услугах или товарах, и не сопоставимых с предложениями других участников.

Таким образом, отсутствие четких, понятных и однозначных критериев этих предложений и соответствующей этим критериям системы балльной оценки не соответствует принципам проведения честных, открытых и конкурентных торгов, ведет к неоднозначному пониманию участниками конкурса требований конкурсной документации, что в свою очередь, влечет возможность ограничения либо устранения конкуренции при определении победителей торгов.

В соответствии с п. 4.7.6 Конкурсной документации победителем конкурса признается участник конкурса, заявке которого присвоено наибольшее итоговое количество баллов.

Согласно п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, в документации о закупке должен быть указан порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. В силу ст. 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.

П. 6 ст. 3 того же закона не допускает 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.

Нормативное закрепление принципа открытости и прозрачности торгов,

объективное рассмотрение поданных претендентами предложений и их оценку на основании единых требований и критериев, тем самым исключает субъективную оценку организатора торгов, конкурсной комиссии при принятии соответствующего решения.

Сами по себе критерии, указанные организатором торгов в разделе 4.7 Документации о запросе цен не являются достаточными, поскольку их значимость при определении лучшего контрагента не раскрыта; присвоение баллов в зависимости от значимости того или иного критерия не предусмотрено.

Таким образом, в документации о закупке отсутствует порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, что нарушает п. 13 ч. 10 ст.4 Закона о закупках, согласно которой в документации о закупке должен быть указан порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно п.7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации должен быть указан порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

В п.2.3. документации о закупке установлена максимальная цена закупки: «...» («...») рубля 00 копеек, с учетом НДС 18%.

Согласно п.2.10. документации о закупке цена включает расходы по доставке материалов до объекта, компенсация затрат, понесённых Генподрядчиком на обеспечение исполнения обязательств по Контракту, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей, т.е. является конечной.

В то же время документация о закупке не содержит размера затрат Генподрядчика на обеспечение исполнения обязательств по Контракту, исходя из следующего.

В соответствии с п.2.9 документации о закупке Субподрядчик обязуется компенсировать 1,1 % от всех затрат, понесённых Генподрядчиком на обеспечения исполнения обязательств по Контракту.

Пункт 7.4. проекта договора субподряда содержит аналогичное условие:

«Субподрядчик возмещает Генподрядчику расходы по обеспечению исполнения обязательств по контракту, перечислением денежных средств на расчётный счёт Генподрядчика, в размере ----- НДС не облагается».

В п.2.8. документации о закупке указано, что оплата производится на условиях контракта, заключенного между Заказчиком и Генподрядчиком (Приложение №2 закупочной документации). В Приложении № 2 закупочной документации размещен проект государственного контракта (не подписанный между сторонами), в котором отсутствует информация о затратах Подрядчика по обеспечению исполнения обязательств по контракту, поскольку не известна начальная (максимальная) цена этого Контракта, и не известно в каком размере установлено обеспечение исполнения Контракта. Компенсация затрат, которую должен по условиям договора субподряда компенсировать Субподрядчик, устанавливается в процентах от начальной (максимальной) цены Контракта, в

котором не указана эта цена.

На основании изложенного, руководствуясь п. 2.8 и п. 2.9 документации, участник закупки не может сформировать цену договора субподряда.

Кроме того, в заседании Комиссии, ответчик указал на то, что в документации допущена ошибка относительно установления условия о «конечной» цене договора субподряда, между тем как она является изменяемой в ходе выполнения работ по договору.

Таким образом, в документации не определен порядок формирования цены, что нарушает п.7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

В соответствии с п.4 ч.10 ст. 4 Закона о закупках в документации должна содержаться информация о месте, условиях и сроках (периодах) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Пункт 4.1. проекта договора субподряда устанавливает начальный и конечный сроки выполнения работ:

- начало выполнения работ - с даты подписания Договора;
- окончание выполнения работ - 20 августа 2016 года.»

Таким образом, сроки выполнения работ по договору установлены.

Однако, п. 4.2. проекта договора субподряда определяет, что работы по настоящему Договору должны выполняться в определенные периоды, в соответствии приложением №3 «График выполнения объемов работ» к Договору, являющимся неотъемлемой частью настоящего Договора.

Вместе с тем, график выполнения объемов работ не содержится в размещенной документации, что нарушает ч. 5 ст. 4 Закона о закупках, согласно которой в единой информационной системе 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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

Проанализировав довод жалобы о том, что документация не содержит условия об оплате выполненных работ, Комиссия установила:

П. 6 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках содержит требование об указании в документации о закупке сведений о форме, сроках и порядке оплаты товара, работы, услуги.

Пункт 7.2. проекта договора субподряда содержит следующее условие об оплате выполненных работ:

«Генподрядчик осуществляет расчет за работы, выполненные в 2015 году производится в течение----- календарных дней с даты подписания сторонами

акта выполненных работ по форме КС-2 и справки о выполненных работах по форме КС-3. Оплата Генподрядчиком работ, выполненных в 2016 году производится при условии финансирования работ по Государственному контракту Заказчиком».

Таким образом, документация не содержит условий о сроке оплаты выполненных работ, что нарушает п.6 ч.10 ст. 4 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия пришла к выводу о нарушении ГУП «Оренбурггремдорстрой» при проведении запроса цен по извещению № 31502663580 требований ч. 1 ст. 3; ч. 5.ст. 4; п. 4, 6, 7, 13 ч. 10 ст. 4 ч. Федерального [закона](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

На основании части 11 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» организатору запроса цен было направлено уведомление исх.№ 13613 от 24.08.2015 о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В нарушение требования антимонопольного органа и ч. 18 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции ГУП «Оренбурггремдорстрой» не приостановило торги и заключило договор по результатам торгов. В силу частей 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, договор, заключенный с нарушением требований указанных пунктов, является ничтожным.

Руководствуясь статьями 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 -ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «КП-Сервис» («...») на действия государственного унитарного предприятия Оренбургской области «Оренбурггремдорстрой» («...») при проведении открытого запроса цен на право заключения договора субподряда на выполнение работ по строительству скотопргона на ПК76+27,9 автомобильной дороги Обход г.Оренбурга на участке от автомобильной дороги Оренбург-Беляевка до автомобильной дороги Оренбург-Илек-гр.Республики Казахстан в Оренбургской области. 1 пусковой комплекс (ПК0 – ПК1 19+50) (извещение № 31502663653) обоснованной.
2. Выдать государственному унитарному предприятию Оренбургской области «Оренбурггремдорстрой» предписание об аннулировании закупки на право заключения договора субподряда на выполнение работ по строительству скотопргона на ПК76+27,9 автомобильной дороги Обход г.Оренбурга на участке от автомобильной дороги Оренбург-Беляевка до автомобильной дороги Оренбург-Илек-гр.Республики Казахстан в Оренбургской области. 1 пусковой комплекс (ПК0 – ПК1 19+50) (извещение № 31502663653).
3. Выдать Закупочной комиссии закупки на право заключения договора субподряда на выполнение работ по строительству скотопргона на ПК76+27,9 автомобильной дороги Обход г.Оренбурга на участке от автомобильной дороги Оренбург-Беляевка до автомобильной дороги Оренбург-Илек-гр.Республики Казахстан в Оренбургской области. 1 пусковой

комплекс (ПКО – ПК119+50) предписание об отмене протокола № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом запросе цен от 21 августа 2015 г.

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

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»