

по результатам рассмотрения жалобы СПП ОАО «СтройГАЗ» 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»

17.09.2015 Москва

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

XX;

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX;

XX;

XX;
(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «БПО «Сибприбормаш»: XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность №66 от 15.09.2015, XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность №68 от 15.09.2015,

Представители СПП ОАО «СтройГАЗ» на заседание Комиссии ФАС не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу СПП ОАО «СтройГАЗ» б/д № б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «БПО «Сибприбормаш» при проведении открытого конкурса на выполнение комплекса строительно-монтажных работ: «Реализация комплекса мероприятий по реконструкции промышленных мощностей ОАО «Сибприбормаш», г. Бийск, Алтайский край» (извещение 31502687744) 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 СПП ОАО «СтройГАЗ» (далее – Заявитель) (вх. 97212-ЭП/15 № от 11.09.2015) на действия заказчика ОАО «БПО Сибприбормаш» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса на выполнение комплекса строительно-монтажных работ: «Реализация комплекса мероприятий по реконструкции промышленных мощностей ОАО «Сибприбормаш», г. Бийск, Алтайский край» (извещение 31502687744) (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 закупочной деятельности ОАО «БПО «Сибприбормаш», утвержденным решением совета директоров ОАО «БПО «Сибприбормаш» (протокол № 15 от 18.03.2014) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке 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.

21.08.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика Комиссия ФАС России установила следующее.

Из жалобы следует, что установленный Заказчиком максимальный срок (период) выполнения работ в Документации противоречит сроку (периоду) выполнения работ, установленного в Извещении, что не позволяет Заявителю сформировать заявку на участие в Конкурсе.

Документацией предусмотрено, что «...максимальный срок (период) выполнения работ, оказания услуг, установленный Заказчиком и исчисляемый с даты подписания договора, составляет – 250 (двести пятьдесят) календарных дней, с даты подписания договора...».

Извещением предусмотрено, что «...максимальный срок выполнения работ (оказания услуг) с момента (даты) подписания Договора обеими Сторонами - 400 календарных дней...».

Согласно пояснениям представителя Заказчика, допущенная Заказчиком техническая ошибка в части установленного срока (периода) выполнения работ не влияет на возможность сформировать заявку на участие в Конкурсе, поскольку Документацией установлено, что «...в случае противоречия между условиями и (или) положениями конкурсной документации и положениями Информационной карты Конкурса применяются положения Информационной карты...».

Доказательств, однозначно подтверждающих, что противоречия информации в Документации и информационной карты в части установленного срока (периода) выполнения работ не позволило Заявителю сформировать заявку на участие в Конкурсе, Заявителем не представлено.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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 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 закреплен пунктом 1 статьи 3 Положения о закупке.

Согласно пункту 1.3 Документации предметом Конкурса является: «...выполнение комплекса строительно-монтажных работ, поставка и монтаж оборудования, пусконаладочные работы и техническому содействию в получении акта приемки законченным строительством объекта «Реализация комплекса мероприятий по реструктуризации промышленных мощностей ОАО «БПО «Сибприбормаш» в объемах, предусмотренных прошедшей государственную экспертизу проектной документации, пояснительной запиской к проектной документации, рабочей документацией, техническим заданием...».

Согласно пояснениям представителя Заказчика, в соответствии с требованиями Документации победителю Конкурса необходимо выполнить комплекс строительно-монтажных работ, пусконаладочные работы, поставить оборудование, а также выполнить комплекс мероприятий по реструктуризации промышленных мощностей ОАО «БПО «Сибприбормаш».

Таким образом, Заказчик объединил в один лот работы, технологически и функционально не связанные между собой, что не соответствует требованиям пункта 3 Положения о закупке и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 в извещении о закупке должен быть указан 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 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, строительство объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, потребностям заказчика.

При этом, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что проектная документация, на основании которой должны выполняться работы, являющиеся предметом Конкурса, на официальном сайте в составе Документации не размещена.

Учитывая изложенное, отсутствие в Документации в полном объеме сведений об объеме работ, являющихся предметом Конкурса, к качеству, техническим характеристикам покупаемых работ, к результатам работ приводит к невозможности формирования участниками Конкурса заявки на участие в Конкурсе, в том числе в части формирования ценового предложения, что является нарушением пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 части 10 статьи 4 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. В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках 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, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть

формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Из пункта 12 Документации следует, что заявка участника закупки будет отклонена в связи с тем, что участником будут предоставлены неправильно оформленные документы или документы будут поданы не в полном объеме.

Пунктом 6 Документации установлено, что «...участник Конкурса должен обладать свидетельством, выданного саморегулируемой организацией в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации, на основании Приказа Минрегиона России от 30.12.2009 № 624, о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства; стоимость работ на право заключить договор по осуществлению организации работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объекта капитального строительства, указанная в свидетельстве СРО, должна соответствовать требованиям ч. 7 ст.55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации и быть не менее цены контракта, предложенной участником открытого конкурса...».

При этом, в Документации отсутствует конкретный перечень работ, свидетельство СРО по которым необходимо представить в составе заявки на участие в Конкурсе, что является нарушением пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

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.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

Согласно части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц.

При этом в соответствии с частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Следовательно, для участия в закупках на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, достаточно наличия у участника закупки свидетельства о допуске к работам по организации строительства в отсутствие свидетельства о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в установлении требования к участникам Конкурса о наличии свидетельств, выданных в Саморегулируемой организации (СРО) с допуском на выполнение работ на объектах капитального строительства, противоречит нормам пункта 3 Положения о закупке, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что является нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Подпунктом 12 пункта 2.1 Документации установлено, что участник Конкурса должен иметь «действующую лицензию по обеспечению пожарной безопасности зданий сооружений, выданной МЧС РФ».

Предметом Конкурса является: «...выполнение комплекса строительно-монтажных работ, поставка и монтаж оборудования, пусконаладочные работы и техническому содействию в получении акта приемки законченным строительством объекта «Реализация комплекса мероприятий по реструктуризации промышленных мощностей ОАО «БПО «Сибприбормаш» в объемах, предусмотренных прошедшей государственную экспертизу проектной документации, пояснительной запиской к проектной документации, рабочей документацией, техническим заданием...».

Согласно пункту 11.4 проекта договора «...подрядчик, а также привлекаемые им субподрядные организации, на все время проведения строительно-монтажных Работ на Объекте должен иметь лицензию МЧС РФ на осуществление работ со сведениями, составляющими государственную тайну...».

Таким образом, требование о наличии соответствующей лицензии МЧС у участника конкурса является избыточным, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3 Положения о закупке 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 СПП ОАО «СтройГАЗ» (вх. №97212-ЭП/15 от 11.09.2015) на действия заказчика ОАО «БПО Сибприбормаш» при проведении открытого конкурса на выполнение комплекса строительно-монтажных работ: «Реализация комплекса мероприятий по реконструкции промышленных мощностей ОАО «БПО «Сибприбормаш», г. Бийск, Алтайский край» (извещение 31502687744) необоснованной.
2. Признать в действиях ОАО «БПО Сибприбормаш» нарушение части 1 статьи 2, пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Передать соответствующему должностному Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 17.09.2015 № 223ФЗ-258/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.
4. Выдать предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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