

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-188/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Мегаполис» 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»

12.05.2016

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД» <...> – доверенность от 23.12.2015 № 948-ДП,

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

рассмотрев жалобу ООО «Мегаполис» на действия (бездействие) ОАО «РЖД» на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2011/ОАЭ-ГОРЬК/16 на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту по объекту: «ДОЛ «Сосновый бор» (извещение № 31603464577) 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 ООО «Мегаполис» (далее – Заявитель) от 26.04.2016 № 44 (вх. от 29.04.2016 № 60733/16) на действия (бездействие) Заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2011/ОАЭ-ГОРЬК/16 на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту по объекту: «ДОЛ «Сосновый бор» (извещение № 31603464577) (далее – Аукцион, Жалоба).

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 для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров от 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее — ЕИС) 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 ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

24.03.2016 Заказчиком в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, выразившиеся в необоснованном отказе в допуске к участию в Аукционе в связи с отсутствием документов, подтверждающих наличие производственных мощностей.

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

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

1. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктами 2.3, 2.4 Документации установлены квалификационные требования к участникам Аукциона, в том числе наличие:

1) производственных мощностей (ресурсов) для выполнения работ, оказания услуг по предмету Аукциона, а именно: автотранспортного средства не менее 1 ед.

В подтверждение наличия производственных мощностей (ресурсов) участник в составе заявки должен представить документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов (например, копии карточек учета основных средств, копии договоров купли-продажи, аренды, иных договоров, иные документы); справку по форме приложения № 11 к Документации

2) квалифицированного персонала:

- производитель работ (прораб) (в строительстве) – не менее 1 чел.;
- плотник – не менее 16 чел.;
- маляр – не менее 7 чел.;
- штукатур – не менее 5 чел.;
- кровельщик по стальным кровлям – не менее 4 чел.;
- слесарь-электромонтажник, имеющий допуск к работам по электробезопасности и права производства работ в электроустановках до 1000 В – не менее 2 чел.;
- слесарь - сантехник – не менее 1 чел.;
- подсобный рабочий – не менее 2 чел.;
- бетонщик – не менее 4 чел.;
- монтажник по монтажу стальных и железобетонных конструкций - не менее 1 чел.

В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:

- копии дипломов о наличии у задействованных сотрудников образования;
- документ по форме приложения № 10 к аукционной документации;
- штатное расписание;
- копии удостоверений или иной документ по электробезопасности, подтверждающий наличие у слесаря –электромонтажника допуска к работам по электробезопасности и права производства работ в электроустановках до 1000 В.

Согласно пункту 7.1.4 Документации аукционная заявка участника, не соответствующая требованиям Документации, отклоняется.

Пунктом 6.7.3 Документации предусмотрены основания, при которых участник Аукциона не допускается к участию в Аукционе в том числе при несоответствии участника Аукциона предусмотренным Документацией требованиям.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в ходе подготовки протокола рассмотрения аукционных заявок, представленных для участия в Аукционе от 25.04.2016 № 2011/ОАЭ-ГОРЬК/16/2 допущена техническая опечатка, а именно в качестве основания отказа в допуске к участию в Аукционе вместо пункта 2.4 Документации указан пункт 2.3 Документации.

В заявке Заявителя (порядковый номер <...>) в подтверждение соответствия квалификационному требованию, предусмотренному пунктом 2.4 Документации представлена справка по форме приложения № 10 к Документации, штатное расписание, копии дипломов. Согласно представленным документам, Заявитель подтвердил наличие 12 плотников из 16, требуемых условиями Документации, 8 маляров-штукатуров из необходимых 7 маляров и 5 штукатуров.

Указанное в заявке Заявителя количество специалистов не соответствует требованиям, установленным Документацией.

Вместе с тем Заявителем не представлено достаточных доказательств, свидетельствующих о необоснованном отказе в допуске к участию в Аукционе, по причине не предоставления в составе заявки сведений о наличии квалифицированного персонала, требуемого условиями Документации.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, установленное положениями Документации требование к участнику Аукциона о наличии квалифицированного персонала исключительно в штате организации ограничивает количество участников закупки.

Кроме того, пунктом 8.4.7 проекта договора Документации установлено условие привлечения к исполнению договора поставщиком (исполнителем, подрядчиком) субподрядчика (соисполнителя) исключительно по согласованию с Заказчиком.

Пунктами 5.4.3.6 – 5.4.3.8 Документации установлены следующие требования к участникам:

отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 (три) года, предшествующие дате размещения извещения о проведении аукциона и аукционной документации на сайтах;

отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД»;

непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД».

Вместе с тем в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 2 пункта 30 Положения о закупке «...при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки».

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации вышеуказанные требования к участникам Аукциона, в том числе о наличии производственных мощностей, квалифицированного персонала, подтверждаемого штатным расписанием в качестве обязательных, ограничивают количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 30 Положения о закупке, нарушают часть 1 статьи 2, пункт 9 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.

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 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 32 Положения о закупках.

Согласно Извещению, Документации предметом Аукциона является «выполнение работ по капитальному ремонту по объекту: «ДОЛ «Сосновый бор»».

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 работ по строительству, в соответствии с предметом закупки, осуществляется на основании проектно-сметной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, потребностям заказчика.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено отсутствие в составе Документации, размещенной в ЕИС проектно-сметной документации в полном объеме.

Учитывая изложенное, предмет Аукциона сформирован Заказчиком в нарушение требований части 1 статьи 2 Закона о закупках, в Документации отсутствуют

сведения об объеме работ, являющихся предметом Аукциона, требования к качеству, техническим характеристикам закупаемых работ, в объеме, достаточном для подготовки заявки на участие в Аукционе, что противоречит пункту 32 Положения о закупках.

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.

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

Пунктом 2.1 Документации установлено, что участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной аукционной документацией.

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки должен представить:

- действующее свидетельство о допуске к выполнению работ в соответствии с перечнем видов работ, утвержденным приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 в последней редакции, выданное саморегулируемой организацией (СРО), включающее в себя следующие виды работ:

10.1. Монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих конструкций зданий и сооружений;

12.8. Антисептирование деревянных конструкций;

12.10. Работы по теплоизоляции зданий, строительных конструкций и оборудования;

17.4. Устройство канализационных и водосточных колодцев.

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 свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего вышеуказанное требование в Документации к наличию в составе заявки на участие в Аукционе действующих свидетельств о допуске к выполнению определенных видов работ, выданных саморегулируемой организацией противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что 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 ООО «Мегаполис» от 26.04.2016 № 44 (вх. от 29.04.2016 № 60733/16) на действия (бездействие) Заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2011/ОАЭ-ГОРЬК/16 на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту по объекту: «ДОЛ «Сосновый бор» (извещение № 31603464577) необоснованной.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 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 по результатам проведения Аукциона Заказчиком заключен договор, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 12.05.2016 № 223ФЗ-188/16 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.