

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-964/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Технострой» 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»

17.11.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Технострой» от 13.10.2017 №124/б-17 на действия (бездействие) заказчика АО «ЦС «Звездочка» при проведении запроса предложений на право заключения договора на разработку рабочей документации, выполнение строительно-монтажных работ и поставку оборудования по объекту «Реконструкция и техническое перевооружение гидротехнических сооружений, судоподъемного и транспортно-передаточного комплекса» ОАО «Центр судоремонта «Звёздочка», г. Северодвинск, Архангельская область, акционерного общества «Объединённая судостроительная корпорация», г. Санкт-Петербург. Мелководная набережная. Дноуглубление акватории (извещение № 31705667310) 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 «Технострой» от 13.10.2017 №124/б-17 на действия (бездействие) заказчика АО «ЦС «Звездочка» при проведении запроса предложений на право заключения договора на разработку рабочей документации, выполнение строительно-монтажных работ и поставку оборудования по объекту «Реконструкция и техническое перевооружение гидротехнических сооружений, судоподъемного и транспортно-передаточного комплекса» ОАО «Центр судоремонта «Звёздочка», г. Северодвинск, Архангельская область, акционерного общества «Объединённая судостроительная корпорация», г. Санкт-Петербург. Мелководная набережная. Дноуглубление акватории (извещение № 31705667310) (далее — Запрос цен, 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «ЦС «Звездочка», утвержденным решением Совета директоров АО «ЦС «Звездочка» от 31.01.2014 (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, 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.

26.10.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок 27.11.2017;

дата и время рассмотрения заявок 14.12.2017;

дата и время подведения итогов Запроса предложений 25.12.2017;

Начальная максимальная цена закупки составляет 2 176 300 948, 63 рублей.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены принципы и требования Закона о закупках, а именно: Заказчиком в качестве критерия оценки заявок участников закупки, неправомерно установлено требование о наличии у участника закупочной процедуры опыта работ по строительству, реконструкции гидротехнических сооружений.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложении Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке, Документации.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Из довода Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком в качестве критерия оценки неправомерно установлено требование о наличии у участника закупочной

процедуры опыта работ по строительству, реконструкции исключительно гидротехнических сооружений.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 2.1 Положения о закупке.

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 заявок на участие в закупке.

Согласно пункту 8.2 Положения о закупке критерием оценки заявок на участие в Запросе предложении могут быть, в том числе опыт и репутация участника процедуры закупки.

Таким образом, во исполнение требований Закона о закупках Заказчик устанавливает порядок и критерии оценки заявок участников закупочной процедуры в документации о закупке, руководствуясь требованиями Закона о закупках, Положения о закупке.

Пунктом 4.1.25 Информационной карты Документации установлено, что критериями оценки участников закупки являются: цена договора, (вес критерия 60%); опыт участника, (вес критерия 20%); финансовые показатели деятельности предприятия (организации) (вес критерия 10%); наличие машин и механизмов, (вес критерия 10%).

Также пунктом 4.2 Документации установлен порядок и критерии оценки заявок участников Запроса предложений. В соответствии с таким порядком участник закупки в качестве подтверждения опыта должен представить в составе заявки, в том числе сведения о договорах сопоставимых предмету закупки по характеру и объему работ за последние 3 года и текущий период 2017 года (форма № 3). Под сопоставимым предметом закупки принимаются договора на работы по строительству, реконструкции гидротехнических сооружений первого и второго класса со стоимостью договора не менее 30% от начальной максимальной цены договора.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что объектом закупки является гидротехническое сооружение, в связи с чем участнику закупки в рамках оценочной стадии необходимо представить документы подтверждающие наличие опыта исключительно на гидротехнических сооружениях.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не явился, а также не представил информации, документов, свидетельствующих о том, что Заказчиком в качестве критерия оценки неправомерно установлено требование о наличии у участника закупочной процедуры опыта работ по строительству, реконструкции именно гидротехнических сооружений, а также что наличием такого опыта обладает минимальное количество участников рынка

выполняющих работы по строительству.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

2. 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.

2.1 Пунктом 4.1.6 Информационной карты Документации установлено, что участник закупки должен представить в составе заявки, в том числе:

- Выписку из реестра членов саморегулируемой организации с правом выполнять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда заключаемого с использованием конкурентных способов заключения договоров в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии) по форме, утвержденной Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58. Выписка должна быть выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок, при этом минимальный размер вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств члена саморегулируемой организации должен соответствовать 3 уровню ответственности;
- Выписку из реестра членов саморегулируемой организации с правом осуществлять подготовку проектной документации по договору подряда заключаемого с использованием конкурентных способов заключения договоров в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии) по форме, утвержденной Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58. Выписка должна быть выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок.

В соответствии с частью 4 статьи 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) предоставление сведений, содержащихся в реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется по запросам заинтересованных лиц в виде выписок из реестра в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Следовательно, условием допуска к участию в закупках на выполнение работ по проектированию, строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, является членство в саморегулируемой организации.

Согласно пункту 4 Извещения предмет закупки включает в себя работы по разработке рабочей документации, выполнению строительно-монтажных работ и поставке оборудования.

В соответствии с подпунктом «п» пункта 23 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденного

постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87, рабочая документация разрабатывается на основании проектной документации.

При этом для выполнения работ по созданию рабочей документации в соответствии с законодательством Российской Федерации наличия у исполнителя выписки из реестра членов саморегулируемой организации с правом осуществлять подготовку проектной документации, не требуется.

Кроме того, законодательством Российской Федерации не предусмотрено, что выписка из реестра членов саморегулируемой организации должна быть действительна до даты окончания срока подачи заявок, таким образом, установленное Заказчиком в Документации требование к сроку выдачи вышеуказанной выписки противоречит положениям Закона о закупках, ГрК РФ.

- - В соответствии с абзацем «г» пункта 2.1.1 Документации Заказчиком установлены требования к участникам закупки, в том числе об отсутствии задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника процедуры, определяемой по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник процедуры считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в процедуре не принято.

С учетом особенностей налогообложения, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требование о декларировании на момент подачи заявок отсутствия задолженности перед бюджетом Российской Федерации может привести к ограничению количества участников в виду сокращения количества участников закупки, так как фактически задолженность участника на момент подачи заявки должна соответствовать 0 рублей 00 копеек.

2.3 Согласно пункту 5.2.9 проекта договора Документации (далее — Договор), перечень субподрядных организаций, привлекаемых для выполнения работ по Договору, согласовывается с Заказчиком.

Вместе с тем, согласование условий договоров, заключаемых с субподрядчиком и третьим лицом, является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Таким образом, условия и порядок привлечения третьих лиц устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно, без согласования с Заказчиком указанных условий.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия

Заказчика, выразившиеся в установлении указанных требований, положений Документации не соответствуют пункту 2.1 Положения о закупке, 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:

- Признать жалобу ООО «Технострой» от 13.10.2017 №124/б-17 на действия (бездействие) заказчика АО «ЦС «Звездочка» при проведении запроса предложений на право заключения договора на разработку рабочей документации, выполнение строительно-монтажных работ и поставка оборудования по объекту «Реконструкция и техническое перевооружение гидротехнических сооружений, судоподъемного и транспортно-передаточного комплекса» ОАО «Центр судоремонта «Звездочка», г. Северодвинск, Архангельская область, акционерного общества «Объединённая судостроительная корпорация», г. Санкт-Петербург. Мелководная набережная. Дноуглубление акватории (извещение №31705667310) необоснованной.
- Признать в действиях АО «ЦС «Звездочка» нарушение части 1 статьи 2, пункта 9 части 10, статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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