

РЕШЕНИЕ

по делу № 223ФЗ-469/18 о нарушении
законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

27.06.2018 Москва

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

ведущего заседание Комиссии — <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Гарантстрой» от 21.06.2018 № 66/2 на действия (бездействие) заказчика АО «НПО ИТ» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение строительно - монтажных работ в рамках реализации проекта «Реконструкция и техническое перевооружение монтажно - сборочного производства», по адресу: 141074, Российская Федерация, Московская область, г. Королев, ул. Пионерская, дом. 2 (извещение № 0448000002918000001) 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 «Гарантстрой» (далее — Заявитель) от 21.06.2018 № 66/2 (вх. 99986/18 от 22.06.2018) на действия (бездействие) заказчика АО «НПО ИТ» (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение строительно - монтажных работ в рамках реализации проекта «Реконструкция и техническое перевооружение монтажно - сборочного производства», по адресу: 141074, Российская Федерация, Московская область, г. Королев, ул. Пионерская, дом. 2 (извещение № 0448000002918000001) (далее — Аукцион, Жалоба).

В соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе)

при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- - - извещение о проведении Аукциона, аукционная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 08.06.2018.
 - начальная (максимальная) цена договора — 243 742 930,47 рублей;
 - дата окончания подачи заявок — 25.06.2018;
 - дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок — 02.07.2018;
 - дата проведения Аукциона — 05.07.2018.

Согласно пункту 9 раздела 1 Документации источником финансирования являются, в том числе бюджетные инвестиции.

Как следует из Жалобы, при проведении Аукциона Заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе, а именно:

- - - Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно установлены требования в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570 «Об установлении видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, и о внесении изменений в Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком

(подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом» (далее – Постановление № 570);

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам Аукциона о наличии лицензии МЧС России;
- Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены требования к составу первой части заявки на участие в Аукционе;

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщили, что при составлении Документации Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

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

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно установлены требования в соответствии с Постановлением № 570.

Согласно части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

В соответствии с пунктом 6.5.28 проекта договора Документации установлена обязанность генподрядчика выполнять работы в соответствии с требованиями Постановления № 570.

Постановлением № 570 установлены виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам.

Пунктом 5 статьи 3 Закона о контрактной системе установлено, что государственный заказчик — государственный орган (в том числе орган государственной власти), орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

В соответствии с пунктом 8 статьи 3 Закона о контрактной системе государственный контракт, муниципальный контракт – договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

Заказчик является акционерным обществом, которое заключает гражданско-правовые договоры, в связи с чем требования, предусмотренные Постановлением Правительства № 570, не распространяются на Заказчика.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в проекте договора Документации виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по договору в соответствии с требованиями Постановления Правительства № 570, нарушают часть 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам Аукциона о наличии лицензии МЧС России.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкция по ее заполнению.

Часть 5 статьи 66 Закона о контрактной системе содержит исчерпывающий перечень документов и информации, предоставляемые участниками закупки в составе второй части заявки. При этом, согласно части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона о контрактной системе документов и информации, не допускается.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе, о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. При этом, согласно части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 15 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

Согласно пункту 21 Информационной карты Документации вторая часть заявки на участие в Аукционе должна содержать, в том числе, «документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и [2.1](#) статьи 31 (при наличии таких требований) Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ (в случае, если перечень таких документов предусмотрен п.

21.1, 21.2 Информационной карты) или копии этих документов».

В соответствии с пунктом 21.1 Информационной карты Документации к документам, предоставляемым в составе второй части заявки на участие в Аукционе, подтверждающим соответствие участника Аукциона требованиям, установленным в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, относится копия Лицензии МЧС.

Согласно техническому заданию Документации объектом закупки является выполнение строительно-монтажных работ в рамках реализации проекта «Реконструкция и техническое перевооружение монтажно-сборочного производства».

Согласно законодательству Российской Федерации о лицензировании ряд работ или услуг могут выполняться исключительно лицами, обладающими соответствующей лицензией. В случае если в один объект закупки включены работы, для выполнения которых требуется наличие соответствующей лицензии, а также работы, для выполнения которых такая лицензия не требуется, то установление требования о предоставлении участником закупки в составе заявки на участие в Аукционе копии Лицензии МЧС России является нарушением части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в документации об Аукционе излишнее требование к участникам закупки, нарушают часть 6 статьи 31 Закона о контрактной системе.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены требования к составу первой части заявки на участие в Аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно подпункту «а» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной

системе, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В соответствии с пунктом 21 Информационной карты Документации первая часть заявки на участие в Аукционе должна содержать следующую информацию:

- согласие участника аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных настоящей документацией, при проведении аукциона на выполнение работы или оказание услуги, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Вместе с тем, согласно техническому заданию Документации объектом закупки является выполнение строительно-монтажных работ в рамках реализации проекта «Реконструкция и техническое перевооружение монтажно-сборочного производства».

Кроме того, Документация не содержит конкретного перечня товаров, используемых при выполнении работ по предмету Аукциона, а также их качественных и технических характеристик для предоставления конкретных показателей в составе первой части заявки на участие в Аукционе.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в Документации не установлен перечень значений, позволяющий определить участникам Аукциона конкретные показатели используемого товара, что свидетельствует о ненадлежащем установлении требований к составу первой части заявки на участие в Аукционе и нарушает требования пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

4. В части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 статьи 64 Закона о

контрактной системе информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 4 статьи 31 Закона о контрактной системе в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Согласно части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе, Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию: 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта; 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта; 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации; 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

Дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг установлены постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее – Постановление № 99). Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложением № 1 к Постановлению № 99.

Согласно пункту 2 приложения № 1 к Постановлению № 99 к участникам закупки на выполнение работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей устанавливается дополнительное требование о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке. При этом стоимость такого исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

<*> Требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных:

- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства.
- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства.

Пунктом 20.3 Информационной карты к Документации установлено дополнительное требование к участникам закупки:

«- наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение соответствующих работ строительных (1) за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке. При этом стоимость такого исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

(1) Под соответствующими работами понимается строительно-монтажные работы, выполненные подрядчиком в объеме сопоставимом с предметом настоящей закупки».

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что Документация, а именно пункт 10 информационной карты к Документации не содержит указаний на группу строительных работ, опыт по выполнению которых требуется предоставить участнику закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего ненадлежащим образом дополнительные требования к участникам закупки, нарушают часть 3 статьи 64 Закона о контрактной системе.

5. Частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлен исчерпывающий перечень требований к участникам закупки. При этом в соответствии с частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

Пунктом 7.1 технического задания Документации установлено, что «Генподрядчик вправе привлекать для выполнения Работ Субподрядчиков только при условии получения предварительного письменного согласия Заказчика на привлечение конкретного Субподрядчика для выполнения Работ».

Указанное требование не предусмотрено частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, и, следовательно, действия Заказчика, установившего в документации об Аукционе указанное требование, нарушают часть 6 статьи 31 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

-

o

- Признать жалобу ООО «Гарантстрой» (ИНН: 9715279942, ОГРН: 5167746268058) от 21.06.2018 № 66/2 на действия (бездействие) заказчика АО «НПО ИТ» (ИНН: 5018139517, ОГРН: 1095018006555) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение строительно - монтажных работ в рамках реализации проекта «Реконструкция и техническое перевооружение монтажно - сборочного производства», по адресу: 141074, Российская Федерация, Московская область, г. Королев, ул. Пионерская, дом. 2 (извещение № 0448000002918000001) обоснованной.

•

o

- Признать АО «НПО ИТ» нарушившим пункт 2 части 1, часть 3 статьи 64, часть 6 статьи 31, часть 2 статьи 110.2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
- Выдать АО «НПО ИТ» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе.

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