

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-697/16

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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»

29.11.2016 Москва

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

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу гражданина <...> от 21.11.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Мосинжпроект» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по выносу инженерных коммуникаций, строительству камер съездов на площадках № 8 и № 18, перегонных тоннелей с притоннельными сооружениями на участке от площадки № 8 до ст. «Нижегородская улица» и тупикового тоннеля на площадке № 18. Этап 1 ст. «Нижегородская улица» - площадка № 8 по объекту «Восточный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Каширская» - ст. «Нижегородская улица» (извещение № 31604343587) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба гражданина <...> (далее - Заявитель) от 21.11.2016 б/д (вх. 171899-ЭП/16 от 21.11.2016) на действия (бездействие) заказчика АО «Мосинжпроект» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по выносу инженерных коммуникаций, строительству камер съездов на площадках № 8 и № 18, перегонных тоннелей с притоннельными сооружениями на участке от площадки № 8 до ст. «Нижегородская улица» и тупикового тоннеля на площадке № 18. Этап 1 ст. «Нижегородская улица» - площадка № 8 по объекту «Восточный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Каширская» - ст. «Нижегородская улица» (извещение № 31604343587) (далее — Конкурс, 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 акционерным обществом «Мосинжпроект», утвержденным Советом директоров протоколом № 6-2015/16 от 02.10.2015 (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.

17.11.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 08.12.2016 09:00;

дата рассмотрения заявок — 15.12.2016 10:40;

дата подведения итогов — 20.12.2016 11:50.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. В составе Документации отсутствует проектно-сметная документация;
2. Заказчиком в документации не установлен конкретный перечень видов работ, на которые необходимо представить в составе заявки копии свидетельства, выданные саморегулируемой организацией (далее - СРО);
3. В Документации неправомерно установлены избыточные требования к участникам закупки.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

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

- -

- Из Жалобы Заявителя следует, что в составе Документации отсутствует проектно-сметная документация.

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 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.

Как следует из информации, размещенной в ЕИС в составе Документации Заказчиком размещена ведомость ориентировочных объемов работ, перечень поставляемого Заказчиком-Генподрядчиком оборудования и давальческих материалов, график строительства, временный порядок определения стоимости строительно-монтажных работ, общие требования, к выполнения работ.

Пунктом 3.3 «Проекта договора» Документации предусмотрено, что после получения проектной документации положительного заключения государственной экспертизы о достоверности определения сметной стоимости объекта капитального строительства Заказчик – Генподрядчик определяет расчетную цену договора.

Кроме того, пунктом 3.4 «Проекта договора» Документации установлено, что за выполненные по договору работы Заказчик-Генподрядчик оплачивает подрядчику

фактическую цену выполненных работ в случае, если она не превысит расчетную цену договора, определенную в соответствии с пунктом 3.3. договора. Подрядчик не вправе претендовать на разницу между фактической ценой выполненных работ и расчетной ценой договора.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика также пояснил, что проектно-сметная документация находится в стадии разработки, и будет передана исполнителю по договору.

Таким образом, отсутствие проектно-сметной документации не позволяет участникам закупки сформировать заявки надлежащим образом в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, так как Документация не содержит объемы выполняемых работ, а также подробные технические характеристики объекта закупки.

Кроме того, отсутствие проектно-сметной документации на момент подачи заявки ставит участника в зависимость от Заказчика, так как фактическая стоимость договора будет рассчитана Заказчиком исключительно после получения положительного заключения государственной экспертизы о достоверности определения сметной стоимости объекта, что не позволяет участнику закупки однозначно сформировать коммерческое предложение.

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.

- - - Согласно доводу Заявителя Заказчиком в Документации не установлен конкретный перечень видов работ, на которые необходимо представить в составе заявки копии свидетельства, выданные СРО.

Пунктом 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.

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 установлен пунктом 1.3 Положения о закупке.

Вместе с тем, пунктом 16.4.1 Документации Заказчиком установлены виды работ, на которые необходимо представить свидетельства выданные СРО в составе заявки.

Кроме того, Заявитель и его представители на заседание Комиссии ФАС России

не явились, а также Заявителем не представлено документов, информации подтверждающих, что Заказчиком не установлен конкретный перечень видов работ, на которые необходимо представить в составе заявки копии свидетельства, выданные СРО.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Пунктом 16.6 Документации Заказчиком установлены Дополнительные квалификационные требования к участникам Конкурса, в том числе:

16.6.1 Наличие опыта выполнения строительно-монтажных работ по выносу инженерных коммуникаций, строительству камер съездов и/или строительству перегонных тоннелей с притоннельными сооружениями на объектах метрополитена за период с 2014 г. по 2016 г. , на общую сумму в размере не менее 2 880 000 000 руб.

16.6.1.1 Подтверждается копиями договоров с актами сдачи-приемки выполненных работ.

Наличие трудовых ресурсов, предлагаемых для выполнения работ:

16.6.2 специалистов — не менее 10 (десяти) человек с высшим профессиональным образованием по квалификации «Инженер»;

рабочих — не менее 100 (ста) человек.

Подтверждается:

- выпиской из штатного расписания с замещением с указанием фамилий, имен и отчеств сотрудников (для специалистов с приложением копий документов об образовании и/или свидетельств, характеризующих квалификацию);

16.6.2.1 - и/или копией договора оказания услуг по предоставлению персонала (для специалистов с приложением копий документов об образовании и/или свидетельств, характеризующих квалификацию);

- и/или договором оказания услуг с физическим лицом (для специалистов с приложением копий документов об образовании и/или свидетельств, характеризующих квалификацию).

Наличие в собственности и/или в лизинге, и/или в аренде производственных мощностей, необходимых для выполнения работ:

Экскаватор погрузчик (не менее 2 ед.);

Самосвал (не менее 4 ед.);

Автокран грузоподъемностью от 20т. (не менее 2 ед.);

Оборудование для стены в грунте и буросекущих свай (не менее 2 ед.);

Буровые станки для крепления котлована (не менее 2 ед.);

Тоннелепроходческий механизированный комплекс d (диаметр) не менее 6,3 м

16.6.3 (не менее 2 ед.);

Конвейер телескопический (не менее 1 ед.);

Тоннельные дизелевозы (не менее 2 ед.);

Тележки для перевозки блоков и раствора (не менее 4 ед.);

Бетононасосы (не менее 4 ед.);

Автобетоносмеситель (не менее 4 ед.);

Укладчики перегонные (не менее 2 ед.);

Породопогрузочная машина (не менее 2 ед.);

Электровозы (не менее 2 ед.);

Вентиляторы главного проветривания (не менее 2 ед.).

16.6.3.1 Подтверждается копией карточки учета организации имеющегося оборудования, и/или копией договора лизинга, и/или копией договора аренды оборудования, и/или копией ПТС.

Вместе с тем, Заявитель и его представители на заседание Комиссии ФАС России не явились, а также Заявителем не представлено документов, информации из которых однозначно можно прийти к выводу, что вышеуказанное требование установлены неправомерно и ограничивают количество участников закупки.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, при рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

4. Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Кроме того, учитывая положение пункта 16.6.2 Документации данное требование является основанием допуска, в то время, как в соответствии с приложением № 4 Документации является критерием оценки, что противоречит указанным требованиям Закона о закупках.

Таким образом, согласно приложению № 4 Документации установлены критериями оценки заявок участников Конкурса:

○

- цена договора — значимость критерия 50%,
- квалификация участника - значимость критерия 50%:

2.1 наличие трудовых ресурсов, предлагаемых для выполнения работ:

-специалисты с высшим профессиональным образованием по квалификации «Инженер» (значимость подкритерия 5%)

-рабочие (значимость подкритерия 10%)

- наличие опыта выполнения строительно-монтажных работ по выносу инженерных коммуникаций, строительству камер съездов и/или строительству перегонных тоннелей с притоннельными сооружениями на объектах метрополитена за период с 2014 г. по 2016 г. (значимость подкритерия 30%).
- Наличие положительной деловой репутации (значимость подкритерия 5%)

В совокупности итоговая значимость критериев оценки составляет 100%.

Приложением №5 Документации установлен порядок оценки и сопоставления заявок.

При этом, в Приложении №5 отсутствует пропорциональная зависимость между представленным участником предложением присваиваемым местом, а также указанный порядок не содержит порядка присвоения баллов.

В том числе, Заказчиком в рамках оценки не установлен перечень документов, которые необходимо представить участником для оценки по подкритерию «Положительная деловая репутация».

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установленный порядок оценки Заказчиком в Документации не позволяет выявить лучшее условие исполнения договора, присвоить первое место участнику предложившему такие условия, а также порядок оценки не содержит зависимый алгоритм начисления в зависимости от представленного предложения участником (документов, информации) начисляемых баллов.

Указанные действия Заказчика нарушают пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

- Признать жалобу гражданина <...> от 21.11.2016 б/д (вх. 171899-ЭП/16 от 21.11.2016) на действия (бездействие) заказчика АО «Мосинжпроект» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по выносу инженерных коммуникаций, строительству камер съездов на площадках № 8 и № 18, перегонных тоннелей с притоннельными сооружениями на участке от площадки № 8 до ст. «Нижегородская улица» и тупикового тоннеля на площадке № 18. Этап 1 ст. «Нижегородская улица» - площадка № 8 по объекту «Восточный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Каширская» - ст. «Нижегородская улица» (извещение № 31604343587) обоснованной в части отсутствия проектно-сметной документации в составе Документации.
- Признать в действиях АО «Мосинжпроект» нарушения части 1 статьи 2, пункта 3 части 9, пунктов 1, 9, 12, 13 части 10, статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 29.11.2016 № 223ФЗ-697/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
- Выдать обязательное для исполнения предписание с учетом принятого решения от 29.11.2016 № 223ФЗ-697/16, направленное на устранение выявленных нарушений.
- - Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.