

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-78/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Орион» 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»

29.02.2016 Москва

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

<...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России»: <...> - доверенность от 26.02.2016 №131юр.

Представители ООО «Орион» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Орион» от 17.02.2015 №018/2016 на действия (бездействие) заказчика ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Строительство волоконно-оптической линии связи (ВОЛС) воздушно-космической обороны (ВКО) в центральном промышленном районе» (шифр объекта ВОЛС/ВКО) (извещение № 31603304994) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Орион» (далее — Заявитель) от 17.02.2015 №018/2016 на действия (бездействие) заказчика ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Строительство волоконно-оптической линии связи (ВОЛС) воздушно-космической обороны (ВКО) в центральном промышленном районе» (шифр объекта ВОЛС/ВКО) (извещение № 31603304994) (далее — Запрос предложений, 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 закупке товаров, работ, услуг ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России», утвержденным приказом ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» от 09 сентября 2015 г. № 406 (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.

10.02.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что Заказчиком не установлено требование о наличии у участника Запроса предложений лицензии Управления ФСБ на допуск к работам, сведения о которых составляют государственную тайну (далее — лицензия ФСБ), так как проектно-сметная документация обладает статусом секретности и для ознакомления с ней необходимо наличие данной лицензии, также заказчиком не продлен срок подачи разъяснений положений Документации и срока ознакомления с проектно-сметной документацией.

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. 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.

Алогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 2.3.2.2. пункта 2.3.2 Положения о закупке.

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.

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.

Подпунктом 7.4.10 пункта 7.4 Положения о закупке установлено, что в Документации должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов,

представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 16 «Информационная карта» Документации в целях ознакомления с проектно-сметной и разрешительной документацией представитель организации должен иметь заверенную копию лицензии Управления ФСБ на допуск к работам, сведения о которых составляют государственную тайну.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что проектно-сметная документация земельного участка по данному Запросу предложений не облагается грифом секретности в связи, с чем требование о наличии у участника лицензии ФСБ является не обязательным.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

- - Согласно пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации 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.

Также пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что документация должна содержать требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России на заседании установила, что Заказчиком в ЕИС размещено Приложение «Техническое задание» к Документации, которое не является проектно-сметной документацией и содержит краткие характеристики участка, что не позволяет установить подробный объем работ на участке.

Таким образом, неразмещение Заказчиком в ЕИС проектно-сметной документации в составе Документации Запроса предложений нарушает требования части 1 статьи 2, пункт 1, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрено частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о Закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам

закупки разъяснений положений документации о закупке.

Алогичное положение предусмотрено подпунктом 23.3.6. пункта 23.3 Положения о закупке.

Пунктом 15.3.6 Положения о закупке установлено, что Заказчик в любое время до истечения срока представления заявок на участие в запросе предложений вправе по собственной инициативе либо в ответ на запрос какого-либо претендента внести изменения в документацию о проведении запроса предложений.

Согласно пункту 16 «Информационная карта» Документации участники закупки подают запросы на разъяснения положений документации о закупке по адресу Заказчика/Организатора в срок до 16 февраля 2016 года (до 18:00 мск).

Вместе с тем, Закон о закупках не содержит норму предусматривающую внесение изменений в части продления срока дачи разъяснений положений Документации.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно пункту 4 «Информационная карта» Документации в случае невозможности выполнения части работ своими силами, в исключительном порядке с письменного разрешения Заказчика (согласованного при выполнении работ на режимных объектах строительства в отделе защиты государственной тайны, на остальных в управлении безопасности предприятия) допускается привлечение субподрядных организаций к выполнению работ. При этом субподрядчик несет ответственность перед Заказчиком за сроки и качество работ и услуг, выполняемых привлеченными третьими лицами.

Кроме того, в соответствии с пунктом 15.3 «Информационная карта» Документации Участник должен иметь в собственности и документально подтвердить наличие:

-Производственных баз.

-Материально-технической оснащенности, а именно строительные машины, механизмы, автотранспорт.

-Приборы и оборудование.

Комиссия приходит к выводу, что наличие данных требований в Документации ограничивает количество участников Запроса предложений.

Таким образом, установление вышеуказанных требований нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно пункту 4 «Информационная карта» Документации Субподрядчик обязан использовать квалифицированный персонал

для выполнения работ по договору субподряда.

Из данной формулировки положения Документации не представляется возможным определить, какой квалификацией должны обладать работники на стороне участника закупке для выполнения предмета Запроса предложений.

В соответствии с пунктом 15.2 «Информационная карта» Документации участник должен иметь опыт ежегодного выполнения аналогичных работ за период с 2013 по 2015 годы в стоимостном выражении не менее начальной (максимальной) цены договора, указанной в настоящей Документации о закупке, подтвержденный Бухгалтерским балансом (форма по ОКУД 0710001) и Отчетом о прибылях и убытках (форма по ОКУД 0710002) за 2013-2015 годы.

Из данной формулировки содержания Документации не представляется возможным определить, что Заказчик устанавливает под понятием «аналогичности», какие мероприятия будут засчитаны Заказчиком, как алогичный опыт.

Также пунктом 15.5 «Информационная карта» Документации установлено, что участник должен предоставить в составе заявки свидетельство СРО на выполнение работ, свидетельство СРО на проектирование.

Вместе с тем, Заказчик не указывает наличие какого именно СРО необходимо участнику в составе Заявки для участия в закупке.

- - - В соответствии с пунктом 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

Согласно пункту 11 «Информационная карта» Документации ориентировочная стоимость работ составляет 331 492 316 (Триста тридцать один миллион четыреста девяносто две тысячи триста шестнадцать) рублей 59 копеек, в том числе НДС 18% 50 566 624 рублей 56 копеек, включает в себя все затраты, необходимые субподрядчику для выполнения строительно-монтажных работ (в том числе стоимость материалов: оптического кабеля, оптических муфт и прочее), а также затраты на компенсацию понесенных расходов Подрядчика по аренде кабельной канализации и земель за время строительства. Стоимость определена на основании проектной документации, разработанной проектировщиком АО «31 ГПИСС».

Окончательная стоимость работ будет определена путем подписания дополнительного соглашения к договору субподряда (по каждому участку в отдельности с учетом коэффициента тендерного снижения) после выдачи Заказчиком (ТУ ФКП «УЗКС МО РФ») рабочей документации, получившей положительное заключение Государственной экспертизы о достоверности сметной стоимости строительства.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком не установлена точная начальная максимальная цена договора, что ограничивает количество участников.

Таким образом, не установление Заказчиком в Документации конкретной начальной максимальной цены договора нарушает требования части 1 статьи 2, пункт 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрено 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 ООО «Орион» от 17.02.2015 №018/2016 на действия (бездействие) заказчика ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Строительство волоконно-оптической линии связи (ВОЛС) воздушно-космической обороны (ВКО) в центральном промышленном районе» (шифр объекта ВОЛС/ВКО) (извещение № 31603304994) необоснованной.
 - Признать ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 1,3,5,9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению Предписание.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 29.02.2016 № 223ФЗ-78/ 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.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 223ФЗ-78/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Орион» 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»

29.02.2016 Москва

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

<...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России»: <...> - доверенность от 26.02.2016 №131юр.

Представители ООО «Орион» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Орион» от 17.02.2015 №018/2016 на действия (бездействие) заказчика ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Строительство волоконно-оптической линии связи (ВОЛС) воздушно-космической обороны (ВКО) в центральном промышленном районе» (шифр объекта ВОЛС/ВКО) (извещение № 31603304994) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

- ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» отменить протоколы, составленные в ходе проведения Запроса предложений (в случае их составления), вернуть участникам Запроса предложений ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок.
- ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» внести изменения в документацию о проведении Запроса предложений в соответствии с принятым Комиссией ФАС России решением от 29.02.2016 № 223ФЗ-78/16.
- ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений, а также разместить в Единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС) информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений, дате рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений и дате подведения итогов Запроса предложений.
- ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» разместить в ЕИС (www.zakupki.gov.ru) информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего Предписания.
- ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» продолжить проведение Запроса предложений в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», документации о проведении Запроса предложений,

Положением о закупке товаров, работ, услуг ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России», утвержденным приказом ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» от 09 сентября 2015 г. № 406 .

- ФГУП «ГУССТ № 1 при Спецстрое России» в срок не позднее 14.03.2016 представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

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