

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-183/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Стройинвест» 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»

10.05.2016

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «Центральное конструкторское бюро транспортного машиностроения» <...> – доверенность от 10.05.2016 № 49, <...> - доверенность от 10.05.2016 № 48, <...> - доверенность от 10.05.2016 № 47,

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

рассмотрев жалобу ООО «Стройинвест» от 28.04.2016 № 05-2/1-1219ВФ на действия (бездействие) АО «Центральное конструкторское бюро транспортного машиностроения» при проведении открытого конкурса на право заключения контракта на выполнение работ генерального подрядчика по объекту: Открытое акционерное общество «Центральное конструкторское бюро транспортного машиностроения», г. Тверь, Тверская область «Реконструкция и техническое перевооружение корпуса №1 электротехнического производства» (номер извещения № 0436000000316000002) 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 «Стройинвест» (далее – Заявитель) от 28.04.2016 № 05-2/1-1219ВФ (вх. от 28.04.2016 № 60670-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика АО «Центральное конструкторское бюро транспортного машиностроения» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения контракта на выполнение работ генерального подрядчика по объекту: Открытое акционерное общество «Центральное конструкторское бюро транспортного машиностроения», г. Тверь, Тверская область «Реконструкция и техническое перевооружение корпуса №1 электротехнического производства» (номер извещения № 0436000000316000002) (далее – Жалоба, Конкурс).

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 Закона о контрактной системе, 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.

20.02.2016 в Единой информационной системе (далее – ЕИС) размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно пункту 1.4.1 Информационной карты Документации источником финансирования закупки выступает федеральный бюджет и собственные средства Заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса нарушены права и законные интересы Заявителя, выразившиеся:

1) в неправомерном установлении в проекте контракта Документации возможности замены банковской гарантии на иную форму обеспечения исполнения контракта, поскольку до заключения контракта у Заказчика имеется возможность проверить банковскую гарантию в реестре банковских гарантий;

2) проект контракта Документации не содержит обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем 10 процентов цены контракта, а также отсутствует соответствующая ответственность;

3) в установлении Заказчиком в Документации завышенного гарантийного срока к результатам выполненных работ;

4) в отсутствии в тексте разъяснений положений Документации предмета запроса.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с Законом о контрактной системе, Документацией.

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.

1. Согласно части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции

со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

Пунктом 13.4 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью Документации установлено, что «в случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по Контракту перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Генеральным подрядчиком своих обязательств по Контракту, Генеральный подрядчик обязуется в течение 2 (Двух) банковских дней предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения обязательств по Контракту на тех же условиях и в том же размере».

В возражениях, представленных на заседании Комиссии ФАС России, Заказчик пояснил, что указанными положениями проекта контракта предусмотрена возможность для генерального подрядчика предоставить иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения обязательств по контракту, что и первоначальное обеспечение исполнения контракта. При этом Законом о контрактной системе не запрещено установление в проекте контракта требований по предоставлению нового обеспечения исполнения контракта в случае, если обеспечение исполнения обязательств по контракту в ходе его исполнения перестало быть действительным.

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с частью 23 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер, установленный Правительством Российской Федерации, в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

Согласно пункту 2 постановления Правительства Российской Федерации от 04.09.2013 № 775 установлены следующие размеры начальной (максимальной) цены контракта, при превышении которых в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем 10 процентов цены контракта:

1 млрд. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения федеральных нужд;

100 млн. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд.

Согласно пункту 1.4.1 Информационной карты Документации источником финансирования закупки выступает в том числе средства федерального бюджета. Начальная (максимальная) цена контракта составляет менее 1 млрд. рублей.

Кроме того, представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщили, что бюджетные инвестиции на проведение Конкурса выделены в рамках Федеральной целевой программы «Развитие оборонно-промышленного комплекса Российской Федерации на 2011-2010 годы».

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что положения проекта контракта Документации в части отсутствия обязанности поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиков, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем 10 процентов цены контракта, а также отсутствия соответствующей ответственности за непредоставление указанной информации, не противоречат положениям Закона о контрактной системе.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены

Пунктом 11.2.1 проекта контракта Документации установлено, что «гарантийный период на качество выполненных работ по Контракту должен соответствовать требованиям Проектной и Рабочей документации, ГОСТ, СНИП, но не менее 60 (Шестидесяти) месяцев со дня подписания Акта приемки законченного строительством Объекта приемочной комиссией (форма КС-14)».

Вместе с тем, на заседание Комиссии ФАС России Заявителем не представлено доказательств и сведений, подтверждающих неправомочность установления Заказчиком вышеуказанных положений в проекте контракта Документации.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что указанные положения проекта контракта Документации не противоречат положениям Закона о контрактной системе.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. В соответствии с частями 7, 8 статьи 50 Закона о контрактной системе любой участник открытого конкурса вправе направить в письменной форме заказчику запрос о даче разъяснений положений конкурсной документации. В течение двух рабочих дней с даты поступления указанного запроса заказчик обязан направить

в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, если указанный запрос поступил к заказчику не позднее чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе.

В течение одного рабочего дня с даты направления разъяснений положений конкурсной документации такие разъяснения должны быть размещены заказчиком в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания лица, от которого поступил запрос. Разъяснения положений конкурсной документации не должны изменять ее суть.

Комиссия ФАС России установила, что Заказчиком 18.04.2016 в ЕИС размещено разъяснение положений Документации, не содержащее предмет запроса участника закупки, что нарушает часть 8 статьи 50 Закона о контрактной системе.

5. Согласно пункту 9 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе в соответствии с Законом о контрактной системе.

В соответствии с частью 5 статьи 53 Закона о контрактной системе конкурсная комиссия осуществляет оценку заявок на участие в конкурсе, которые не были отклонены, для выявления победителя конкурса на основе критериев, указанных в конкурсной документации.

Согласно части 7 статьи 53 Закона о контрактной системе на основании результатов оценки заявок на участие в конкурсе конкурсная комиссия присваивает каждой заявке на участие в конкурсе порядковый номер в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 32 Закона о контрактной системе для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает следующие критерии: 1) цена контракта; 2) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ; 3) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки; 4) квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

В соответствии с частью 8 статьи 32 Закона о контрактной системе порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливаются постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1085 «Об утверждении Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Правила).

При этом согласно пункту 3 Правил, «оценка» - процесс выявления в соответствии с условиями определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по критериям оценки и в порядке, установленном в документации о закупке в соответствии с требованиями настоящих Правил, лучших условий исполнения контракта, указанных в заявках (предложениях) участников закупки, которые не были отклонены.

Пунктом 11 Правил установлено, что для оценки заявок (предложений) по каждому критерию оценки используется 100-балльная шкала оценки. Если в соответствии с пунктом 10 Правил в отношении критерия оценки в документации о закупке заказчиком предусматриваются показатели, то для каждого показателя устанавливается его значимость, в соответствии с которой будет производиться оценка, и формула расчета количества баллов, присуждаемых по таким показателям, или шкала предельных величин значимости показателей оценки, устанавливающая интервалы их изменений, или порядок их определения.

В соответствии с частью 2 статьи 53 Закона о контрактной системе Конкурсная комиссия проверяет заявку на участие в конкурсе в том числе, на соответствие требованиям Закона о контрактной системе, извещению об осуществлении закупки и конкурсной документации.

В Конкурсной документации установлены следующие критерии оценки заявок на участие в Конкурсе:

- 1) Цена контракта – значимость критерия: 70 % (далее – Критерий № 1);
- 2) Качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки – значимость критерия: 5 % (далее – Критерий № 2);
- 3) Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации (далее – Квалификация участников закупки): 25 % (далее – Критерий № 3).

В рамках Критерия № 2 установлен, в том числе, показатель «Качество работ» (далее – Показатель №1).

В Конкурсной документации по Показателю №1 установлен, в том числе, следующий порядок оценки: «По показателю «Качество работ» рассматриваются предложения участника конкурса по технологии и методам выполнения работ, порядку применения трудовых и материальных ресурсов используемых для выполнения работ. Также рассматривается наличие сертификатов каких-либо систем добровольной сертификации, связанных с предметом конкурса и подтверждающих наличие у участника системы менеджмента качества, охраны и безопасности труда в составе заявки.

Баллы по критерию присваивается от 0 до 100 в зависимости от степени детализации и содержательной проработанности предложения, указанного участником конкурса согласно форме 3 Части III конкурсной документации.

Значимость показателя «Качество работ» составляет 100 %

Оценка 0 баллов присваивается участнику, при отсутствии в заявке предложения по качеству работ.

Оценка 80 баллов присваивается участнику, в заявке которого даны предложения полностью соответствующие техническому заданию конкурсной документации с детализированной привязкой к объекту, на котором планируется выполнение работ, но при отсутствии сертификатов систем добровольной сертификации, связанных с предметом конкурса и подтверждающих наличие у участника системы менеджмента качества, охраны и безопасности труда.

Оценка 100 баллов присваивается участнику, в заявке которого даны предложения полностью соответствующие техническому заданию конкурсной документации с детализированной привязкой к объекту, на котором планируется выполнение работ, а также при наличии сертификатов каких-либо систем добровольной сертификации, связанных с предметом конкурса и подтверждающих наличие у участника системы менеджмента качества, охраны и безопасности труда. Для получения оценки (значения в баллах) для каждой заявки вычисляется среднее арифметическое оценок в баллах, присвоенных всеми членами Комиссии».

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Документация по Показателю № 1 Критерия № 2 не содержит исчерпывающий перечень сведений позволяющий определить степень проработанности предложения участников закупки, подлежащих оценке Конкурсной комиссией.

Таким образом, действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки на участие в Конкурсе, нарушают пункт 9 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе.

6. Частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

В пунктах 2.13.1 проекта контракта установлено, что «Заказчик производит авансовые платежи Генеральному подрядчику для выполнения строительно-монтажных работ, приобретения инженерного и технологического оборудования в размере не более 10% от стоимости объема вышеуказанных работ и стоимости оборудования на текущий год по Контракту (но не более размера обеспечения исполнения Контракта), не превышая лимитов бюджетных обязательств и объема собственных средств Заказчика, доведенных на соответствующий финансовый год, на основании счета Генерального подрядчика».

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в проекте контракта Документации в нарушение части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе не установлен надлежащим образом порядок оплаты в части установления конкретного размера аванса.

Действия Заказчика, установившего в Документации ненадлежащий порядок оплаты подлежащей выполнению работы, нарушают часть 13 статьи 34 Закона о

контрактной системе.

7. 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 5.4.3 проекта контракта Документации «Генеральный подрядчик имеет право привлекать субподрядчиков (соисполнителей) при условии их соответствия обязательным требованиям к участникам закупки, установленным конкурсной документацией о закупке. Привлечение конкретной субподрядной организации осуществляется только с согласия Заказчика».

Таким образом, Заказчик в Документации неправомерно установил требование для исполнителя о согласовании привлечения субподрядной организации к исполнению контракта, что нарушает положения части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе.

8. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает требование к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам. Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 утвержден Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В соответствии с частями 4 – 5.1 статьи 48, 2 – 3.1 статьи 52 ГрК РФ заказчик при осуществлении закупок на выполнение работ по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства устанавливает в документации о закупке требования к участникам закупок о наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации строительства, а в закупках на выполнение работ по подготовке проектной документации – выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации подготовки проектной документации.

Следовательно, условием допуска к участию в закупках на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства является наличие у участника закупки исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства. При этом требование о наличии у участника закупки свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (за исключением работ по организации строительства) не соответствует части 3 статьи 52 ГрК РФ и является нарушением части 6 статьи 31

Закона о контрактной системе.

Пунктом 1.6.2 Информационной карты Документации установлено следующее: «Участник конкурса должен соответствовать требованиям, указанным в п. 1.6.2. Части I настоящей конкурсной документации, в том числе иметь свидетельство о допуске к определенному виду и видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, включая особо опасные и технически сложные объекты капитального строительства, выданное саморегулируемой организацией в соответствии с Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624, определенные в Техническом задании (п. 12)».

Изучив Документацию, Комиссия ФАС России установила, что Документация не содержит соответствующий конкретный вид работ, свидетельство на допуск к которым, участнику закупки необходимо предоставить по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации требования о наличии у участников закупки свидетельства саморегулируемой организации, не соответствуют пункту 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

9. В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать предусмотренные статьей 51 Закона о контрактной системе требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе и инструкцию по ее заполнению, при этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников открытого конкурса или ограничение доступа к участию в открытом конкурсе.

Комиссия ФАС России, изучив Документацию установила, что в Документации не содержится инструкции по заполнению заявки на участие в Конкурсе и положения Документации не позволяют определить, какие условия и параметры являются существенными для Заказчика, а также на основании каких документов и сведений следует подготовить указанные предложения.

Следовательно, отсутствие инструкции по заполнению заявки на участие в Конкурсе не позволяет надлежащим образом подать заявку на участие в Конкурсе и определить, что именно требуется участникам Конкурса предложить в составе заявки, в части предложения в отношении объекта закупки.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации надлежащей инструкции по заполнению заявки на участие в Конкурсе, нарушают пункт 4 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройинвест» от 28.04.2016 № 05-2/1-1219ВФ (вх. от 28.04.2016 № 60670-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика АО «Центральное

конструкторское бюро транспортного машиностроения» при проведении открытого конкурса на право заключения контракта на выполнение работ генерального подрядчика по объекту: Открытое акционерное общество «Центральное конструкторское бюро транспортного машиностроения», г. Тверь, Тверская область «Реконструкция и техническое перевооружение корпуса № 1 электротехнического производства» (номер извещения № 0436000000316000002) обоснованной в части размещения разъяснение положений Документации, не содержащего предмета запроса участника закупки.

2. Признать АО «Центральное конструкторское бюро транспортного машиностроения» нарушившим пункт 1 части 1, часть 6 статьи 31, часть 13 статьи 34, пункты 4, 9 части 1, часть 8 статьи 50 Закона о контрактной системе.

3. Выдать АО «Центральное конструкторское бюро транспортного машиностроения» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.