

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-289/16

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»

22.06.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России) (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «Мосинжпроект»: <...> - по доверенности от 01.12.2015 № 1-153-1042

Представители гражданина <...> на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлен надлежащим образом.

рассмотрев жалобу гражданина <...> от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Мосинжпроект» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по устройству камеры съездов за ст. «Нижегородская улица» по объекту: «Кожуховская линия ст. «Авиамоторная» - ст. «Некрасовка» (извещение №31603660881) 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 б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Мосинжпроект» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по устройству камеры съездов за ст. «Нижегородская улица» по объекту: «Кожуховская линия ст. «Авиамоторная» - ст. «Некрасовка» (извещение №31603660881) (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, 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.

06.06.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 05.07.2016 09:00;

дата рассмотрения заявок — 12.07.2016 10:30;

дата подведения итогов — 14.07.2016 11:55.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- в составе Документации не размещена проектно-сметная документация;
- установление требования о наличии в составе заявки участников лицензии ФСБ;
- некорректно установлены критерии и порядок оценки;
- в Документации не установлен размер аванса.

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.

1. 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.

Таким образом, выполнение строительно-монтажных работ, требуемых к закупке, осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, потребностям заказчика.

Комиссия ФАС России установила, что в составе Документации размещенной в ЕИС отсутствует проектная документация.

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.

Таким образом довод заявителя не нашел своего подтверждения.

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.

Пунктом 7.1.10 проекта договора установлен перечень и форма документов, обосновывающих привлечение подрядчиком субподрядных организации согласно которому субподрядчикам необходимо иметь лицензии, допуски, свидетельства, если деятельность юридического лица, выполняемая по договору, относится к лицензируемым видам деятельности в соответствии с законодательством РФ,

включая лицензию ФСБ на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну (далее - Лицензия).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что договором не предусмотрено проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Вместе с тем, Документацией не предусмотрено использование сведений, составляющих государственную тайну.

Таким образом, довод заявителя о неправомерном установлении заказчиком требования о наличии у субподрядчика Лицензии не нашел своего подтверждения.

3. 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.

Приложением 4 Документации установлены критерии оценки:

Номер критерия	Критерии оценки заявок участников на участие в процедуре закупок	Значимость критериев оценки (максимально возможное)
1	Цена договора	50%
2	Квалификация участника:	
2.1	Обеспечение кадровыми ресурсами:	
	Рабочие	10%
2.1.2	ИТР	5%
2.2	Наличие опыта выполнения строительно-монтажных работ по переустройству инженерных коммуникаций (переустройство водопровода и/или переустройство дождевой канализации и/или переустройство теплосети и/или электрических сетей и/или переустройство контактной сети и/или устройство автоматизированных систем управления дорожным движением и/или благоустройство) для строительства объектов метрополитена за период с 2013г. по 2016г.	30%
2.3	Положительная деловая репутация	5%
Итого:	100,00%	

Приложением 5 Документации установлен порядок оценки:

1. Комиссия осуществляет рассмотрение, оценку и сопоставление заявок, поданных участниками процедуры закупки, признанными участниками конкурса. Рассмотрение, оценка и сопоставление таких заявок осуществляется в срок, установленный в конкурсной документации.

2. Рассмотрение, оценка и сопоставление заявок осуществляются комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией. Совокупная значимость таких критериев составляет сто процентов.

3. В случае если в извещении о проведении конкурса содержится указание на преференции для определенных групп участников процедуры закупки, при оценке и сопоставлении заявок комиссия должна учитывать такие преференции в пользу заявок таких участников процедуры закупки.

4. Для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявке, каждый член комиссии должен оценивать и сопоставлять такие заявки по критериям (подкритериям) указанным в конкурсной документации.

5. Критерии (подкритерии) указаны в Приложении № 4 «Критерии оценки заявок и их значимость» к конкурсной документации.

6. Оценка и сопоставление заявок осуществляется каждым членом комиссии с использованием рейтингового метода, учитывая следующее:

6.1. присвоение рейтинговых мест осуществляется по каждому критерию отдельно по мере убывания выгоды предложений по критериям, по мнению каждого члена комиссии;

6.2. первое рейтинговое место присваивается лучшему показателю по критерию, последнее – худшему. Приложением №4 к конкурсной документации могут быть установлены особенности присвоения рейтинговых мест по отдельным критериям (подкритериям). Максимальное количество рейтинговых мест равно количеству оцениваемых заявок. В случае равенства показателей по критерию заявкам на участие в конкурсе (лоте) присваиваются одинаковые рейтинговые места, при этом количество рейтинговых мест соответственно уменьшается;

6.3. присвоение рейтинговых мест по критерию, в случае использования в документации подкритериев, осуществляется в следующем порядке:

6.3.1. присвоение рейтинговых мест по каждому подкритерию отдельно осуществляется в соответствии с пунктами 6.1 и 6.2 настоящего Порядка;

6.3.2. рейтинговое место по критерию рассчитывается путем сложения рейтинговых мест по подкритериям;

6.3.3. в случае использования одного подкритерия, рейтинговое место по критерию равно рейтинговому месту по подкритерию;

6.4. в случае отсутствия в составе заявки участника информации по критериям, указанным в Приложении №4 и их документального подтверждения, в случае установления в документации такого требования, то заявке участника по данным критериям и их подкритериям присваивается худшее рейтинговое место, за исключением случаев непредставления документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, установленным в пункте 16 конкурсной документации.

6.5. итоговое рейтинговое значение участника конкурса рассчитывается после

суммирования рейтинговых мест, набранных таким участником по каждому из критериев с учетом их значимости, по следующей формуле:

$$Q = B_1 + B_2 + \dots + B_n, \text{ 136}$$

$$\text{где: } B = (C_1 + C_2 + \dots + C_i) * A,$$

$$\text{при этом: } A_1 + A_2 + \dots + A_n = 100 \%,$$

где:

Q – итоговое рейтинговое значение участника конкурса;

A – значимость каждого критерия оценки;

B – итоговое рейтинговое значение по каждому критерию;

C₁, ..., C_i – рейтинговое место, присвоенное каждым членом комиссии по каждому критерию;

i – количество членов комиссии;

n – количество критериев.

7. На основании результатов оценки и сопоставления заявок комиссией каждому заявке относительно других по мере увеличения итогового рейтингового значения присваивается порядковый номер <...> Первый номер присваивается заявке, набравшей по результатам оценки минимальное итоговое рейтинговое значение. Такая заявка считается содержащим лучшие условия исполнения договора. Оценка и присвоение порядковых номеров осуществляется по каждому лоту отдельно. Победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке которого присвоен первый номер.

7.1. В случае если участником закупки является лицо, осуществляющее свою деятельность в рамках упрощенной системы налогообложения, в целях оценки и сопоставления заявок (предложений) на участие в процедуре закупки предложение такого участника о цене договора увеличивается на размер налога на добавленную стоимость.

8. В случае если в нескольких предложениях содержатся одинаковые условия исполнения договора и такие предложения получили одинаковые итоговые рейтинговые значения, меньший порядковый номер присваивается предложению, который поступил ранее других предложений, содержащих такие условия.

9. На основании результатов оценки и сопоставления заявок оформляется протокол оценки и сопоставления заявок, который подписывается всеми присутствующими членами комиссии в течение дня, следующего за днем окончания проведения оценки и сопоставления заявок. Протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе размещается Заказчиком в ЕИС в течение трех дней, следующих за днем подписания указанного протокола.

10. Заказчик в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола передает победителю конкурса проект договора, который составляется путем включения

условий исполнения договора, предложенных победителем конкурса в заявке на участие в конкурсе, в проект договора, прилагаемый к конкурсной документации.

11. При оценке количественных параметров деятельности нескольких юридических или физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки (коллективные участники), эти параметры суммируются в соответствии с распределением поставок, работ, услуг между такими физическими или юридическими лицами. Не подлежащие суммированию показатели должны быть в наличии хотя бы у одного такого лица.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России изучив Приложение 5 Документации установила, что порядок оценки не содержит алгоритм начисления баллов за критерии установленные Приложением 4 Документации.

Таким образом, Заказчиком в Документации в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлены надлежащим образом критерии оценки и сопоставления заявок и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Запросе предложений, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Согласно пункту 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения о форме, сроках и порядке оплаты товара, работы, услуги.

Пунктом 4.3 «Проекта договора» Документации установлено, что: «Заказчик-Генподрядчик вправе произвести авансирование Подрядчику части цены подрядных работ в следующем порядке: авансирования составляет не более 50% (Пятидесяти процентов) от стоимости работ на период авансирования».

Из данного положения Документации не представляется возможным определить конкретный размер аванса, что нарушает пункт 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Пунктом 16.6.2 Документации установлено требование к участникам Конкурса о наличии у участника трудовых ресурсов, необходимых для выполнения работ: не менее 100 рабочих; не менее 10 ИТР.

Согласно пункту 16.6.2.1 Документации данное требование подтверждается выпиской из штатного расписания с замещением с указанием фамилий, имен и отчеств работников и иными сведениями, характеризующими квалификацию сотрудников (для ИТР копии документов об образовании и/или свидетельствах), привлекаемых для выполнения работ.

Вместе с тем, установление в Документации обязательных требования о наличии работников в штате и наличии филиалов, представительств, обособленных подразделений ограничивает количество участников.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Конкурса ограничивает круг участников закупки и противоречит пункту 1.3 статьи 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и 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 <...> от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Мосинжпроект» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по устройству камеры съездов за ст. «Нижегородская улица» по объекту: «Кожуховская линия ст. «Авиамоторная» - ст. «Некрасовка» (извещение №31603660881) обоснованной в части неразмещения в составе Документации проектно-сметной документации, не установления конкретного размера авансирования, некорректно установленного порядка и критериев оценки заявок участников Конкурса.
- Признать в действиях АО «Мосинжпроект» нарушения части 1 статьи 2, пункта 3 части 9, пунктов 1, 6, 10, 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 22.06.2015 № 223ФЗ-289/16 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 22.06.2016 № 223ФЗ-289/16, направленное на устранение выявленных нарушений.
- - Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.