

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-277/18

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «УСП Компьюлинк» 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»**

23.04.2018 Москва

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

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «УСП Компьюлинк» от 11.04.2018 № Ис-2018/УСП-11.04-23 на действия (бездействие) заказчика ООО «ССК «Звезда» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: Камеры очистки, окраски и сушки блоков, включая вынос сетей, попадающих в пятно застройки и подключение передвижных блок-контейнеров компрессорных станций распределения воздуха к сетям электроснабжения, согласно требованиям Технического задания №325/17-ЗП (извещение № 31705818917) 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 «УСП Компьюлинк» (далее - Заявитель) от 11.04.2018 № Ис-2018/УСП-11.04-23 (вх. 56468-ЭП/18 от 12.04.2018) на действия (бездействие) заказчика ООО «ССК «Звезда» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: Камеры очистки, окраски и сушки блоков, включая вынос сетей, попадающих в пятно застройки и подключение передвижных блок-контейнеров компрессорных станций распределения воздуха к

сетям электроснабжения, согласно требованиям Технического задания №325/17-ЗП (извещение № 31705818917) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением ООО «ССК «Звезда» о закупке товаров, работ, услуг № П2-07 П-0005, утвержденным приказом ООО «ССК «Звезда» от 01.02.2017 № 43 (далее – Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (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.

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

-

o

- Извещение о проведении Запроса предложений, документация о проведении Запроса предложений (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 01.12.2017;
- Начальная (максимальная) цена договора — 1 122 250 928,33 рублей;
- Дата окончания подачи заявок — 15.12.2017;
- Дата рассмотрения заявок — 05.02.2018;
- Дата подведения итогов — 19.02.2018.
- На участие в Запросе предложений подано 3 заявки, при этом к участию в Запросе предложений допущено 3 заявки.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

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

•

o

- Заказчиком ненадлежащим образом проведена оценка заявки Заявителя по критериям: «Цена договора», «Качество технического предложения», «Наличие действующих разрешительных документов», «Оценка финансовой устойчивости»;
- Заказчиком ненадлежащим образом проведена оценка заявки Заявителя по критерию: «Квалификация участника»

В письменных пояснениях представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 20.04.2018 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 23.04.2018.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей

Заявителя Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком ненадлежащим образом проведена оценка заявки Заявителя.

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.

При этом согласно в соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с пунктом 20 Информационной карты Документации установлен порядок оценки и сопоставления заявок участников закупки по следующим критериям:

- Цена договора;
- Качество технического предложения (1);
- Наличие действующих разрешительных документов (2);
- Квалификация участника закупки (3);
- Финансовая устойчивость.

В соответствии с представленными на заседание Комиссии ФАС России материалами, заявке Заявителя присвоено наибольшее количество баллов по следующим критериям оценки:

- Цена договора;
- Финансовая устойчивость.

1) При этом согласно письменным пояснениям представителя Заказчика баллы, присвоенные заявке Заявителя по критерию «Качество технического предложения», снижены по подкритерию «Пояснительная записка» в связи с тем, что Заявителем представлены квартальные графики выполнения работ, что является частичным предоставлением информации.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представителем Заявителя не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих о ненадлежащей оценке по вышеуказанному подкритерию.

- - 
  - Также, согласно письменным пояснениям представителя Заказчика баллы, присвоенные заявке Заявителя по критерию «Наличие действующих разрешительных документов», снижены по подкритерию «Наличие сертификата соответствия системы менеджмента охраны здоровья и безопасности труда ГОСТ Р 54934-2012 (OHSAS 18001:2007)» в связи с тем, что Заявителем представлен не существующий сертификат OHSAS 18001:2017.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя подтвердил наличие технической ошибки в вышеуказанном сертификате и согласился с доводами Заказчика.

- - 
  - Согласно письменным пояснениям представителя Заказчика баллы, присвоенные заявке Заявителя по критерию «Квалификация участника закупки» снижены по подкритерию «Среднегодовой объем СМР подрядной организации» в связи с тем, что подтвержденный Заявителем среднегодовой объем строительно-монтажных работ составляет 845 100 028 рублей, что меньше начальной максимальной цены договора. При этом на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя согласился с присвоенным по указанному подкритерию количеству баллов.

Также, согласно письменным пояснениям представителя Заказчика баллы снижены по подкритериям «Наличие в аренде, собственности, лизинге лаборатории», «Наличие в аренде, собственности, лизинге строительной техники» и «Профильные сотрудники» в связи с предоставлением недостаточного количества подтверждающих документов. При этом представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России согласились с правомерностью начисленного Заказчиком количества баллов по указанным подкритериям оценки.

Вместе с тем, из представленных пояснений Заказчика следует, что баллы Заявителя снижены по подкритерию «Обеспечение производственными программами для формирования смет, ведения учёта выполненных работ, подготовки отчетных документов по исполнению Договора» в связи с непредставлением лицензии на программное обеспечение в формате «.xer». При этом на заседании Комиссии ФАС России представитель заявителя сообщил, что Заявителем представлен договор от 07.05.2013 № ПО-070513 (далее — Договор ПО) о бессрочной передаче в пользование Заявителя программного обеспечения Primavera P6, подтверждающий наличие производственных программ для формирования смет, ведения учёта выполненных работ, подготовки отчетных документов. Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представлен Акт приема-передачи по Договору ПО от 24.05.2013, согласно которому указанное программное обеспечение передано в пользование Заявителя.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Заявителя по подкритерию

«Обеспечение производственными программами для формирования смет, ведения учета выполненных работ, подготовки отчетных документов по исполнению Договора». Указанные действия Заказчика нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупке и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения Запроса предложений, поскольку отсутствие или наличие баллов Заявителя по подкритерию «Обеспечение производственными программами для формирования смет, ведения учёта выполненных работ, подготовки отчетных документов по исполнению Договора» не влияет на итоговое ранжирование участников закупки.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

2. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 3.2.2 Положения о закупке.

Частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ) установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено ГрК РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 52 ГрК РФ работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству,

реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

Вместе с тем, в соответствии с Федеральным законом от 03.07.2016 № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 01.07.2017 не допускается осуществление предпринимательской деятельности по выполнению инженерных изысканий, по осуществлению архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства на основании выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду или видам 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 частью 4 статьи 55.17 ГрК РФ предоставление сведений, содержащихся в реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется по запросам заинтересованных лиц в виде выписок из реестра в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Пунктом 3.2.2 Информационной карты Документации установлено требование: «Участник закупки должен быть членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, с правом выполнять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору строительного подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, объектов использования атомной энергии). При этом совокупный размер обязательств участника закупки по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, не должен превышать уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств. Участник закупки должен представить выписку из реестра членов СРО. Выписка должна быть выдана СРО не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок».

Учитывая, что законодательством в сфере закупок не предусмотрено, что выписка из реестра членов СРО должна быть действительна до даты окончания срока подачи заявок, установленное Заказчиком требование о том, что эта выписка должна быть выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок, является избыточным.

В связи с чем действия Заказчика, установившего в документации об Аукционе вышеуказанное требование к составу заявки, противоречат пункту 3.2.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования

части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. 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, форма, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлена конкретная дата окончания представления разъяснений положений Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 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.

4. Пунктом 3.8.2 Блока 3 «Инструкция для Участника закупки» Документации установлено положение о праве Заказчика осуществлять дозапрос информации, а именно: «Запрос на уточнение и разъяснение заявок Участников закупки оформляется в соответствии с «Запросом Участникам на разъяснение заявок», который приведен в Блоке 5 «Образцы оформления конвертов». Участники закупок предоставляют Организатору информацию по запросам в соответствии с шаблоном «Материалов от Участников для разъяснения заявок», приведенным в Блоке 5 «Образцы оформления конвертов».

Вместе с тем, возможность участия в Запросе предложений с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, при этом применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что может ограничить количество участников закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование Документации, могут ограничить количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения закупки, поскольку по вышеуказанным основаниями заявки участников Запроса

предложений не отклонялись.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «УСП Компьюлинк» (ИНН: 7727146647, ОГРН: 1027700131964) от 11.04.2018 № Ис-2018/УСП-11.04-23 на действия (бездействие) заказчика ООО «ССК «Звезда» (ИНН: 2503032517, ОГРН: 1152503000539) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: Камеры очистки, окраски и сушки блоков, включая вынос сетей, попадающих в пятно застройки и подключение передвижных блок-контейнеров компрессорных станций распределения воздуха к сетям электроснабжения, согласно требованиям Технического задания №325/17-ЗП (извещение № 31705818917) обоснованной в части ненадлежащей оценки по критерию «Квалификация участника».
  - - Признать заказчика ООО «ССК «Звезда» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункт 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
    - Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения Запроса предложений.
    - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 23.04.2018 № 223ФЗ-277/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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