

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-42/15

по результатам рассмотрения жалобы ОАО «Дорисс» 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»

12.03.2015

Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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», жалоб на действия (бездействие) юридических лиц при организации и проведении закупок в соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в составе:

<...>, (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ГК «Российские автомобильные дороги»: <...> – доверенность №Д14140153 от 08.05.2014, <...> – доверенность №Д-15140071 от 12.03.2015, <...> – доверенность №Д15140072 от 12.03.2015, <...> – доверенность №Д-14140306 от 10.10.2014,

ОАО «Дорисс»: <...> - доверенность №б/н от 10.03.2015,

рассмотрев жалобу ОАО «Дорисс» от 27.02.2015 №20-08/191,



направленную письмом Московского УФАС России от 05.03.2015 № ИШ/7683/1, на действия (бездействие) заказчика ГК «Российские автомобильные дороги» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение подрядных работ и разработку рабочей документации по капитальному ремонту автомобильной дороги М-4 «Дон» от Москвы через Воронеж, Ростов-на-Дону, Краснодар до Новороссийска на участке км 740+000 – км 777+050 (обратное направление) в Воронежской области» (извещение № 31401801262) 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 ОАО «Дорисс» от 27.02.2015 №20-08/191 (вх. № 21615/15 от 06.03.2015) на действия (бездействие) заказчика ГК «Российские автомобильные дороги» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение подрядных работ и разработку рабочей документации по капитальному ремонту автомобильной дороги М-4 «Дон» от Москвы через Воронеж, Ростов-на-Дону, Краснодар до Новороссийска на участке км 740+000 – км 777+050 (обратное направление) в Воронежской области» (извещение № 31401801262) (далее – Конкурс).

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 Порядком закупочной деятельности Государственной компании «Российские автомобильные дороги», утвержденным решением наблюдательного совета Государственной компании «Российские автомобильные дороги» (протокол №38 от 13 августа 2012 г.) (далее – Положение о закупке).

10.12.2014 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о

размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) размещено извещение о проведении Конкурса (далее – Извещение), а также Конкурсная документация (далее – Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя в части установления и применения Заказчиком критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе в нарушение действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, Положения о закупке.

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

По результатам проведения Конкурса заключен договор от 10.03.2015 № ЭБД-2015-127 на выполнение подрядных работ и разработку рабочей документации по капитальному ремонту автомобильной дороги М-4 «Дон» от Москвы через Воронеж, Ростов-на-Дону, Краснодар до Новороссийска на участке км 740+000 – км 777+050 (обратное направление) в Воронежской области».

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

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

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. 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.

Согласно статье 7.9 Положения о закупке критерии Конкурса подразделяются на количественные критерии, предусматривающие формализованный алгоритм расчета и сопоставления предложенных Конкурсных Заявок Участниками Конкурса, условий по таким критериям, и качественные критерии, связанные с оценкой полноты, обоснованности и эффективности, технических, инновационных, стоимостных, финансовых,

организационно-правовых и иных предложений Конкурсной Заявки Участника Конкурса, не поддающихся прямой количественной оценке. Каждый из Критериев Конкурса может включать подкритерии.

Согласно пункту 5 раздела VI Документации Победителем Конкурса признается Участник Конкурса, который предложил лучшие условия исполнения Договора и Конкурсной Заявке которого присвоен первый номер.

Пунктом 2 Приложения 2 Документации предусмотрено, что оценка и сопоставления заявок осуществляется, в том числе по критерию «Качество выполняемых работ». Значимость критерия «Качество выполняемых работ» составляет 40 (сорок) процентов.

Согласно пункту 3.7 раздела VI Документации закупочная комиссия при оценке и сопоставлении заявок на участие в Конкурсе в соответствии с критерием «Качество выполняемых работ» оценивает заявки на участие в Конкурсе по следующим подкритериям:

- «Наличие у Участника Конкурса сертифицированной системы менеджмента качества в соответствии с требованиями стандартов ГОСТ Р ИСО 9001-2011»;

- «Наличие у участника конкурса компетентной лаборатории»;

- «Применение новых (инновационных) технологий при выполнении работ, являющихся предметом Договора».

Максимальное количество баллов по подкритерию «Применение новых (инновационных) технологий при выполнении работ, являющихся предметом Договора» критерия «Качество выполняемых работ» составляет 30:

- Участник Конкурса получает 0 баллов при неприменении новых (инновационных) технологий;

- Участник Конкурса получает до 30 баллов за применение новых (инновационных) технологий.

Оценка данного подкритерия производится экспертами заказчика.

По мнению Заявителя оценка участников по указанному подкритерию проводилась в нарушение пункта 3.7 раздела VI Документации, поскольку члены в закупочной комиссии, осуществляющие рассмотрение заявок, не являются экспертами.

Законодательством Российской Федерации не установлены конкретные требования к деятельности экспертов при проведении оценки заявок, порядку их привлечения.

Доказательств, свидетельствующих о том, что члены закупочной комиссии не являются экспертами, Заявителем не представлено.

Таким образом, довод Заявителя в части отсутствия в соответствии с пунктом 3.7 раздела VI Документации у членов закупочной комиссии правовых оснований оценки заявок на участие в Конкурсе, не нашел своего

подтверждения.

Также по мнению Заявителя, предусмотренный Заказчиком по подкритерию «Применение новых (инновационных) технологий при выполнении работ, являющихся предметом Договора» критерия «Качество выполняемых работ» ограничивает количество участников Конкурса.

Из Документации не представляется возможным однозначно определить, какие технологии относятся к новым (инновационным). Установленный Заказчиком порядок оценки заявок не позволяет объективно выявить лучшие условия исполнения договора, содержащиеся в заявках на участие в Конкурсе, поскольку не установлено, содержание подкритерию «Применение новых (инновационных) технологий при выполнении работ, являющихся предметом Договора» критерия «Качество выполняемых работ», отсутствует порядок присвоения баллов от 0 до 30.

Таким образом, в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчиком в Документации не установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе.

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.

Согласно протоколу от 19.02.2015 № 31401801262-03 закупочной комиссией проведена процедура оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе

Учитывая изложенное, а также нарушение Заказчиком пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, проведение оценки и сопоставление заявок противоречит нормам части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должен быть указан 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 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.

Предметом проведения Конкурса является выполнение подрядных работ и разработку рабочей документации по капитальному ремонту автомобильной дороги М-4 «Дон» от Москвы через Воронеж, Ростов-на-Дону, Краснодар до Новороссийска на участке км 740+000 – км 777+050 (обратное направление) в Воронежской области»

Согласно пункту 4 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87, рабочая документация разрабатывается в целях реализации в процессе строительства архитектурных, технических и технологических решений, содержащихся в проектной документации на объект капитального строительства.

Таким образом, рабочая документация разрабатывается на основании проектной документации.

Главой 2 Документации предусмотрено, что участнику необходимо разработать рабочую документацию по объекту: «Капитальный ремонт автомобильной дороги М-4 «Дон» от Москвы через Воронеж, Ростов-на-Дону, Краснодар до Новороссийска на участке км 740+000 – км 777+050 (обратное направление) в Воронежской области» в соответствии в том числе с проектной Документацией.

Статьей 7.4 Положения о закупке предусмотрен порядок предоставления Конкурсной Документации: «...Извещение о проведении Конкурса, Конкурсная Документация размещаются Государственной Компанией на Официальном Сайте, на Интернет-сайте Государственной Компании, а также могут быть размещены на ЭТП и должны быть доступны для ознакомления без взимания платы...».

При этом, Комиссией ФАС России установлено, что проектная Документация не размещена на официальном сайте в составе Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика подтвердили отсутствие проектной Документации на официальном сайте.

Отсутствие в Документации в полном объеме сведений об объеме работ, являющихся предметом Конкурса, требований к качеству, техническим характеристикам закупаемых работ приводит к невозможности формирования участником Конкурса заявки на участие в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в неразмещении на официальном сайте Проектной Документации в полном объеме в составе Документации, 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.

3. В соответствии с пунктом 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

Из пункта 5.5 Приложения 6 «Проект договора» Документации следует, что: «... в случае необходимости Заказчик вправе выплачивать Подрядчику аванс в размере до 30% от стоимости работ на каждый год (в соответствии с п.3.1 настоящего Договора, но не более размера, указанного в п. 1.4. настоящего Договора) после получения от Подрядчика обеспечения исполнения обязательств по настоящему Договору. Погашение аванса осуществляется путем удержания из стоимости работ, выполненных Подрядчиком, сумм пропорциональных доле выплаченного аванса в текущем году к стоимости работ в текущем году. Сумма удержания включается в справку о стоимости выполненных работ по форме КС-3. Сумма аванса, предусмотренная на текущий год, должна быть погашена в текущем году в полном объеме...».

Таким образом, в подпункте 5.5 Приложения 6 «Проект договора» Документации в нарушение пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлен надлежащим образом порядок оплаты закупаемых работ.

Данные 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 части 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Подпунктом 21 пункта 1 Документации предусмотрено, что участник закупки – любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель. Участники Закупки имеют право выступать в отношениях, связанных с закупочной деятельностью, как непосредственно, так и через своих

представителей.

Таким образом, Документацией не предусмотрена возможность участия в Конкурсе нескольких юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки либо нескольких физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, что является нарушением части 5 статьи 3 Закона о закупках.

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ОАО «Дорисс» от 27.02.2015 №20-08/191 (вх. № 21615/15 от 06.03.2015) на действия (бездействие) заказчика ГК «Российские автомобильные дороги» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение подрядных работ и разработку рабочей документации по капитальному ремонту автомобильной дороги М-4 «Дон» от Москвы через Воронеж, Ростов-на-Дону, Краснодар до Новороссийска на участке км 740+000 – км 777+050 (обратное направление) в Воронежской области» (извещение № 31401801262) обоснованной.

2. Признать ГК «Российские автомобильные дороги» нарушившей части 5, 6 статьи 3, пункт 3 части 9 статьи 4, пункты 1, 6, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 10.12.2014 № 223ФЗ-42/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

4. Предписание не выдавать.

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