

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-428/15

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»

23.12.2015

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «МОСИНЖПРОЕКТ» <...> - доверенность от 01.12.2015 № 1-153-1042,

представитель <...> на заседание Комиссии ФАС России не явился, о дате, времени, месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом,

рассмотрев жалобу <...> 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 строительству перегонных тоннелей, станционных комплексов и притоннельных сооружений по объекту: «Южный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Каховская» - ст. «Проспект Вернадского» (извещение № 31502956607) 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 <...> б/д б/н (вх. от 15.12.2015 № 147467/15) на действия (бездействие) заказчика АО «МОСИНЖПРОЕКТ» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по строительству перегонных тоннелей, станционных комплексов и притоннельных сооружений по объекту: «Южный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Каховская» - ст. «Проспект Вернадского» (извещение № 31502956607) (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 Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «МОСИНЖПРОЕКТ», утвержденным решением Совета директоров АО «МОСИНЖПРОЕКТ» от 02.10.2015 № 6-2015/16 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупок 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) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

13.11.2015 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно установлено требование к участнику закупки о наличии действующей лицензии, выданной ФСБ России, на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, без указания перечня работ, подлежащих засекречиванию.

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

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя

Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен в пункте 1.3 Положения о закупке.

Пунктом 15.4.2 Документации установлены дополнительные требования к участникам, в том числе: «наличие у участника действующей лицензии на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданной ФСБ России».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что согласно приложению № 13 «Требования к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну» проекта договора (приложение № 3 к Документации) пунктами 21, 25, 31, 64 Перечня сведений, подлежащих засекречиванию Министерством энергетики Российской Федерации, утвержденного приказом Минэнерго России от 31.12.2010 № 7с с изменениями от 23.01.2013 № 20дсп предусмотрены сведения, передаваемые в ходе выполнения работ по Договору.

Вместе с тем, Заявителем не представлено доказательств, подтверждающих, что установление Заказчиком требования о предоставлении в составе заявки на участие в Конкурсе копии лицензии на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданной ФСБ России, ограничивает количество участников Закупки.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны 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 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 строительных работ, требуемых к закупке, осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, потребностям заказчика.

Согласно Извещению и Документации предметом Конкурса является «...выполнение комплекса строительно-монтажных работ по строительству перегонных тоннелей, станционных комплексов и притоннельных сооружений по объекту: «Южный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Каховская» - ст. «Проспект Вернадского».

Пунктами 4.1 Технического задания (приложение № 1 к Документации), установлен перечень требований к выполнению работ, в том числе: «выполнить строительно-монтажные работы в соответствии с требованиями закона «Об основах градостроительства в Российской Федерации», согласованной в установленном порядке Заказчиком Рабочей документации, разработанной на

основании прошедшей Государственную экспертизу Проектной документации».

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что в составе Документации, размещенной на Официальном сайте, в полном объеме отсутствует проектно-сметная документация, определяющая объем выполняемых работ.

Учитывая изложенное, предмет Конкурса сформирован Заказчиком в нарушение требований части 1 статьи 2 Закона о закупках, в Документации отсутствуют сведения об объеме работ, являющихся предметом Конкурса, требования к качеству, техническим характеристикам закупаемых работ, в объеме, достаточном для подготовки заявки на участие в Конкурсе.

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.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что выявленные нарушения Закона о закупках не повлияли на результаты определения поставщика (исполнителя, подрядчика), поскольку выявленные нарушения Закона о закупках не явились основанием для отказа в допуске заявок на участие в Конкурсе.

3. В соответствии с пунктами 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 к Документации установлены критерии оценки заявок на участие в конкурсе и их величины значимости:

Критерии оценки заявок на участие в конкурсе	Значимость критериев оценки заявок на участие в конкурсе (максимально)
Цена договора	50,00%
Квалификация участника:	
Наличие трудовых ресурсов, необходимых для выполнения работ	
- рабочих	10,00%
- ИТР	5,00%
Наличие опыта выполнения строительно-монтажных работ по строительству перегонных тоннелей, станционных комплексов и притоннельных сооружений на объектах метрополитена за период с 2013 г. по 2015 г.	25,00%

Наличие положительной деловой репутации	10,00%
	100,00%

Согласно пунктам 6, 7 Порядка рассмотрения, оценки и сопоставления заявок, установленного приложением № 5 к Документации (далее - Порядок) оценка и сопоставление заявок осуществляется каждым членом комиссии с использованием рейтингового метода, учитывая следующее:

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

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;

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

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

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

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

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 15 конкурсной документации.

итоговое рейтинговое значение участника конкурса рассчитывается после суммирования рейтинговых мест, набранных таким участником по каждому из критериев с учетом их значимости, по следующей формуле:

$$Q = B_1 + B_2 + \dots + B_n,$$

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

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

где:

Q – итоговое рейтинговое значение участника конкурса;

A – значимость каждого критерия оценки;

B – итоговое рейтинговое значение по каждому критерию;

C_1, \dots, C_i – рейтинговое место, присвоенное каждым членом комиссии по каждому критерию;

i – количество членов комиссии;

n – количество критериев.

На основании результатов оценки и сопоставления заявок комиссией каждой 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 содержащей 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».

Вместе с тем, установленный Заказчиком порядок оценки заявок не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора, поскольку не определен алгоритм начисления баллов в диапазоне между минимальным и максимальным баллами по критериям «Цена договора», «Квалификация участника».

Таким образом, в нарушение пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации не установлен надлежащий 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.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что выявленное нарушение Закона о закупках не повлияло на результаты определения поставщика (исполнителя, подрядчика), поскольку к участию в Конкурсе допущен один участник закупки.

4. В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указывается место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно пункту 5.1 проекта договора установлен срок окончания выполнения работ: 01.11.2019.

Согласно пункту 1.8 Технического задания (приложение № 1 Документации) срок окончания строительно-монтажных работ 25 месяцев с момента подписания договора.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в Документации в нарушение пункта 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлен надлежащим образом срок выполнения 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.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что выявленное нарушение Закона о закупках не повлияло на результаты определения поставщика (исполнителя, подрядчика), поскольку выявленное нарушение Закона о закупках не явилось основанием для отказа в допуске заявок на участие в Конкурсе.

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

Согласно пункту 4.3 Договора Заказчик-Генподрядчик вправе произвести авансирование Подрядчику в размере не более 50% (пятидесяти процентов) от стоимости работ на период авансирования.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в пункте 4.3.7 Договора в нарушение пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлен надлежащим образом порядок оплаты товаров, требуемых к поставке.

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.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что выявленное нарушение Закона о закупках не повлияло на результаты определения поставщика (исполнителя, подрядчика), поскольку выявленное нарушение Закона о закупках не явилось основанием для отказа в допуске заявок на участие в Конкурсе.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> 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 строительству перегонных тоннелей, станционных комплексов и

притоннельных сооружений по объекту: «Южный участок Третьего пересадочного контура (ТПК) ст. «Каховская» - ст. «Проспект Вернадского» (извещение № 31502956607) необоснованной.

2. Признать в действиях АО «МОСИНЖПРОЕКТ» нарушения части 1 статьи 2, пункта 3 части 9, пунктов 1, 4, 6, 13 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. В связи с тем, что нарушения Закона о закупках не повлияли на результаты проведения Конкурса, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 23.12.2015 № 223ФЗ-428/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях в отношении Заказчика.

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