

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-288/16

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),

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 благоустройству строительных площадок №№ 1, 1А, 5, 6, 8, 9, 10, 11А, 12, 15, 20, 22, 24, 25, 25А, 26А, 28 по объекту: «Третий пересадочный контур ст. «Нижняя Масловка» -ст. «Хорошевская» -ст. «Деловой Центр». Этап «Благоустройство» (извещение № 31603767220) 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 благоустройству строительных площадок №№ 1, 1А, 5, 6, 8, 9, 10, 11А, 12, 15, 20, 22, 24, 25, 25А, 26А, 28 по объекту: «Третий пересадочный контур ст. «Нижняя Масловка» -ст. «Хорошевская» -ст. «Деловой Центр». Этап «Благоустройство» (извещение № 31603767220) (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:

– неправомерно объединены в один лот работы по территориальному признаку;

– в составе Документации не размещена проектно-сметная документация;

- по мнению Заявителя, проведение Конкурса должно осуществляться в соответствии с Федеральным законом 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) на основании части 4 статьи 15 Закона о контрактной системе;

– установление требования о наличии в составе заявки участников лицензии ФСБ;

– не установлены надлежащим образом критерии и порядок оценки;

– 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. 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.

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 закреплён пунктом 1.3 статьи 1 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 1 «Информационной карты» Документации предметом Конкурса является: «Конкурс на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по благоустройству строительных площадок №№ 1, 1А, 5, 6, 8, 9, 10, 11А, 12, 15, 20, 22, 24, 25, 25А, 26А, 28 по объекту: «Третий пересадочный контур ст. «Нижняя Масловка» -ст. «Хорошевская» -ст. «Деловой Центр». Этап «Благоустройство».

Заявителем в ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих неправомерное объединение Заказчиком в один лот работ по территориальному признаку.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. 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.

3. В соответствии с пунктами 1-4 части 2 статьи 1 Закона о закупках Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг:

1) государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов;

2) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 1 настоящей части юридическим лицам;

3) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 2 настоящей части дочерним хозяйственным обществам;

4) бюджетным учреждением при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и

муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона, при осуществлении им закупок:

а) за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

б) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного учреждения;

в) за счет средств, полученных при осуществлении им иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках предусмотренных его учредительным документом основных видов деятельности (за исключением средств, полученных на оказание и оплату медицинской помощи по обязательному медицинскому страхованию).

Согласно данным официального сайта Заказчик является акционерным обществом, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, на которых распространяются требования Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1.3 «Технического задания» Документации источник финансирования — бюджетные средства города Москвы.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что данный Конкурс проводится для нужд реализации государственного контракта, где Заказчик выступает генеральным подрядчиком и установленная в «Техническом задании» Документации информация о источниках финансирования носит информационный характер.

Учитывая изложенное, Заказчик при проведении Конкурса руководствуется положениями Закона о закупках.

Таким образом довод заявителя не нашел своего подтверждения.

4. 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.

5. 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:	
2.1.2	Рабочие ИТР	10% 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:

$$Q = B_1 + B_2 + \dots + B_n, 136$$

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

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

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.

6. 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.

7. 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

свидетельств), 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:

1. Признать жалобу <...> 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 благоустройству строительных площадок №№ 1, 1А, 5, 6, 8, 9, 10, 11А, 12, 15, 20, 22, 24, 25, 25А, 26А, 28 по объекту: «Третий пересадочный контур ст. «Нижняя Масловка» -ст. «Хорошевская» -ст. «Деловой Центр». Этап «Благоустройство» (извещение № 31603767220) обоснованной в части неразмещения в составе Документации проектно-сметной документации, не установления конкретного размера авансирования, некорректно установленного порядка и критериев оценки заявок участников Конкурса.

2. 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».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.06.2015 № 223ФЗ-288/16 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.

4. Выдать обязательное для исполнения предписание с учетом принятого решения от 22.06.2016 № 223ФЗ-288/16, направленное на устранение выявленных нарушений.

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