

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-615/16

по результатам рассмотрения жалобы КОО «Тахал Консалтинг инжиниирз ЛТД» 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»
03.11.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>,

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу КОО «Тахал Консалтинг инжиниирз ЛТД» от 27.10.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика МУП «Водоканал» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по строительству объекта «Строительство канализационной насосной станции «Заречная» с трансформаторной подстанцией, внутрплощадочными и внеплощадочными инженерными коммуникациями, включая строительство подводящих самотечных коллекторов, напорных коллекторов Д-1400 мм от КНС «Заречная» до камеры НК-4 с переключением на напорные коллектора Д-1220 мм от КНС «Верхняя» в районе ул. Несмелова (после Кировской дамбы) со строительством камеры переключения НК-5» по адресу: г. Казань, ул. Несмелова Кировского района (извещение № 31604214009), 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 КОО «Тахал Консалтинг инжиниирз ЛТД» от 27.10.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика МУП «Водоканал» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по строительству объекта «Строительство канализационной насосной станции «Заречная» с трансформаторной подстанцией, внутрплощадочными и внеплощадочными инженерными коммуникациями, включая строительство подводящих самотечных коллекторов, напорных коллекторов Д-1400 мм от КНС «Заречная» до камеры НК-4 с переключением на напорные коллектора Д-1220 мм от КНС «Верхняя» в районе ул. Несмелова (после Кировской дамбы) со строительством камеры переключения НК-5» по адресу: г. Казань, ул. Несмелова Кировского района (извещение № 31604214009) (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 для нужд МУП «Водоканал», утвержденным Директором МУП «Водоканал» в редакции от 12.08.2016 (далее – Положение о закупке).

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.

17.10.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 07.11.2016 в 10:00;

дата и время рассмотрения заявок — 08.11.2016 в 10:00;

дата и время подведения итогов — 09.11.2016 в 10:00.

Из Жалобы следует, что Заказчиком при проведении закупки нарушены положения Закона о закупках, Заказчиком в Документации установлено неправомерное требование ограничивающие количество участников закупки, о том, что участник закупки должен обладать правоспособностью юридического лица в соответствии с действующим законодательством и быть зарегистрированным на территории Российской Федерации, а также уставной капитал участника не должен содержать долю иностранного юридического лица либо физического лица, не являющегося гражданином Российской Федерации. Кроме того, участник закупки, зарегистрированный на особых территориях, называемых оффшорными зонами, к участию в Конкурсе не допускается.

Представители Заказчика не согласились с доводом Жалобы и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке

и Документацией.

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

1. Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, Заказчиком в Документации установлено неправомерное требование, ограничивающие количество участников закупки.

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

В соответствии с пунктом 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.

Согласно подпункту 2 пункта 20 раздела 3 «Информационная карта Конкурса» Документации заявка участника должна содержать подтверждение, что участник закупки обладает правоспособностью юридического лица в соответствии с действующим законодательством и зарегистрирован на территории Российской Федерации. Уставной капитал участника не содержит долю иностранного юридического лица либо физического лица, не являющегося гражданином Российской Федерации, а также участник закупки не зарегистрирован на особых территориях, называемых оффшорными зонами, так как такой участник к участию в конкурсе не допускается.

Вместе с тем, действующим законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не установлен запрет на участие в закупках лиц не зарегистрированных на территории Российской Федерации, на особых территориях, называемых оффшорными зонами, а также уставной капитал которых содержит долю иностранного юридического лица либо физического лица, не являющегося гражданином Российской Федерации.

При этом Заявитель пояснил, что зарегистрирован в государстве Израиль, что является иностранным государством, в связи с чем не соответствует требованиям Документации.

Таким образом, участие и признание победителем Конкурса хозяйственного общества, которое обладает правоспособностью юридического лица зарегистрированного на территории иностранного государства, а также на территории оффшорных зон не противоречит требованиям Закона о закупках.

Установление Заказчиком в составе Документации вышеуказанного требования к участникам Конкурса противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, Комиссия ФАС России изучив представленные материалы, в том числе Документацию сообщает следующее.

1. 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.

Заказчиком в Извещении предусмотрено требование к выполняемым работам, согласно которому привлечение исполнителей к исполнению договора допускается с согласования застройщика и Заказчика работ.

Кроме того, пунктом 1.8.1 раздела 2 «Общие условия проведения Конкурса» Документации установлено положение, что участник процедуры закупки вправе привлечь к исполнению договора соисполнителей с согласованием Застройщика и Заказчика работ (см. Информационную карту конкурса).

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 9 раздела 3 «Информационной карты» Документации, а также пунктом 4.4.19 раздела 5 «Проект договора» Документации.

Установление вышеуказанного требования в Документации является необоснованным вмешательством Заказчика в деятельность участника закупки, так как выбор субподрядных организации зависит от волеизъявления Заказчика, что ограничивает количество участников Конкурса.

Также пунктом 1.2 Извещения установлены требования к выполняемым работам, в том числе обязательное наличие свидетельства члена саморегулируемой организации (СРО), содержащее, в том числе, сведения о допуске к работам, являющимся предметом запроса предложений согласно перечню, утвержденному приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 г. № 624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства» по видам работ, а также на выполнение строительства.

Кроме того, аналогичное требование установлено подпунктом 7 пункта 20 раздела 3 «Информационной карты», пунктом 1.2 «Технического задания» Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что участники в составе заявки могут представить свидетельства по организации строительства или свидетельства о допуске к конкретным видам работ, как от

своего лица, так и от субподрядной организации.

В соответствии с частями 4 – 5.1 статьи 48, 2 – 3.1 статьи 52 Гражданского Кодекса РФ заказчик при осуществлении закупок на выполнение работ по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства устанавливает в документации о закупке требования к участникам закупок о наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации строительства, а в закупках на выполнение работ по подготовке проектной документации – выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации подготовки проектной документации.

Следовательно, условием допуска к участию в закупках на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства является наличие у участника закупки исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства. При этом требование о наличии у участника закупки свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (за исключением работ по организации строительства) является неправомерным.

Подпунктами 17-20 пункта 20 раздела 3 «Информационной карты» Документации установлено, что заявка участника должна содержать:

- справки(-ок) от арендодателя(-ей) об отсутствии задолженности по выплате арендной платы, действующей(-их) на дату вскрытия конвертов (если срок действия в справке не указан, справка считается действительной в течение 30 дней от даты выдачи);

- справку из налоговой службы об отсутствии задолженности перед бюджетом на последнюю дату отчетного периода;

- отсутствие с 01.01.2014 года по настоящее время судебных процессов, в которых Участник закупки выступал(-ет) в качестве ответчика с суммой взыскания более 1 млн. руб;

- отсутствие у участника закупки несчастных случаев, что подтверждается документом Гострудинспекцией.

Вместе с тем, установление вышеуказанных требований ограничивает количество участников закупки, а также не подтверждают невозможность участника Конкурса исполнять обязательства по договору, заключенному по результатам Конкурса.

Подпунктом 13 пункта 20 раздела 3 «Информационной карты» Документации предусмотрено требование к участникам закупки, что заявка на участие в Конкурсе должна содержать информацию о кадровых ресурсах и специалистах, что необходимо подтвердить копией штатного расписания организации.

Также пунктом 2.1 Приложения 1 к пункту 5.3. «Оценка и

сопоставление заявок на участие в конкурсе» № Документации установлено, что одним из подкритериев оценки является: «количество в организации квалифицированных инженерно-технических работников с высшим техническим образованием и опытом работы в инженерно-технической должности в строительной отрасли не менее 10 (десяти) лет (для подтверждения необходимо предоставить копию штатного расписания организации. Стаж работы подтверждается копиями трудовых книжек, либо трудовых договоров. Наличие высшего образования подтверждается копиями дипломов о высшем образовании)»).

Вместе с тем, установление обязательного требования в Документации о наличии работников в штате ограничивает количество участников, поскольку Заказчик не учитывает иные формы организации отношений между сотрудниками и работодателем.

Вышеуказанные действия Заказчика, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Пунктом 1.1 Извещения предусмотрено, что работы должны выполняться в соответствии со СП, СНИП, ГОСТ, ТУ и действующего законодательства на территории Российской Федерации в данной сфере.

Аналогичное требование предусмотрено пунктом 1.1 «Технического задания», а также пунктом 4.1.2 раздела 5 «Проект договора» Документации.

Вместе с тем, Заказчиком в положения Документации не указан перечень СП, СНИП, ГОСТ, ТУ в соответствии с которыми должны выполняться работы, что не позволяет участникам Конкурса сформировать заявку на участие в полном объеме в соответствии с требованиями Документации, Закона о закупках.

Подпунктом 16 пункта 20 раздела 3 «Информационной карты» Документации установлено требование, что участник в составе заявки должен представить перечень оборудования и материальных ресурсов, с приложением соответствующих документов.

Вместе с тем, заказчиком в Документации не установлен перечень соответствующих документов, что не позволяет участникам закупки однозначно определить наличие каких документов необходимо в составе заявки для подтверждения наличия у участника соответствующего оборудования и материальных ресурсов.

Таким образом, действия Заказчика, выраженные в отсутствии в Документации перечня СП, СНИП, ГОСТ, ТУ, в соответствии с которыми должны выполняться работы, а также не установление перечня соответствующих документов, необходимых для подтверждения наличия у участника соответствующего оборудования и материальных ресурсов противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункт 9 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.

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 1 к пункту 5.3. «Оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе» № Документации установлены критерии о порядок оценки:

Пунктом 2 приложения 1 к пункту 5.3. «Оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе» № Документации предусмотрен неценовой критерий:

«Квалификация участника процедуры закупки при размещении заказа на выполнение работ (D)

Значимость критерия оценки – 60%

Коэффициент значимости критерия оценки (НЦБКоэф) = 0,6

Подкритерий 2.1. Количество в организации квалифицированных инженерно-технических работников с высшим техническим образованием и опытом работы в инженерно-технической должности в строительной отрасли не менее 10 (десяти) лет *(для подтверждения необходимо предоставить копию штатного расписания организации. Стаж работы подтверждается копиями трудовых книжек, либо трудовых договоров. Наличие высшего образования подтверждается копиями дипломов о высшем образовании).*

Максимальное количество баллов по подкритерию – 12,5

Коэффициент значимости подкритерия (КЗ) = 0,075

№ п/п	порядок оценки	Кол-во баллов
1	не предоставление документов	0 баллов
2	От 1 до 10 (включительно)	6 баллов
3	От 11 и более	12,5 баллов

Подкритерий 2.3. Наличие положительных отзывов сторонних организаций о выполненных строительно-монтажных работах (Подтверждается копиями отзывов)

Максимальное количество баллов по подкритерию – 12,5

Коэффициент значимости подкритерия (КЗ) = 0,075

№ п/п	порядок оценки	Кол-во баллов
1	Не представление документов	0 баллов
2	От 1 до 19 (включительно)	6 баллов
3	От 20 и более	12,5 баллов

Подкритерий 2.4. Наличие производственной базы на расстоянии не более 20 км от места производства работ. Прилагаются подтверждающие документы.

Максимальное количество баллов по подкритерию – 12,5.

Коэффициент значимости подкритерия (КЗ) = 0,075

№ п/п	порядок оценки	Кол-во баллов
1	Не представление документов	0 баллов
2	Предоставление документов	12,5 баллов

Подкритерий 2.5. Наличие строительной техники и оборудования: бурильная установка для JET сваи, микротоннельный проходческий комплекс Д-2000 мм, вибрационный сваепогружатель, установка бестраншейной прокладки трубопроводов, трубоукладчик, станок сварочный пэ Д-1400мм, растворно-смесительная станция. Подтверждается правоустанавливающими документами.

Максимальное количество баллов по подкритерию – 25

Коэффициент значимости подкритерия (КЗ) = 0,15

№ п/п	порядок оценки	Кол-во баллов
1	Не представление документов	0 баллов
2	Предоставление документов	25 баллов

Подкритерий 2.6. Наличие положительных результатов индикативной оценки плановых проверок СРО за последние 3 года (суммируются баллы за последние три года). Подтверждается актами плановых проверок СРО).

Максимальное количество баллов по подкритерию – 12,5.

Коэффициент значимости подкритерия (КЗ) = 0,075

№ п/п	порядок оценки	Кол-во баллов
1	0 – 270 (включительно)	0 баллов
2	От 271 и более	12,5 баллов

При этом в данном порядке оценки отсутствует пропорциональная зависимость между суммой представленных участником результатов индикативной оценки плановых проверок СРО, положительных отзывов сторонних организаций о выполненных строительно-монтажных работах, количество в организации квалифицированных инженерно-технических работников с высшим техническим образованием и опытом работы в инженерно-технической должности в строительной отрасли не менее 10 (десяти) лет и начисляемым количеством баллов по данным подкритериям.

Кроме того, Заказчиком не установлено, какие именно

правоустанавливающие документы необходимо представить участникам закупки на строительную технику и оборудование, что бы заявке участника по результатам оценки было присвоено максимальное количество баллов по данному подкритерию.

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 заявок на участие в Конкурсе, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения обязательств по договору.

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.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу КОО «Тахал Консалтинг инжиниирз ЛТД» от 27.10.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика МУП «Водоканал» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по строительству объекта «Строительство канализационной насосной станции «Заречная» с трансформаторной подстанцией, внутриплощадочными и внеплощадочными инженерными коммуникациями, включая строительство подводящих самотечных коллекторов, напорных коллекторов Д-1400 мм от КНС «Заречная» до камеры НК-4 с переключением на напорные коллектора Д-1220 мм от КНС «Верхняя» в районе ул. Несмелова (после Кировской дамбы) со строительством камеры переключения НК-5» по адресу: г. Казань, ул. Несмелова Кировского района (извещение № 31604214009) обоснованной.

2. Признать в действиях МУП «Водоканал» нарушение части 1 статьи 2, пунктов 9, 12, 13 части 10, части 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 03.11.2016 № 223ФЗ-615/16.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 03.11.2016 № 223ФЗ-615/16 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

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