

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-554/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Северянин - строй» 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»

15.06.2017

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),
при участии представителей:

АО «ВПК «НПО машиностроения»: <...> – доверенность от 22.07.2015 № 39/200-Д,

ООО «Северянин - строй»: <...> - доверенность от 14.06.2017 № 25, <...> - доверенность от 14.06.2017 № 25,

рассмотрев жалобу ООО «Северянин - строй» от 05.06.2017 № 122 на действия (бездействие) заказчика АО «ВПК «НПО машиностроения» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту помещений АКФ в корпусе №35/2 - 3 этаж, в осях 21-191/20/Х-Щ (823856) (извещение № 31705089404) 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 «Северянин - строй» от 05.06.2017 № 122 на действия (бездействие) заказчика АО «ВПК «НПО машиностроения» (далее — Организатор) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту помещений АКФ в корпусе №35/2 - 3 этаж, в осях 21-191/20/Х-Щ (823856) (извещение № 31705089404) (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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Газпром» и Компаний Группы Газпром, утвержденным решением Совета директоров ОАО «Газпром» от 19 апреля 2012 г. № 1969 (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.

04.05.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком, Организатором нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно проведена оценка заявок участников Запроса предложений.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик, Организатор действовали в соответствии с требованиями законодательства о закупках, Положения о закупках.

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. 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 пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в

документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки заявок на участие в закупке.

Пунктом 16 Документации установлены критерии и порядок оценки и сопоставления заявок участников Запроса предложений, а именно:

- Цена договора;
- Опыт работ по профилю закупки;
- Подтвержденная деловая репутация;
- Гарантийный срок.

При этом оценка по критерию «Опыт работ по профилю закупки» осуществляется на основании опыта участника, аналогичного профилю закупки (строительно-монтажные работы на реконструкцию и капитальный ремонт) за последние 3 года.

Также установлен порядок оценки и начисления баллов по вышеуказанному критерию, согласно которому участнику Запроса предложений, подтвердившему «Опыт работ по профилю» со стоимостью выполненных работ менее 400 млн. рублей присваивается 0-15 баллов, участнику Запроса предложений со стоимостью выполненных работ более 400 млн. рублей присваивается 16-30 баллов.

Аналогичный порядок оценки и начисления баллов установлен по критериям «Подтвержденная деловая репутация», «Гарантийный срок».

Вместе с тем, установленный в пункте 16 Документации порядок оценки и сопоставления заявок участников Запроса предложений по вышеуказанным критериям не может быть признан правомерным, поскольку не содержит прямой пропорциональной зависимости между начисляемым Заказчиком количеством баллов к представленному участником Запроса предложений опыту выполненных работ, что не позволяет участникам закупки сформировать заявку на участие в закупке в соответствии с требованиями Документации и предложить лучшие условия договора.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что порядок оценки, установленный Заказчиком, не позволяет выявить лучшее предложение участников закупки, что нарушает пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Кроме того, согласно протоколу подведения итогов от 29.05.2017 № 31705089404/823856 Заказчиком проведена оценка заявок участников Запроса предложений, а также проведено ранжирование участников по количеству присвоенных баллов.

Учитывая неправомерность установленного Заказчиком порядка оценки и сопоставления заявок участников закупки, Комиссии ФАС России не представляется возможным придти к выводу о правомерности и объективности проведенной оценки заявок участников Запроса предложений.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в проведении оценки заявок участников в соответствии с неправомерным порядком оценки и

сопоставлении заявок участников закупки, нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. 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 начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты 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.

3. Согласно части 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о

закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

Пунктом 10 Документации установлено, что Заказчик, вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении открытого запроса предложений в электронной форме и (или) документацию не позднее, чем за 5 (пять) рабочих дней до даты окончания подачи заявок на участие в открытом запросе предложений в электронной форме. Изменение предмета закупки не допускается. Не позднее 3 (трех) дней со дня принятия указанного решения такие изменения размещаются Заказчиком в ЕИС и на ЭТП.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что Документация не содержит положений о продлении срока подачи заявок в случае внесении изменения в Документации позднее чем пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Таким образом, указанные действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации положения о возможности внесения изменений в Документацию в срок, не предусмотренный Законом о закупках, нарушают требования части 11 статьи 4 Закона о закупках, а также содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. 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 установлен в части 2 статьи 1 Положения о закупке.

Пунктом 13 Документации установлено, что привлечение субподрядчиков допускается по согласованию с Заказчиком, при этом субподрядчик должен отвечать требованиям, предъявляемым к участникам закупки.

Вместе с тем, указанное требование ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика. Кроме того, согласование перечня привлекаемых субподрядчиков с Заказчиком (третьим лицом), является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору.

4.1 Пунктом 15.11 Документации установлено требование к участникам закупки о предоставлении СРО по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства по следующему виду работ:

6. Устройство бетонных и железобетонных монолитных конструкций;
- 6.1 Опалубочные работы;
- 6.2 Арматурные работы;
- 6.3 Устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций;
10. Монтаж металлических конструкций;

10.1 Монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих конструкций зданий и сооружений;

12. Защита строительных конструкций, трубопроводов и оборудования;
12.5 Устройство оклеечной изоляции.

В соответствии с частями 4 – 5.1 статьи 48, 2 – 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации 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 строительно-монтажных работ 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 избыточным и ограничивает количество участников закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат части 2 статьи 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках что нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. В соответствии с частью 12 статьи 4 Закона протоколы, составленные в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Аналогичное положение установлено частью 11 статьи 22 Положения о закупках.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что протокол от 29.05.2017 № 31705089404/823856 размещен Заказчиком в ЕИС 02.06.2017 или на 4 день после подписания.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в нарушении срока размещения протоколов, составленных в ходе проведения закупки, нарушают часть 12 статьи 4 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

6. 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.

Согласно расчету начальной максимальной цены договора в составе Документации стоимость договора включает проектно-изыскательские и строительно-монтажные работы.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса (далее - ГрК РФ) Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, с проектной документацией.

При этом согласно части 2 статьи 48 ГрК РФ 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, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Отсутствие в Документации требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ, в том числе отсутствие проектной документации в полном объеме, приводит к невозможности формирования участником закупки предложения по исполнению государственного (муниципального) контракта.

Таким образом, отсутствие проектной документации в составе документации о закупке на строительство объекта означает, что заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках

заключаемого договора, что лишает участника закупки возможности обоснованно сформировать свое предложение.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснили, что в ЕИС не размещена проектно-сметная документация, поскольку размещенная информация содержит все необходимые технические параметры/характеристики для выполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком не размещена в полном объеме проектно-сметная документация в ЕИС, что нарушает пункт 3 части 9 статьи 4, пункт 1 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Северянин - строй» от 05.06.2017 № 122 на действия (бездействие) заказчика АО «ВПК «НПО машиностроения» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту помещений АКФ в корпусе №35/2 - 3 этаж, в осях 21-191/20/Х-Щ (823856) (извещение № 31705089404) обоснованной.

2. Признать АО «ВПК «НПО машиностроения» нарушившим часть 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пункты 1, 10, 12, 13 части 10 статьи 4, части 11, 12 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, поскольку по результатам закупки заключен договор.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 15.06.2017 № 223ФЗ-554/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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