

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 3-09/28-2018

14 июня 2018 года
Урицкого, 127

г. Пенза, ул.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Комиссия Управления), в составе:

- Д...– председателя Комиссии, Врио руководителя управления;
- П...– члена Комиссии, начальника отдела контроля органов власти и рекламы;
- Г...– члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля органов власти и рекламы;

при участии:

представителей АО «Нижеломовский электромеханический завод»: Д.... – доверенность № 22 от 01.06.2018; П...– доверенность № 23 от 01.06.2018; Ч.... – доверенность № 24 от 01.06.2018;

в отсутствие представителя ООО «ФСК-Строй»,

рассмотрев жалобу ООО «ФСК-Строй» на действия заказчика – АО «Нижеломовский электромеханический завод» (ИНН 58279011321, ОГРН 1115827001740) (далее – АО «НЛЭМЗ») при проведении открытого одноэтапного запроса предложений в бумажной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на проведение ремонтных работ в АБК коридор 3-го этажа, лестничная клетка Лк-2, Лк-3 (извещение № 31806484485, размещено на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области 25.05.2018 г. (вх.№ 1638) поступила жалоба жалобу ООО «ФСК-Строй» на действия заказчика – АО «Нижеломовский электромеханический завод» (ИНН 58279011321, ОГРН 1115827001740) при проведении открытого одноэтапного запроса предложений в бумажной форме без квалификационного отбора на право

заключения договора на проведение ремонтных работ в АБК коридор 3-го этажа, лестничная клетка Лк-2, Лк-3 (извещение № 31806484485, размещено на сайте www.zakupki.gov.ru).

Из жалобы следует, что заказчиком – АО «НЛЭМЗ» при проведении запроса предложений были допущены нарушения Единого положения о закупке государственной корпорации «РОСТЕХ».

Согласно пояснениям представителей АО «НЛЭМЗ», нарушений при проведении запроса предложений заказчиком допущено не было.

Комиссия Управления в соответствии с уведомлением – требованием от 29.05.2018 № 1940-3 назначена и проведена 05.06.2018 г. в 15 ч. 00 мин.

На заседании Комиссии Управления 05.06.2018 представитель ООО «ФСК-Строй» поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Представители АО «НЛЭМЗ» пояснили, что при проведении запроса предложений нарушений Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" заказчиком допущено не было, поддержав доводы, изложенные в отзыве от 04.06.2018 № 2549/100.

В соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции) срок рассмотрения жалобы был продлен и рассмотрение жалобы отложено на 14.06.2018 на 10 часов 00 минут.

На заседании Комиссии 14.06.2018 представители АО «НЛЭМЗ» поддержали ранее изложенную позицию.

В материалах дела имеется ходатайство ООО «ФСК-Строй» от 09.06.2018 №1790 о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссией Управления установлено следующее.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора

электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (пункт 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Проанализировав документы, выслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Пензенского УФАС России приходит к следующим выводам.

16.05.2018 АО «Нижеломовский электромеханический завод» в сети Интернет на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31806484485 о проведении открытого одноэтапного запроса предложений в бумажной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на проведение ремонтных работ в АБК коридор 3-го этажа, лестничная клетка Лк-2, Лк-3 (далее – Извещение).

Дата и время окончания подачи заявок, место их подачи: 10:00 (по местному времени организатора закупки) 26 мая 2018 года в бумажной форме по адресу: 442151, Пензенская обл., г. Нижний Ломов, ул. Толстого, д.1.

Место и дата рассмотрения заявок: 28 мая 2018 года по адресу: 442151, Пензенская обл., г. Нижний Ломов, ул. Толстого, д.1.

Место и дата оценки и сопоставления, подведения итогов закупки: 31 мая 2018 года по адресу: 442151, Пензенская обл., г. Нижний Ломов, ул. Толстого, д.1.

Результаты рассмотрения заявок размещены на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

Согласно протоколу № 31806484485-1 от 29.05.2018, по результатам процедуры вскрытия конвертов на участие в закупке поступило три заявки.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц" (далее – Закон 223-ФЗ, Закон о закупках) целями регулирования настоящего закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Статьей 2 Закона N 223-ФЗ предусмотрено, что при закупке заказчики руководствуются законодательством Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ним правовыми актами, регламентирующими правила закупки - положениями о закупке, являющимися документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки).

Единое положение о закупке государственной корпорации «РОСТЕХ» (в редакции с изменениями, утвержденными решениями наблюдательного совета Государственной корпорации «РОСТЕХ» от 23.12.2015 №9, от 17.03.2016 №2, от 15.06.2016 №7, от 11.10.2016 №11, от 15.12.2016 №14, от 23.12.2016 №15, от 31.03.2017 №7) утверждено Наблюдательным советом Государственной корпорации «РОСТЕХ» (Протокол от 18.03.2015 № 2) (далее – Положение о закупке, Положение).

Согласно пункту 10.2.2 Положения о закупке подготовка извещения и документации о закупке осуществляется на основании настоящего Положения, запроса на проведение закупки и в соответствии с типовыми формами извещения и документации о закупке, если такие типовые формы установлены Корпорацией.

«Документация о закупке по открытому одноэтапному запросу предложений в бумажной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на проведение ремонтных работ в АБК коридор 3-го этажа, лестничная клетка Лк-2, Лк-3 (далее – Документация о закупке, Документация) размещена на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

1. Относительно довода ООО «ФСК-Строй» о необоснованности

установления требования к участникам закупки о наличии членства в саморегулируемой организации (далее – СРО) по подготовке проектной документации, Комиссия Пензенского УФАС России установила следующее.

Согласно пункту 10.4.3 Положения участники закупки должны отвечать требованиям, установленным в соответствии с законодательством, если законодательством установлены специальные требования, касающиеся исполнения обязательств по предмету договора.

Пунктом 1.6. Приложения №1 к информационной карте Документации о закупке в качестве одного из обязательных требований к участникам закупки установлено следующее: участник закупки должен быть членом СРО по подготовке проектной документации и иметь право выполнять работы в отношении объектов капитального строительства.

Аналогичное требование содержится в пункте 10.1 Технического задания на проведение ремонтных работ в АБК коридор 3-го этажа, Лестничная клетка Лк-2, Лк-3 (приложение 2.1 Документации) (далее – Техническое задание): участник должен быть членом СРО по подготовке проектной документации и иметь право выполнять работы в отношении объектов капитального строительства в соответствии с ГрК РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ виды работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные СРО свидетельства о допуске к таким видам работ.

Приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 N 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» утвержден перечень указанных видов работ (далее - Перечень).

Для выполнения видов и групп видов работ, отмеченных в Перечне знаком звездочка*, требуется получение свидетельства о допуске к работам, влияющим на безопасность объекта капитального

строительства, в случае выполнения их на объектах, указанных в статье 48.1 ГрК РФ.

По остальным группам и видам работ требуется получение свидетельства о допуске вне зависимости от того, выполняются ли они на особо опасных, технически сложных и уникальных объектах или нет.

Согласно пункту 3 Извещения о проведении закупки предметом договора выступает проведение ремонтных работ в АБК коридор 3-го этажа, лестничная клетка Лк-2, Лк-3.

Согласно Проекту договора, предметом договора является ремонт коридора на 3-ем этаже и лестничных клеток ЛК-2 и ЛК-3 АБК корпус №7 инв. №11075, расположенных по адресу: Пензенская обл., г. Нижний Ломов, ул. Толстого, 1 в объеме, указанном в приложениях к настоящему Договору на условиях, установленных настоящим Договором.

Согласно пункту 2.1.3 проекта договора подряда, в обязательства Подрядчика входит разработка проекта производства работ (далее – ППР), согласование его с соответствующими государственными органами и представление ППР на согласование Заказчику.

В соответствии с разъяснениями документации, представленными АО «НЛЭМЗ» (письмо от 23.05.2018 № 2306/ОСЗ) членств СРО необходимо для разработки и согласования проекта производства работ.

Согласно пункту 14.3.4 Положения о закупке, сведения, содержащиеся в извещении, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

Проект договора, согласно пункту 10.7.2 Положения о закупке, является неотъемлемой частью документации о закупке.

В соответствии с пунктом 10.7.3 Положения, проект договора не должен противоречить иным положениям документации о закупке.

Пунктом 14.3.5 Положения о закупке предусмотрено, что при наличии противоречий между положениями извещения и документации о закупке применяются положения извещения.

Таким образом, установлено, что в нарушение пунктов 14.3.4, 10.7.3 Извещение не содержит никакой информации относительно

необходимости выполнять работы по разработке и согласованию ППР, а проект договора противоречит иным положениям документации.

Перечень работ, который подлежит выполнению, отражен в Локальной смете на Ремонтные работы в АБК коридор 3-го этажа, Лестничная клетка Лк-2, Лк-3 цеха №1 корпуса 7 инв. №11075 (далее – Локальная смета), которая является неотъемлемой частью документации.

Из анализа Локальной сметы, следует, что Заказчик при формировании цены договора не учел и не включил стоимость работ по разработке и согласованию ППР.

На заседании Комиссии, представители АО «НЛЭМЗ» пояснили, что работы по разработке ППР не были предусмотрены Локальной сметой.

Таким образом, Заказчик, установив требования к участникам закупки о наличии СРО по подготовке проектной документации, в отсутствии в Извещении, Техническом задании и Локальной смете информации о работах, требующих указанного допуска СРО, нарушает пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

2. По доводу заявителя о необоснованном предъявлении требования к участникам закупки о подтверждении опыта: предоставления справки о наличии опыта с приложением актов выполненных работ на объект, который являлся предметом договора и должен состоять на балансе заказчика, также письма от заказчика об отсутствии претензии по качеству выполненных работ в адрес участника торгов, установлено следующее.

Пунктом 3.2. Приложения №1 Информационной карты Документации о закупке в качестве одного из обязательных требований к участникам закупки установлено наличие опыта успешной поставки продукции сопоставимого характера и объема. Для подтверждения указанного требования заказчик требует представить: Справку о наличии опыта по форме подраздела 7.4 Документации о закупке (далее – Справка), включая обязательные приложения к ней:

- копии договоров, подписанные обеими сторонами;

- акты выполненных работ по форме КС-2, КС-3 на объект, который являлся предметом договора должен состоять на балансе заказчика с предъявлением выписки из реестра прав собственности, а также

письма от заказчика об отсутствии претензии по качеству выполненных работ в адрес участника торгов.

В соответствии с пунктом 10.4.5 Положения в документации о закупке к участникам процедуры закупки могут быть установлены квалификационные требования, в том числе наличие опыта успешной поставки продукции сопоставимого характера и объема.

Пунктом 10.4.6 Положения установлен исчерпывающий перечень случаев, когда к участникам процедуры закупки могут быть установлены квалификационные требования:

1) проведение закупки работ, услуг, начальная (максимальная) цена договора (цена лота) (далее - НМЦ) которой составляет 10 000 000 рублей с НДС и более;

2) проведение закупки работ, услуг, НМЦ которой составляет 50 000 000 рублей с НДС и более;

3) проведение закупки для реализации системных проектов – вне зависимости от размера НМЦ;

4) проведение закупки с целью заключения долгосрочного договора – вне зависимости НМЦ;

5) проведение закупки с целью заключения договора жизненного цикла – вне зависимости от размера НМЦ;

6) проведение закупки финансовых услуг - вне зависимости НМЦ;

7) проведение закупки страховых услуг - вне зависимости НМЦ;

8) проведение закупки консалтинговых услуг - вне зависимости НМЦ.

Начальная (максимальная) цена договора, согласно Извещению, составляет 5 302 549 рублей 48 копеек, с учетом всех расходов, предусмотренных проектом договора, и налогов, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства.

Таким образом, Заказчик, установив требование к участникам закупки относительно предъявления справки о наличии опыта успешной поставки продукции, с учетом того, что указанная закупка не подпадает не под один из подпунктов пункта 10.4.6 Положения.

Кроме того, нахождение объекта на балансе Заказчика не свидетельствует о наличии/отсутствии опыта успешной поставки

продукции.

Довод представителей АО «НЛЭМЗ» относительно того, что непредставление ряда сведений, таких как «выписка из реестра прав собственности», подтверждающая наличие на балансе объекта, ранее в отношении которого участником закупки выполнялись аналогичные работы не является основанием для отклонения заявки участника закупки, не влияет на начисление баллов, отклонен Комиссией, так как в Документации о закупке данное требование установлено.

Таким образом, Заказчик, установив в документации квалификационные требования к участникам закупки о наличии опыта успешной поставки продукции, нарушил пункт 10.4.6 Положения о закупке и пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

3. Относительно довода ООО «ФСК-Строй» об установлении Заказчиком в Техническом задании чрезмерного требования о согласовании всех материалов, дизайна и цвета, установлено следующее.

Пунктом 4 Технического задания предусмотрено обязательство подрядчика: Перед применением все материалы должны быть согласованы с Заказчиком; Все согласования по дизайну и цвету фиксируются на бумажном носителе, за подписью представителей Заказчика и подрядчика. Любое несогласованное с Заказчиком несоответствие считается дефектом, подлежащим устранению (исправлению) за счет средств Подрядчика.

Требования к материалам, которые должны использоваться подрядчиком, отражены в Техническом задании.

Положением о закупке не предусмотрено установление такого дополнительно требования, как согласование материалов.

Согласно статьи 748 Гражданского кодекса РФ, заказчик вправе осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), качеством предоставленных подрядчиком материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика, не вмешиваясь при этом в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика и Подрядчик обязан исполнять полученные в ходе строительства указания заказчика, если такие указания не противоречат условиям договора строительного подряда и не представляют собой

вмешательство в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

Учитывая изложенное, довод заявителя в части незаконности установления требования о согласовании материалов перед применением подлежит отклонению.

Что касается довода ООО «ФСК-Строй» относительно необоснованности установления требования о согласовании дизайна и цвета с Заказчиком, Комиссия управления признает обоснованным по следующим основаниям.

В Техническом задании, и в Документации о закупке в целом, отсутствует требование к цвету используемых материалов, таких как краска акриловая, краска для внутренних работ и т.д., и дизайну выполняемых работ.

Согласно пункту 10.3.3 (1) Положения требования к продукции должны быть измеряемыми и выражаться в числовых значениях и/или в виде безальтернативных показателей (да/нет, наличие/отсутствие), за исключением случаев приобретения продукции, в отношении которой невозможно однозначно сформулировать и описать соответствующие требования.

В соответствии с пунктом 14.3.6(7) установленные заказчиком требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством РФ о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, законодательством РФ о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением

соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, при отсутствии в документации требований к цвету и дизайну выполненных работ, при наличии требования о согласовании указанных параметров, нарушает установленные Законом №223-ФЗ принципы необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки;

4. Относительно довода о нарушении заказчиком, допущенным в описании материалов, установлено следующее.

В частности заявитель указывает, что указания на классы и ГОСТы недостаточно для описания продукции.

Согласно пункту 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Требования к продукции установлены разделом 10.3 Положения о закупке.

Согласно пункту 10.3.3 Положения, при установлении требований к продукции должны использоваться общеизвестные (стандартные) показатели, термины и сокращения, предусмотренные действующей нормативно-технической документацией, кроме случаев приобретения продукции, в отношении которой нормативно-техническое регулирование отсутствует и/или для которой использование нестандартных показателей является общераспространенной.

Пунктом 10.3.2 Положения о закупке предусмотрено, что требования к продукции представляют собой показатели, характеристики, свойства продукции, имеющие практическую ценность для заказчика в рамках удовлетворения существующей потребности, и могут включать в себя технические, функциональные (потребительские), качественные, количественные, эксплуатационные и иные характеристики продукции.

Указанный пункт положения носит в части включения требований к продукции технических, функциональных (потребительских),

качественных, количественных, эксплуатационных и иных характеристик продукции диспозитивный характер и не обязывает Заказчика включать данные характеристики в Документацию.

Установлено, что в соответствии с Положением, Заказчик при описании объекта закупки учитывал требования Федерального закона от 22.07.2008 N 123-ФЗ "Технический регламент о требованиях пожарной безопасности" (далее – Федеральный закон № 123-ФЗ, Технический регламент).

Федеральный закон № 123-ФЗ включает в себя в том числе Перечень показателей, необходимых для оценки пожарной опасности строительных материалов (таблица 27 Технического регламента).

Таким образом, Комиссия находит указанный довод заявителя необоснованным ввиду того, что из анализа указанных норм Положения установлено, что Заказчик обязан при установлении требований к продукции использовать общеизвестные (стандартные) показатели, термины и сокращения, предусмотренные действующей нормативно-технической документацией, т.е. использовать при описании продукции Технический регламент о требованиях пожарной безопасности, а право указания каких-либо иных характеристик, исходя из пункта 10.3.2 Положения, остается за Заказчиком.

На момент принятия решения по жалобе, договор на проведение ремонтных работ в АБК коридор 3-го этажа, лестничная клетка Лк-2, Лк-3. по результатам запроса предложения не заключен.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ФСК-Строй» на действия заказчика – АО «Нижегородский электромеханический завод» (ИНН 58279011321, ОГРН 1115827001740) при проведении открытого одноэтапного запроса предложений в бумажной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на проведение ремонтных работ в АБК коридор 3-го этажа, лестничная клетка Лк-2, Лк-3 (извещение № 31806484485, размещено на сайте www.zakupki.gov.ru) частично обоснованной.
2. Признать заказчика - АО «Нижегородский электромеханический завод» (ИНН 58279011321, ОГРН 1115827001740) нарушившим пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки.
4. Материалы жалобы передать должностному лицу отдела контроля органов власти и рекламы Пензенского УФАС России для решения вопроса о привлечении к административной ответственности виновных лиц.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.