

Общество с ограниченной ответственностью «Пламя»

ОГРН 1022303188632, ИНН/КПП 2321009707/232101001

Почтовый индекс 352126

Краснодарский край,

Город Тихорецк

Улица Шоссейная, 1А

Е-mail: firma_plamya@mail.ru

Тел./факс (86196) 4-10-70, 4-10-70, тел. Директора +7-918-342-43-77

07.06 2018 г.

В Управление Федеральной антимонопольной
службы Российской Федерации по гор. Москве
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1
Е-mail: to77@fas.gov.ru

Единый номер Управления: (495) 784-75-05

От ООО «Пламя»

Место нахождения и почтовый адрес:

352126, Краснодарский край, г.Тихорецк ул.
Шоссейная, 1А

Телефоны:8(861-96)4-10-70 факс 8(861-96)4-10-70,
тел. +7 (918) 342-43-77

Е-mail: firma_plamya@mail.ru

Заказчик:

ООО «Горводоканал»

440031, г. Пенза, ул. Кривоозерье, 24

Организатор закупки:

АО «РКС-Менеджмент»

РФ, 119180, г. Москва, ул. Мал. Полянка, д. 2

Контактные лица организатора:

тел.:

Е-mail:

Жалоба

на положения документации открытого конкурса №31806517538 на право заключения договора на выполнение работ по строительству объекта "Насосная станция 3-его подъема в мкр. Арбеково г. Пензы» для нужд ООО «Горводоканал» в 2018 году. РКСМ-777 (№ 31806517538)

Изучив документацию открытого конкурса №31806517538 на право заключения на выполнение работ по строительству объекта "Насосная станция 3-его подъема в мкр. Арбеково г. Пензы» для нужд ООО «Горводоканал» в 2018 году. РКСМ-777, опубликованную в ЕИС на официальном государственном сайте о размещении заказов www.zakupki.gov.ru 23.05.2018 г., (далее по тексту – Документация, Конкурс) считаем, что:

1. В нарушение пункта 1 части 10 статьи 3, Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о

закупках, Закон №223-ФЗ) Заказчиком осуществляется проведение закупочной процедуры с нарушением требований к порядку подготовки и (или) осуществления закупки, содержащихся в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке. А именно, несмотря на то, что единственным критерием для определения победителя (лучших условий заключения договора) в обжалуемой процедуре закупки является наиболее низкая цена контракта, Заказчик тем не менее проводит данную закупку в форме открытого конкурса.

2. В нарушение пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, а именно: предусмотрена необходимость предоставления сведений о конкретных показателях подлежащих использованию при выполнении работ товаров, вместе с тем в форме документов, входящих в состав заявки, заполняемых участниками закупки, отсутствует раздел для предоставления сведений о конкретных показателях используемых товаров. Кроме того, в Документации отсутствует перечень товаров, в отношении которых участнику необходимо предоставлять сведения о конкретных показателях.

3. В нарушение пункта 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчиком в Документации установлены неизмеряемые требования к участникам закупки, а именно: установлены неизмеряемые требования к опыту участника закупки, принимаемого к учету при оценке соответствия заявок на стадии предквалификационного отбора. Из содержания указанных требований не представляется возможным сделать однозначный вывод, договоры на выполнение каких именно работ будут приниматься Заказчиком к учету при оценке заявок по указанному критерию. В Документации отсутствуют показатели, в соответствии с которыми должна определяться аналогичность работ, принимаемых к учету, а также необходимый Заказчику уровень сложности. Таким образом, потенциальный участник закупки не имеет возможности подготовить заявку на участие в закупочной процедуре, соответствующую требованиям предквалификационного отбора, а Заказчик напротив, получает возможность для злоупотреблений и манипуляций, способных привести к необоснованному ограничению количества участников закупки.

4. В нарушение пункта 1 части 1 статьи 3, Закона о закупках Заказчиком в Документации определен порядок подготовки и (или) осуществления процедуры закупки, не соответствующих принципу информационной открытости, а именно: процедура вскрытия конвертов производится без присутствия заинтересованных участников закупки,

5. В нарушение пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены требования к порядку приема и подачи заявки участника, а именно:

в извещении о проведении закупки отсутствуют сведения о лицах, уполномоченных осуществлять прием заявок от участников закупки,

в Документации содержится указание, что заявки, полученные в поврежденных или имеющих следы вскрытия конвертах, не подлежат рассмотрению.

6. В нарушение пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации некорректно установлены требования к содержанию документов, предоставляемых в составе заявки участниками закупки для подтверждения своего соответствия требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки Продукции, являющейся предметом закупки, а именно: в требованиях к наличию у участника выписки СРО не указан вид работ, которые участник вправе осуществлять в соответствии с данной выпиской, не установлены предусмотренные законодательством требования к размеру вноса в компенсационный фонд и уровня ответственности участника закупки.

По нашему мнению, указанные действия Заказчика, утвердившего закупочную документацию, содержащую данные положения, противоречат целям и принципам закупочной деятельности, предусмотренным Законом о закупках, и не способствуют повышению конкуренции и увеличению числа участников закупочной процедуры.

Доводы жалобы:

В отношении обжалуемых положений Документации о закупке сообщаем следующее.

1. ООО «Горводоканал» (далее – Общество) относится к хозяйственным обществам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Закупочная деятельность Общества определяется Регламентом проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд ООО «Горводоканал» (утвержден Решением Внеочередного Общего собрания участников ООО «Горводоканал» согласно протоколу от «13» апреля 2018 года, далее – Регламент).

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ Регламент определяет закупочную деятельность Заказчика и содержит 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.

Одной из основных целей регулирования Закона № 223-ФЗ является расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также – закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с п. 9.2. Регламента закупки с использованием процедур обоснования выбора контрагента (то есть, конкурентные закупки) могут осуществляться Заказчиком следующими способами:

- конкурс (открытый/закрытый);
- аукцион (открытый/закрытый);
- приглашение делать оферты (открытое/закрытое);
- запрос котировочных цен (открытый/закрытый);
- конкурентные переговоры.

При этом в п. 9.3. Регламента указано также, что **основными способами** закупок с использованием процедур обоснования выбора контрагента являются торги (**конкурс, аукцион**)

В п. 2 Регламента даются определения понятий «конкурс», и «аукцион», согласно которым:

Конкурс - торги, победителем которых признается контрагент, предложивший **лучшие условия исполнения договора** в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации.

Аукцион - торги, победителем которых признается Контрагент, предложивший наиболее **низкую цену** договора.

Аналогичные положения содержит и пункт 4 статьи 447 Гражданского кодекса РФ.

Таким образом, единственным **критерием определения победителя** при проведении торгов в форме аукциона является **цена**.

Согласно пункту 38.4. Приглашения принять участие в конкурсе (далее – Документация) победителем конкурса признается участник, предложение которого:

- прошло предварительный квалификационный отбор и удовлетворяет требованиям Приглашения;
- набрало **наивысший рейтинг**, в соответствии с **порядком оценки** предложений, установленным в приглашении.

Вместе с тем, как следует из пункта 38.1. конкурсной документации оценка предложений **по существу** проводится по следующему критерию:

Наименование и содержание критерия	Оценка Предложения	
	Значение/ весомости критерия	Коэффициент
Цена	$K1 = 1$	Результат
		$Pi = K1 \times Ц_{min}/Ц_i$

Таким образом, несмотря на то, что единственным критерием определения победителя торгов при проведении оспариваемой процедуры закупки является цена, Заказчиком принято решение о проведении указанной закупочной процедуры в форме конкурса с подачей предложений на бумажном носителе.

По нашему мнению, указанные действия Заказчика противоречат как требованиям к порядку осуществления закупки, содержащимся в положении о закупке Заказчика (п. 2 Регламента), так и общим положениям гражданского законодательства (п. 4 ст. 447 ГК РФ).

При этом следует учитывать еще также, что согласно Техническому заданию предметом заключаемого по результатам подведения итогов закупочной процедуры договора является выполнение работ по строительству насосной станции 3-его подъёма в микрорайоне Арбеково г. Пензы.

Вместе с тем, как следует из п. 6 Раздела I «Общая часть» КД адрес для подачи предложений установлен: РФ, 119180, г. Москва, ул. Мал. Полянка, д. 2. В результате значительное количество потенциальных участников размещения заказа (строительных организаций, осуществляющих деятельность в гор. Пенза и Пензенской области), способных выполнить работы, являющиеся предметом заключаемого по итогам закупки договора, лишаются возможности принять участие в процедуре закупки, поскольку подача предложений связана с неоправданными и необоснованными финансовыми и временными затратами, вызванными необходимостью организации командировки сотрудника организации в Москву для обеспечения возможности подачи заявки по месту нахождения Заказчика.

Указанное обстоятельство не способствует достижению основной цели регулирования, указанной в ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ, а именно: расширению возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулированию такого участия.

При этом проведение оспариваемой закупочной процедуры в форме конкурса нецелесообразно еще и по той причине, что Заказчиком в процессе определения победителя не рассматриваются и не оцениваются заявки участников на предмет выявления лучших условий заключения договора. Напротив, в рассматриваемой процедуре Заказчиком однозначно сформулированы в Техническом задании подробные требования к товарам (в том числе материалам, конструкциям, изделиям), используемым при выполнении работ, а также требования к видам и объемам работ, иные требования, связанные с выполнением работ.

Данное обстоятельство дополнительно указывает, что у Заказчика имелись основания для принятия решения о проведении указанной закупочной процедуры в форме аукциона в электронной форме (п. 10.14.1. Регламента).

2. Согласно Инструкции по предоставлению в Предложении сведений о конкретных показателях используемых участником закупки при выполнении работ товаров (материалов) (далее – Инструкция), приведенной в Техническом задании (Приложение №6 ч. 4 Документации) участник закупки должен представить в составе Предложения по форме «Условия заключения договора» (Приложение №2 к Приглашению) конкретные показатели используемых участником закупки при выполнении работ товаров (материалов), соответствующие значениям, установленным настоящим Приглашением.

При этом, как следует из данной Инструкции, требования к товарам (в том числе материалам, конструкциям, изделиям), используемым при выполнении работ (в том числе к их техническим и функциональным характеристикам), установлены в техническом задании настоящей документации, а также в локальных сметах (Приложения к техническому заданию), которые являются неотъемлемой частью технического задания.

Вместе с тем, в указанной форме «Условия заключения договора» (Приложение №2 к Приглашению) отсутствует раздел, предусмотренный для предоставления участником закупки сведений о конкретных показателях используемых при выполнении работ товаров. Также в данной форме (а равно в каком-либо еще разделе Технического задания, либо в ином разделе Документации) отсутствует перечень товаров, в отношении которых участником должны быть предоставлены сведения о конкретных показателях.

Однако, например в п. 6.7. Технического задания установлены требования к минимально допустимым значениям показателей материалов, используемых при выполнении работ, в частности, *защита от прямых ударов выполняется устройством молниеприёмной сетки из стали Ø8мм, уложенной в подготовку кровли с шагом не более 12x12м.*

Из совокупности вышеприведенных положений Документации невозможно сделать однозначный вывод о том, следует ли участнику предоставлять в составе заявки конкретные показатели в отношении этих (и иных) товаров, использующихся при выполнении работ, а в случае, если это необходимо, в какой форме это надлежит сделать.

Указанное обстоятельство свидетельствует о допущенном Заказчиком нарушении требований пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившемся в ненадлежащем установлении требований к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, что может создать препятствия добросовестным участникам процедуры закупки и привести к отклонению их заявок.

3. В подпункте 6 пункта 38 Документации в качестве одного из критериев предквалификационного отбора установлен такой:

6.	Контрагент имеет опыт реализации в течение 3-х последних лет не менее 5 договоров (предоставляются копии), каждый из которых предусматривает равные или превышающие по сложности и объему аналогичные по номенклатуре работы, а также цену, отличающуюся от начальной (максимальной) цены договора, установленной Приглашением, не более чем на 20 % в сторону уменьшения (отличие цены в сторону увеличения не ограничивается), подтвержденных актами выполненных работ (предоставляются копии), подписанных заказчиками без замечаний.	да	квалифицирован
		нет	не квалифицирован

При этом в данном пункте также содержится указание, что участник считается прошедшим предварительный квалификационный отбор, если по предоставленным им документам не обнаружено несоответствий по указанным критериям №№ 1-9.

Кроме того, как следует из содержания пункта 38.1. Документации, предложения, не прошедшие формальную оценку, и предложения, не прошедшие предварительный квалификационный отбор участников, дальнейшему рассмотрению не подлежат.

Вместе с тем, из содержания формулировки указанного критерия предквалификационного отбора не предоставляется возможным определить исчерпывающий перечень сведений, подлежащих оценке комиссией Заказчика и соответственно подлежащих представлению участниками закупки в своих заявках для получения оценки о соответствии требованию и прохождения предквалификационного отбора.

Согласно п. 1 Технического задания (Приложение №6 ч. 4 Документации)

1	Предмет договора	<p>Функции подрядчика по строительству насосной станции 3-его подъема в микрорайоне Арбеково г. Пензы (шифр проекта 632.В.12)</p> <ol style="list-style-type: none"> 1. Выполнение строительно-монтажных работ (архитектурно-строительные решения, монтаж металлоконструкций, монтаж и испытания технологических трубопроводов) по устройству: <ul style="list-style-type: none"> - Насосной станции водопровода; - Резервуаров чистой воды на 4000 м³ (2 ед.); - Резервуара чистой воды на 6000 м³ (1 ед.); - Фильтров – поглотителей (6 ед.); - КПП; - КНС перекачки; - Внутриплощадочных коммуникаций; - АСУТП. 2. Приобретение и монтаж технологического оборудования. 3. Выполнение электромонтажных работ (монтаж силового оборудования и электроосвещения). 4. Выполнение пусконаладочных работ. 5. Выполнение благоустройства территории (в т.ч. ограждение).
---	------------------	--

С учетом указанного обстоятельства, потенциальный участник закупки не имеет возможности сделать однозначный вывод, опыт выполнения каких именно работ будет учитываться комиссией Заказчика при подтверждении соответствия заявки по данному критерию. Из содержания данного критерия невозможно определить, как будет определяться **аналогичность номенклатуры** подлежащих оценке работ, а также какой эквивалент будет использоваться при оценке **сложности и объема** указанных работ – объем финансовых затрат (в рублях) или строительный объем ранее возведенного объекта капитального строительства (в кубических метрах).

Кроме того, невозможно определить, достаточно ли для подтверждения своего соответствия указанному критерию участнику предоставить договоры об опыте выполнения **отдельных функций** подрядчика, указанных в п. 1 Технического задания (например, *на выполнение архитектурно-строительных решений, или монтаж металлоконструкций, или приобретение и монтаж технологического оборудования, или выполнение благоустройства территории*), или к учету при оценке соответствия заявок по данному критерию будут приниматься только договоры на **строительство объекта капитального строительства «под ключ»**.

Учитывая, что в соответствии с п.38.1 КД от результатов оценки соответствия заявок по данному критерию зависит возможность дальнейшего рассмотрения заявки на оценочной стадии, указанные неоднозначные двусмысленные неизмеряемые формулировки содержания данного критерия ограничивают возможность участия в обжалуемой закупке нашей организации и создают предпосылки для лоббирования интересов аффилированных организаций при проведении закупки, а также необоснованного ограничения количества участников закупки.

Указанное обстоятельство свидетельствует о допущенном Заказчиком нарушении требований пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, выразившемся в установлении неизмеряемых требований к участникам закупки. В соответствии с пунктом 8.2 Регламента не допускается предъявлять к Контрагентам и к Продукции неизмеряемые требования и критерии.

Данная правовая позиция подтверждается и соответствующей правоприменительной практикой.

Так, согласно пункту 4 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (подготовлен Управлением контроля размещения государственного заказа ФАС России, март 2017) комиссия ЦА ФАС России пришла к выводу, что в случае установления заказчиком в документации о закупке требования о предоставлении опыта выполнения соответствующих услуг такие требования должны быть четко описаны в документации.

Пункт 3 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (подготовлен Управлением контроля размещения государственного заказа ФАС России, декабрь 2015):

«К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понято 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.»

(см. решение Арбитражного суда г. Москвы от 14.10.2015 г. по делу N А40-90133/2015)»

4. В соответствии с извещением о проведении закупки, размещенном в ЕИС на официальном сайте zakupki.gov.ru

Место вскрытия конвертов РФ, 119180, г. Москва, ул. Мал. Полянка, д. 2

При этом дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе в указанном пункте извещения а равно в каком-либо ином разделе Документации отсутствуют.

Согласно пункту 25.1 Документации Комиссией по закупкам вскрываются конверты с Предложениями на участие в конкурсе, которые поступили Организатору до окончания срока подачи заявок. Сведения о каждом участнике, конверт с Предложением которого вскрывается, условия исполнения договора, являющиеся критериями оценки заявок на участие в конкурсе объявляются при вскрытии конвертов и заносятся в протокол вскрытия конвертов с Предложениями на участие в конкурсе.

При этом ни в извещении о проведении закупки, а равно в каком-либо ином разделе Документации не содержится указаний на то, что *процедура вскрытия конвертов осуществляется публично* и участники закупки *вправе присутствовать* на данной процедуре.

Указанное обстоятельство не способствует достижению основной цели регулирования, указанной в ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ, а именно: обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, в действиях Заказчика, утвердившего закупочную документацию, не предусматривающую возможности публичного проведения процедуры вскрытия конвертов с заявками и права участников закупки присутствовать на данной процедуре усматриваются признаки нарушения требований части 1 статьи 3 Закона о закупках, в части несоблюдения принципа информационной открытости закупки.

5. в Документации ненадлежащим образом установлены требования порядку приема и подачи заявки участника

23. Прием и срок подачи Предложений.

23.1 Прием Предложений осуществляют контактные лица, указанные в п.12 Приглашения.

23.2. Предложения, полученные в поврежденных или имеющих следы вскрытия конвертах, не рассматриваются.

Вместе с тем, в п. 12 Приглашения сведения о контактных лицах, уполномоченных осуществлять прием предложений участников, отсутствуют:

12. Официальным языком Приглашения является русский язык. Вся переписка, включая факсимильные и электронные сообщения, запросы, ответы и иные письменные документы, адресованные Организатору, должны выполняться на русском языке. Письмо, запрос, уведомление или документ, выполненный на ином языке и не снабженный переводом на русский язык, к рассмотрению не принимается и считается не поданным.

Следовательно, в Документации содержатся противоречия и положения, имеющие неоднозначное, двусмысленное толкование, что создает препятствия для подачи заявки на участие в конкурсе в соответствии с установленным заказчиком и организатором закупки порядком.

Кроме того, считаем, что положение Документации, в соответствии с которым предложения, полученные в поврежденных или имеющих следы вскрытия конвертах, не подлежат рассмотрению, ограничивает права и законные интересы участников закупки.

По нашему мнению, участник закупки не может проконтролировать сохранность конверта, находящегося у Организатора закупки.

То есть в случае, если на конверте в момент его передачи от участника Организатору закупки будут обнаружены следы вскрытия или повреждения, конверт не возвращается участнику закупки при его получении Организатором, а принимается. Затем при рассмотрении заявок Организатор на основании указанного пункта конкурсной документации наделяется правом не рассматривать любой конверт, имеющий повреждения, что необоснованно ограничивает количество участников закупки.

6. В Документации некорректно установлены требования к содержанию документов, предоставляемых в составе заявки участниками закупки для подтверждения своего соответствия требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки продукции, являющейся предметом закупки

В соответствии с пунктом 19.7 Документации к заполненной Анкете предварительной квалификации должна быть приложена: *«выписка из реестра членов саморегулируемой организации по форме, утвержденной приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 №58, выданную не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке. (В соответствии с частью 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса РФ обязательно наличие у саморегулируемой организации, членом которой является участник закупки, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 Градостроительного кодекса РФ)».*

Подпунктом 2 пункта 38 Документации определено что *«контрагент является членом СРО по выполнению соответствующих видов работ (СМР) с компенсационным фондом в размере, достаточном для покрытия обязательств перед Заказчиком (в размере не менее цены договора, предлагаемой участником)»*

Заказчиком не уточняется, в отношении каких объектов у участника закупки, как члена СРО, должно быть право осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда.

Кроме того, частями 12, 13 статьи 55.16 ГрК РФ предусмотрены минимальные размеры вноса в компенсационный фонд возмещения вреда на одного члена саморегулируемой организации и, соответственно, **различные уровни ответственности** члена саморегулируемой организации.

Заказчиком не указано, какому уровню ответственности должен соответствовать участник закупки, лишь приводится требование к размеру компенсационного фонда СРО, что не свидетельствует об уровне ответственности конкретного участника закупки.

Также конкурсная документация не содержит исключений в отношении случаев, предусмотренных частями 2.1, 2.2 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ:

Учитывая изложенное,

ПРОСИМ:

- 1) приостановить закупку до рассмотрения настоящей жалобы по существу;
- 2) выдать организатору закупки предписание об устранении выявленных нарушений законодательства;
- 3) привлечь к административной ответственности лица допустившие нарушения законодательства.

Директор ООО «Пламя»

Стариков Борис Олегович