

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-339/23

по результатам рассмотрения жалобы <...>
на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг
в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О
закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

06.09.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере
закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>,

представители <...> на заседание Комиссии ФАС России не явились, о
дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы
видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...>
от 25.08.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при
проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками
которого могут быть только субъекты малого и среднего
предпринимательства, на право заключения договора на выполнение
комплекса строительно-монтажных работ по объекту: «Укрепление
береговой линии реки Сакмара Южно-Уральской ж.д.» Южно-Уральской
дирекции инфраструктуры (извещение № 1479/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23,
размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>), 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 <...> (далее – Заявитель) от 25.08.2023
б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при
проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками

которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по объекту: «Укрепление береговой линии реки Сакмара Южно-Уральской ж.д.» Южно-Уральской дирекции инфраструктуры (извещение № 1479/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В силу положений 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, 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 закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 28.06.2018 (протокол № 26) (в редакции с

изменениями, утвержденными решением совета директоров <...> от 07.03.2023 (протокол № 13)) (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о конкурентной закупке (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными в ходе определения поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) – 20.07.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 690 051 723, 60 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 07.08.2023;
4. На участие в Конкурсе подано 3 заявки, признанные соответствующими документации;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 10.08.2023;
6. Дата подачи окончательных ценовых предложений – 15.08.2023;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 22.08.2023;
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок к участию в Конкурсе допущены 2 заявки участников закупки;
9. Дата подведения итогов – 22.08.2023;
10. По результатам подведения итогов Конкурса победителем закупки признан участник с идентификационным номером «1» с предложением о цене договора в размере 685 221 361, 54 руб.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 04.09.2023 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в целях полного и всестороннего рассмотрения представленных материалов объявлен перерыв до 06.09.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно отклонившего заявку Заявителя, ввиду несоответствия требованиям Документации, в частности, в связи с тем, что совокупный размер обязательств члена саморегулируемой организации (далее – СРО) по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, превышает уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

Согласно части 13 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 № 190 (далее – ГрК РФ) установлен минимальный размер вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена саморегулируемой организации в области инженерных изысканий или саморегулируемой организации в области архитектурно-строительного проектирования, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации с использованием конкурентных способов заключения договоров, в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации составляет:

1) сто пятьдесят тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает двадцать пять миллионов рублей (первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

2) триста пятьдесят тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает пятьдесят миллионов рублей (второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

3) два миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает триста миллионов рублей (третий уровень ответственности члена саморегулируемой

организации);

4) три миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам составляет триста миллионов рублей и более (четвертый уровень ответственности члена саморегулируемой организации).

В соответствии с пунктом 1.8 Документации участник должен соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства.

Участник считается соответствующим данному требованию при соблюдении следующих условий:

- участник закупки является членом саморегулируемой организации в области, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства;

- наличие у саморегулируемой организации, членом которой является участник, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации;

- совокупный размер неисполненных обязательств, принятых на себя участником по договорам строительного подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров не превышает предельный размер **обязательств**, исходя из которого участником внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 13 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации;

Пунктом 3.9.4.2 Документации участник конкурса не может допускаться к участию в конкурсе в случаях, установленных конкурсной документацией в том числе, несоответствие участника конкурса предусмотренным конкурсной документацией требованиям.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что заявка Заявителя неправомерно отклонена Заказчиком на основании пункта 3.9.4.2 и 1.8 Документации, в связи с несоответствием требованию законодательства Российской Федерации, в частности ГрК РФ.

Согласно протоколу от 22.08.2023 № б/н результатов рассмотрения и оценки вторых частей заявок для участие в открытом конкурсе в

электронной форме (далее – Протокол), заявка Заявителя отклонена на основании пункта 3.9.4.2 Документации, в связи с несоответствием участника требованию законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом закупки, уставленному пунктом 1.8 Документации.

Кроме того, в Протоколе указано, что ценовое предложение Заявителя составляет 672 800 430 руб. с НДС, что в силу части 13 статьи 55.16 ГрК РФ соответствует 3 уровню ответственности члена саморегулируемой организации. Предельный размер обязательств по таким договорам не превышает три миллиарда рублей. Вместе с тем в соответствии с данными Единого реестра сведений о членах саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства и их обязательствах, у Заявителя на момент подачи заявки уровень ответственности соответствовал 1 уровню, где предельный размер обязательств по таким договорам не превышает 90 миллионов рублей.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что ценовое предложение поданное Заявителем, как член СРО, на момент рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов не соответствует требуемому уровню ответственности, а именно 3 уровню, в связи с чем заявку Заявителя отклонили.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, принявшего решение об отклонении заявки Заявителя в связи с несоответствием требованию законодательства Российской Федерации, в частности ГрК РФ, не противоречат требованиям Закона о закупках и Положения о закупке.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> от 25.08.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика

<...> при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по объекту: «Укрепление

береговой линии реки Сакмара Южно-Уральской ж.д.» Южно-Уральской дирекции инфраструктуры (извещение № 1479/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) необоснованной.

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