

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-405/22

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»

20.10.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...>; <...>, <...>,

представители <...>, <...> (далее – Оператор) 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 12.10.2022 б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 13.10.2022 № НП/52727/22, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту дома отдыха локомотивных бригад на ст. Инская, г. Новосибирск, ул. Первомайская, 108 (извещение № 3682/ОАЭ-З-СИБ/22, размещенное на сайте <https://223.fts-tender.ru>), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 12.10.2022 б/н, направленная письмом Московского УФАС России от 13.10.2022 № НП/52727/22, на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на

право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту дома отдыха локомотивных бригад на ст. Инская, г. Новосибирск, ул. Первомайская, 108 (извещение № 3682/ОАЭ-3-СИБ/22, размещенное на сайте <https://223.rts-tender.ru>) (далее – Аукцион, 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, а также принятыми в соответствии с ними

и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 28.06.2018 (в редакции от 30.06.2022 протокол № 20) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Аукциона

(далее – Извещение), аукционной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 31.08.2022.
2. Начальная (максимальная) цена договора – 118 391 228, 47 рублей.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 16.09.2022.
4. На участие в Аукционе подано 6 заявок.
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Аукционе – 07.10.2022.
6. По результатам рассмотрения заявок до участия в Аукционе допущено 5 участников закупки.
7. Дата проведения Аукциона – 11.10.2022.
8. Дата подведения итогов Аукциона – 11.10.2022.
9. По результатам подведения итогов победителем признан участник с порядковым номером заявки «2» с предложением о цене договора в размере 98 166 060, 27 рублей без НДС.

В ходе заседания 19.10.2022 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего изучения Жалобы объявлен перерыв до 20.10.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в статье 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 единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно принявшего решение об отклонении заявки Заявителя.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона 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, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктами 2 и 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Аналогичные принципы закупочной деятельности Заказчика установлены в подпунктах 2, 3 пункта 32 Положения о закупке.

Из Жалобы следует, что Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя в связи с предоставлением в составе заявки контракта, необходимого для подтверждения соответствия квалификационному требованию о наличии опыта выполнения работ, сведения о котором не соответствуют действительности в части наличия жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или третьих лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 1.9.2 Документации установлено следующее квалификационное требование:

«Участник должен иметь опыт выполнения работ по строительству (реконструкции) и/или капитальному ремонту на объектах капитального строительства, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении № 1.1 к Документации. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки) по строительству (реконструкции) и/или капитальному ремонту на объектах капитального строительства. В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника. В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет:

1) документ, подготовленный в соответствии с формой сведений об опыте выполнения работ, представленной в приложении № 1.3 Документации о наличии требуемого опыта;

и

2) акты о выполнении работ;

и

3) договоры на выполнение работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

4) копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.);

5) копии документов, подтверждающих оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки,

подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в форме сведений об опыте выполнения работ, представленной в приложении № 1.3 Документации, с отметкой обслуживающего банка об исполнении).

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе в сфере закупок и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник вправе в Форме сведений об опыте выполнения работ, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации, указать реестровый номер договора, присвоенный Единой информационной системой в сфере закупок. При этом, в случае если участником указан реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на выполнение работ, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты о выполнении работ, документы, подтверждающие оплату по договору).

Документы, перечисленные в пункте 1.9.2 Документации, представляются в электронной форме».

В соответствии с формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров приложения № 1.3 Документации участнику закупки необходимо предоставить информацию, в том числе о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента, в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору, а также сведения об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента по итогам рассмотрения жалоб, претензий, исковых заявлений.

Пунктом 3.6.5.1 Документации установлено, что участник закупки не допускается к участию в закупке в случаях, установленных Документацией, в том числе в случае непредставления определенных документацией о закупке документов и/или предоставления информации об участнике закупки или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

На основании пункта 3.6.6 Документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, Заказчик обязан отстранить такого участника закупки на любом этапе проведения закупки.

Комиссией ФАС России установлено, что в соответствии с протоколом рассмотрения аукционных заявок от 07.10.2022 № 3682/ОАЭ-З-СИБ/22/1 заявка Заявителя отклонена на основании пункта 3.6.5.1 Документации в связи с представлением документа, содержащего информацию, не соответствующую действительности.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представили сведения и пояснили, что с целью подтверждения соответствия квалификационному требованию, установленному пунктом 1.9.2 Документации, Заявителем в составе заявки представлен, в том числе контракт № 33-2020/С от 23.09.2020 (реестровая запись в единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) – 3550305358320000030), заключенный между Заявителем и Департаментом строительства Омской области (далее – Контракт).

Вместе с тем при указании информации о Контракте в форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров приложения

№ 1.3 Документации Заявителем предоставлены сведения об отсутствии со стороны Департамента строительства Омской области жалоб, претензий, исковых заявлений в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору, а также сведения об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента по итогам рассмотрения жалоб, претензий, исковых заявлений.

При этом Заказчиком в ходе проверки достоверности сведений в отношении Контракта выявлено, что при его исполнении Департаментом строительства Омской области в связи с ненадлежащим исполнением условий Контракта в адрес Заявителя направлялись следующие документы:

- требование от 13.10.2020 № Исх-ДС/1740 (ненадлежащее исполнение обязательств в части хранения железобетонных изделий, штраф – 5000 рублей);

- уведомление о просрочке исполнения обязательств по муниципальному контракту и начислении пени от 18.03.2021 № Исх-ДС/641 (пени – 19 832, 20 рубля);

- требование об уплате штрафа и пени от 23.07.2021 № Исх-ДС/1864 (просрочка исполнения обязательств, а также некачественное строительство сетей водоснабжения и водоотведения: пени – 497 644, 67 рубля, а также штраф – 100 000, 00 рублей);

- требование об оплате штрафа от 01.09.2021 № Исх-ДС/2302 (просрочка исполнения обязательств, штраф – 837 896, 86 рублей).

Таким образом, в связи с представлением Заявителем в составе заявки недостоверных сведений об отсутствии жалоб, претензий со стороны контрагента, ввиду ненадлежащего исполнения обязательств, Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя.

При этом Комиссией ФАС России установлено, что в соответствии с пунктом 10.13 Контракта в случае, если споры не урегулированы сторонами с помощью переговоров и в претензионном порядке, то они передаются заинтересованной стороной в Арбитражный суд Омской области.

Также на заседании Комиссии ФАС России установлено, что в Арбитражном суде Омской области отсутствуют споры, не урегулированные сторонами Контракта.

Вместе с тем направление контрагентом по Контракту претензий и жалоб не может подтверждать факт ненадлежащего исполнения обязательств в силу отсутствия установления достоверности выводов Заказчика, поскольку юридически значимый факт может быть установлен исключительно в судебном порядке.

Учитывая изложенное, Заказчиком не представлено достаточных доказательств, подтверждающих ненадлежащее исполнение Контракта Заявителем.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, положения Документации, приходит к выводу, что доводы Заказчика о наличии жалоб и претензий, направленных Департаментом строительства Омской области в адрес Заявителя, в отношении представленного Заявителем в составе заявки Контракта не подтверждают факт отсутствия опыта по предмету закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего требования

к составу заявки участника закупки и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2

Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу <...> от 12.10.2022 б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 13.10.2022 № НП/52727/22, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту дома отдыха локомотивных бригад на ст. Инская, г. Новосибирск, ул. Первомайская, 108 (извещение № 3682/ОАЭ-3-СИБ/22, размещенное на сайте <https://223.rts-tender.ru>) обоснованной.
2. Признать <...> нарушившим часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 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 нарушения, в соответствии с принятым решением от 20.10.2022 по делу № 223ФЗ-405/22.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 20.10.2022 № 223ФЗ-405/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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