

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-23/23

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»

26.01.2023 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 <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» при проведении открытого аукциона в электронной форме

на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту вестибюля и наклонного хода ст. «Ладожская» (извещение № 32211840048),

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) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту вестибюля и наклонного хода ст. «Ладожская» (извещение № 32211840048) (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 ГУП «Петербургский Метрополитен», утвержденным приказом начальника метрополитена от 16.09.2022 № 1334 (в ред. от 19.09.2022 № 61) (далее – Положение о закупке).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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 проведении Аукциона (далее – Извещение), аукционной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru – 11.11.2022.
2. Начальная (максимальная) цена договора – 2 353 924 609, 08 руб.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 20.01.2023.
4. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Аукционе – 23.01.2023.
5. На участие в Аукционе подана одна заявка, признанная соответствующей требованиям Документации.
6. Дата подведения итогов – 24.01.2023.
7. По результатам подведения итогов Аукциона победителем признан единственный участник закупки – ООО «Ленспецавтоматика».

В ходе заседания 23.01.2023 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 26.01.2023.

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 единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку:

1. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлено

требование к участникам закупки о наличии опыта выполнения работ по предмету закупки;

2. Заказчиком в Документации неправомерно установлено право Заказчика

не заключать договор с единственным участником закупки в случае признания закупки несостоявшейся.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, 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.

В соответствии с пунктом 2 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.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлено требование к участникам закупки о наличии опыта выполнения работ по предмету закупки.

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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно положениям Документации предметом Аукциона является выполнение работ по капитальному ремонту вестибюля и наклонного хода станции «Ладожская».

В соответствии с пунктом 4.1.11 Документации установлено следующее требование к участникам закупки: «наличие опыта работы, связанного с предметом договора: наличие за последние 5 лет до даты подачи заявки

на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, и(или) реконструкции, и(или) капитальному ремонту одного из особо опасных, технически сложных, уникальных объектов капитального строительства.

При этом стоимость такого одного исполненного контракта (договора) составляет не менее 15 процентов начальной (максимальной) цены контракта (договора),

на право заключить который проводится соответствующая закупка».

Пунктом 5.2.9 Документации установлено, что в качестве подтверждения соответствия участника Аукциона требованиям Документации в составе заявки необходимо приложить следующие документы:

– копия исполненного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, и(или) реконструкции, и(или) капитальному ремонту одного из особо опасных, технически сложных, уникальных объектов капитального строительства. При этом стоимость такого одного исполненного контракта (договора) составляет не менее 15 процентов начальной (максимальной) цены контракта (договора), на право заключить который проводится соответствующая закупка;

– копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона «О бухгалтерском учете», и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

– копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в

соответствии

с законодательством о градостроительной деятельности). Указанный документ должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Из Жалобы следует, что вышеуказанное требование ограничивает количество участников закупки, поскольку лицо, имеющее опыт выполнения работ по сносу одного из особо опасных, технических сложных, уникальных объектов капитального строительства, не будет допущено к участию в Аукционе.

При этом, по мнению Заявителя, требование к стоимости одного договора (контракта) не менее 15 процентов от начальной (максимальной) цены договора также ограничивает количество участников закупки, поскольку участнику закупки, предложившему в составе заявки на участие в Аукционе договор (контракт), свидетельствующий о наличии опыта выполнения работ по предмету Аукциона с ценой договора менее 15 процентов от начальной (максимальной) цены договора, будет отказано в допуске на участие в Аукционе, ввиду несоответствия вышеуказанным требованиям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации объекты инфраструктуры внеуличного транспорта, в том числе метрополитена, относятся к особо опасным и технически сложным объектам, в связи с чем Заказчиком установлены дополнительные требования к участникам закупки о наличии опыта выполнении работ на особо опасных и технически сложных объектах по предмету закупки.

При этом представитель Заказчика пояснил, что предметом Аукциона не предусмотрено выполнение работ по сносу, в связи с чем установление требования о наличии у участника закупки опыта выполнения работ по сносу особо опасных и технически сложных объектов является не целесообразным.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссией ФАС России установлено, что работы по сносу капитального строительства не входит в состав работ, выполняемых в рамках предмета Аукциона.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 3.2.1 Положения о закупке при осуществлении закупки к участникам закупки устанавливаются требования, в том числе о соответствии требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Подпунктом 3 пункта 30.5 Положения о закупке установлено, что Заказчиком в зависимости от предмета и условий закупки могут быть установлены дополнительные требования к участникам закупки, в том числе к наличию опыта работы, связанного с предметом договора.

Комиссией ФАС России установлено, что действующим законодательством Российской Федерации установлены дополнительные требования к лицам, осуществляющим выполнение работ по капитальному ремонту особо опасных и технически сложных объектов. При этом вышеуказанные требования коррелируют с требованиями, установленными Заказчиком в Документации для лиц, участвующих в Аукционе.

Таким образом, требование к участникам закупки установлено Заказчиком с целью выявления квалифицированного участника закупки, способного выполнить работы по предмету закупки, требующие, в том числе наличие соответствующих разрешительных документов на особо опасных и технически сложных объектах.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил сведений и доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Учитывая изложенное, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о том, что вышеуказанные действия Заказчика, противоречат требованиям Положения о закупке, Закона о закупках, а также нарушают права и законные интересы Заявителя.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено право Заказчика не заключать договор с единственным участником закупки в случае признания закупки несостоявшейся.

В соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в

единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Согласно подпункту «в» пункта 4.1.7 Документации Аукцион признается несостоявшимся в случае, если на участие в закупке подана только одна заявка участника закупки. При этом договор заключается по цене, не превышающей начальную (максимальную) цену договора.

Пунктом 4.1.8 Документации установлено, что заказчик вправе направить победителю (единственному участнику) предложение о снижении цены договора не более, чем на 10 процентов от начальной (максимальной) цены договора.

В случае согласия победителя (единственного участника), договор заключается с учетом предоставленного победителем (единственным участником) снижения.

Из Жалобы следует, что вышеуказанное положение Документации не соответствует требованиям Закона о закупках, поскольку в случае отказа победителя Аукциона от снижения цены договора на 10 процентов от начальной (максимальной) цены договора, договор с таким участником Аукциона не заключается.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что в случае отказа победителя Аукциона от снижения цены договора на 10 процентов от начальной (максимальной) цены договора, договор по результатам Аукциона в силу пункта 4.1.7 Документации заключается по цене, не превышающей начальную (максимальную) цену договора.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссией ФАС России установлено, что согласно требованиям Положения о закупке, Документации при признании закупки несостоявшейся предусмотрена обязанность Заказчика заключить договор по результатам закупочной процедуры с единственным участником закупки, в случае признания заявки такого участника соответствующей требованиям Документации.

Вместе с тем Заявитель на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил сведения и доказательства, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего вышеуказанные положения Документации, не противоречат требованиям

Закона о закупках
и Положению о закупке.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту вестибюля и наклонного хода ст. «Ладожская» (извещение № 32211840048) необоснованной.

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