

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-6037/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**11.05.2023 г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Теплый дом», АО «РЖДстрой», ОАО «РЖД»,

рассмотрев жалобу ООО «Тёплый дом» (далее — Заявитель) на действия АО «РЖДстрой» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 3068/ОКЭ-АО«РЖДстрой»/2023 на право заключения договора на выполнение работ по переустройству контактной сети и кабельных линий, по устройству электроснабжения и наружного освещения на объекте: «Платформы № 2 и № 1 на ст. Светлогорск-2» (реестровый № 32312091940, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия

(бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия.

Заказчик с доводами жалобы согласился, представил письменные пояснения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в Жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией установлено, что 06.02.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении Закупки.

Цена договора: 52 634 799,60 руб.

Комиссией установлено, что Заявитель является участником № 4.

В соответствии с пунктом 3.1 протокола рассмотрения вторых частей заявок от 21.04.2023 № № 3068/2 «заявка на участие в открытом конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 3068/ОКЭ-АО«РЖДстрой»/2023 отклоняется и в допуске к участию в открытом конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 3068/ОКЭ-АО«РЖДстрой»/2022 отказано следующему участнику:

*- Участник №4/ Заявка №191063 на основании пункта 3.9.4.2 документации о закупке в связи с несоответствием требованию законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, установленному пунктом 1.8. документации о закупке, а именно у участника, отсутствует право выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).».*

Согласно доводам Жалобы, Заявитель с отклонением своей заявки не согласен и отмечает, что, в соответствии с решением Московского УФАС России от 22.03.2023 №077/07/00-3560/2023, требование о наличии допуска к работам на особо опасных и технически сложных объектах установлено Заказчиком ошибочно.

Следовательно, работы на объекте может выполнять любая строительная компания, имеющая свидетельство саморегулируемой организации на выполнение работ по капитальному строительству и капитальному ремонту.

Согласно требованиям пункта 1.8 закупочной документации участник Закупки должен соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства.

Участник считается соответствующим данному требованию при соблюдении следующих условий, в том числе:

*- наличие у члена саморегулируемой организации права выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).*

Комиссия считает необходимым отметить, что оценка правомерности отклонения заявки в настоящем случае невозможна без исследования правомерности

установления положений документации.

В соответствии с документами, имеющимися в материалах данного дела, Заявитель является членом СРО «Ассоциация содействия строительным организациям «Национальный альянс строителей».

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что Заявитель полностью соответствует установленным законом требованиям для выполнения закупаемых работ.

При этом Заказчик отметил, в ходе проведения оспариваемой закупки комиссией Заказчика было выявлено, что объект закупки не относится к особо опасным и технически сложным объектам в соответствии со статьей 48.1 Градостроительного кодекса РФ, в связи с чем требование, установленное пунктом 1.8 документации о наличии у члена саморегулируемой организации права выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии) установлен неправомерно.

Также Заказчик пояснил, что факт неправомерно установленного требования подтвержден лицами, ответственными за заключение договора.

В связи с этим, Заказчик просит выдать предписание о пересмотре заявок без учета пункта 1.8 закупочной документации.

При этом согласно письму ФАС России от 03.05.2023 №ПИ/34858/23 о рассмотрении обращения АО «РЖДстрой» от 07.04.2023 № 1793, ФАС России пришла к выводу о том, что Московскому УФАС России в указанном случае целесообразно выдать предписание субъектам контроля о пересмотре заявок без учета ненадлежащего требования, установленного в Конкурсной документации, либо о необходимости внесения изменений в документацию.

С учетом изложенного на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи, с учетом позиции Заказчика и письма ФАС России от 03.05.2023 №ПИ/34858/23, Комиссия приходит к выводу о признании жалобы обоснованной и необходимости выдать Заказчику обязательного для исполнения предписания о пересмотре заявок без учета требования, установленного абзацем 4 пункта 1.8 документации.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Теплый дом» (ОГРН: 1165038053201, ИНН: 5038121892) на действия АО «РЖДстрой» (ОГРН: 1067746082546; ИНН: 7708587205) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.