

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6946/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
01.06.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>,

членов Комиссии:

<.....>,

<.....>,

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

рассмотрев жалобу ООО «БСС» (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, 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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, конкурсной или аукционной 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 закупок 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.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель не согласен с определением победителя ООО «Теплый дом». По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно признал победителем ООО «Теплый дом», ввиду того, что у победителя совокупный размер неисполненных обязательств превышает предельный размер, указанный в едином реестре сведений о членах саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства Национального объединения строителей «НОСТРОЙ».

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения 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 г. № 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.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Комиссией установлено, что 06.02.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «ТЭК - торг», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о 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 – конкурс, процедура).

Согласно итоговому протоколу от 19.05.2023 № 3068/3 победителем признано ООО «Теплый дом».

Так, пунктом 1.8 части I Закупочной документации установлены требования законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, согласно которым Участник 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:

- участник закупки является членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства;
- 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);
- 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, в том числе по договору, заключаемому по итогам процедуры закупки, не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого участником был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 13 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Заявитель ссылается на то, что согласно данным Единого реестра сведений о членах саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства и их обязательствах Национального объединения строителей «НОСТРОИ» (<https://reestr.nostroy.ru>), ООО «Теплый Дом» (ИНН 5038121892) является членом СРО «Ассоциация содействия строительным организациям «Национальный альянс строителей», у которого предельный размер обязательств по договорам подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров не превышает шестьдесят миллионов рублей, что соответствует первому уровню ответственности.

Вместе с тем, согласно сведениям, размещенным на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок, ООО «Теплый Дом» (ИНН 5038121892) допущен к участию и с ним согласовано заключение договора по цене, определенной в установленном заказчиком порядке, но не выше цены, указанной в ценовом предложении участника по закупкам №№ 10664/ОКЭ-АО«РЖДстрой»/2022, 4444/ОКЭ-АО«РЖДстрой»/2022 на сумму 54 872 831,40 рублей.

Таким образом, как указывает Заявитель, на дату подачи заявки у победителя совокупный размер неисполненных обязательств составил 107 507 634,00 рублей, а на дату рассмотрения вторых частей заявок, совокупный размер неисполненных обязательств составил 191 135 150,40 рублей, что превышает предельный размер обязательств, имеющийся у данного участника.

В связи с чем, по мнению Заявителя, заявка ООО «Теплый Дом» не соответствует требованиям пункта 1.8 Закупочной документации и подлежит отклонению.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Согласно части 3 статьи 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств,

сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 ГрК РФ;

2) если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом настоящей части договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

В силу части 4 статьи 55.8 Градостроительного кодекса РФ установлено, что член СРО ежегодно в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере строительства, архитектуры и градостроительства, обязан уведомлять СРО о фактическом совокупном размере обязательств соответственно по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда, заключенным таким лицом в течение отчетного года с использованием конкурентных способов заключения договоров. Данное уведомление направляется членом СРО в срок до 1 марта года, следующего за отчетным, с приложением документов, подтверждающих такой фактический совокупный размер обязательств данного члена. Член СРО вправе не представлять в СРО документы, содержащаяся в которых информация размещается в форме открытых данных.

В соответствии с частью 5 статьи 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации самостоятельно при необходимости увеличения размера внесенного им взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до следующего уровня ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам, предусмотренного частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ, обязан вносить дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в порядке, установленном внутренними документами саморегулируемой организации.

Комиссией установлено, что сведениям из Единого реестра членов саморегулируемых организаций (<https://reestr.nostroy.ru/>) информация в разделе «Обязательства по договорам» относительно неисполнения обязательств отсутствует.

При этом Комиссия отмечает, что саморегулируемая организация самостоятельно отслеживает, в установленном законодательством порядке, соотношение размера компенсационного взноса и принятых членом СРО обязательств.

В свою очередь, Заказчик принимает решение о признании заявки соответствующей требованиям документации или нет на основании документов и сведений, представленных в заявке участником закупки.

При этом, Комиссия антимонопольного органа не может подменять собой полномочия СРО по контролю за уровнем ответственности участника СРО.

Дополнительно Управление сообщает, что ООО «Теплый Дом» может принять решение о внесении средств в компенсационный фонд в любой момент после подачи им заявки на участие в процедуре.

Так, ООО «Теплый Дом» в материалы дела была представлена выписка из СРО, согласно которой ООО «Теплый Дом» расширен уровень ответственности до второго уровня.

Таким образом, учитывая, что сведения о неисполнении ООО «Теплый Дом» обязательств по договорам отсутствуют в едином реестре членов СРО, заявка победителя соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика отсутствовали основания для отклонения такой заявки.

Относительно ссылок Заявителя на договоры, заключенные с ООО «Теплый Дом» по результатам проведения закупок № 10664/ОКЭ-АО«РЖДстрой»/2022, 4444/ОКЭ-АО«РЖДстрой»/2022 Комиссия отмечает, что указанные договоры находятся в стадии исполнения. В связи с чем, данные о возможном превышении совокупного размера неисполнительных обязательств по указанным договорам отсутствуют и будут известны после завершения исполнения договоров.

При этом, иных доказательств, подтверждающих несоответствие победителя требованиям Закупочной документации, Заявителем не представлено.

На основании изложенного, довод Заявителя о неправомерном допуске к участию заявки ООО «Теплый Дом», ввиду превышения размера неисполненных обязательств по договорам, не находит своего подтверждения и признается Комиссией необоснованным.

В свою очередь, Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БСС» (ИНН: 3906385210; ОГРН: 1193926014842) на действия АО «РЖДстрой» (ИНН: 7708587205; ОГРН: 1067746082546) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 25.05.2023 № НП/20931/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.