

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-293/23

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»

01.08.2023 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 24.07.2023 № 001/07Ж на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объекте: «Двухпутная вставка на перегоне Аркум - Северомуйск Восточно-Сибирской железной дороги» (извещение № 32312564628), 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 24.07.2023 № 001/07Ж на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право

заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объекте: «Двухпутная вставка на перегоне Аркум - Северомуйск Восточно-Сибирской железной дороги» (извещение № 32312564628) (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 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 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.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений принимает решение о необходимости выдачи предписания.

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 26.08.2022 (протокол № 408) (в редакции от 30.06.2023 (протокол № 422) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 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 случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений

в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная частью 5 статьи 4 Закона о закупках, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если

это предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), документацией о проведении закупки (далее – Документация):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 07.07.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 558 527 091, 20 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 15.08.2023;
4. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 16.08.2023;
5. Дата подведения итогов – 18.08.2023.

В ходе заседания 28.07.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения

представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 01.08.2023.

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 Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно установлены квалификационные требования к участникам закупки о наличии производственных мощностей (ресурсов), а также о наличии квалифицированного персонала.

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, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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

В соответствии с пунктом 1.9.3 части 1 Документации участник должен располагать, например, такими производственными мощностями

(ресурсами) для выполнения работ по предмету Конкурса, как:

- Бульдозер (132 кВт) – 2 единицы;
- Автогрейдер тяжелый Д398 (173 кВт) – 4 единицы;
- Вагоны-думпкары (60 тн) – 20 единиц;
- Хоппер-дозатор ЦНИИ-ДВЗ (60 тн) – 56 единиц и пр.

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 наличия производственных мощностей (ресурсов) участник в составе заявки должен представить:

- документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов на любом законном основании (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные договоры, иные документы);
- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений о наличии производственных мощностей, ресурсов, представленной в приложении № 1.3 Документации.

Также пунктом 1.9.4 части 1 Документации установлено, что участник должен располагать квалифицированным персоналом:

Рабочие – 177 человек;

Инженерно-технические работники – 28 человек;

Служащие – 10 человек;

Младший обслуживающий персонал и охрана – 5 человек.

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 наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:

- документ, подготовленный по Formе сведений о квалифицированном

персонале участника, представленной в приложении № 1.3 Документации.

При этом согласно пункту 3.15.2 Документации заявка участника, не соответствующая требованиям Документации, отклоняется.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком неправомерно установлены квалификационные требования

к участникам закупки о наличии производственных мощностей (ресурсов),

а также о наличии квалифицированного персонала, ввиду того, что заявки участников закупки, не имеющих соответствующих требованиям Документации производственных мощностей (ресурсов), а также соответствующего квалифицированного персонала, подлежат отклонению на стадии рассмотрения заявок.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что требования о наличии производственных мощностей (ресурсов)

и квалифицированного персонала установлены Заказчиком в соответствии

с положениями проектно-сметной документации и в полной мере отражают потребность в ресурсах для строительства объекта, являющегося предметом закупки.

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России установила, что требования к участникам закупки о наличии производственных мощностей (ресурсов), а также о наличии квалифицированного персонала на этапе подачи заявок являются неправомерными, поскольку не свидетельствуют

о невозможности надлежащего исполнения участником закупки обязательств

по договору, заключаемому по результатам проведения Конкурса, ввиду того, что такие трудовые и материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания участника победителем закупки, в связи с чем установление вышеуказанных требований налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в закупочной процедуре.

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, что положениями таблицы 6.1 проекта организации строительства, являющегося приложением

к Документации, предусмотрен примерный перечень основных машин

и механизмов, используемых для выполнения работ по устройству верхнего строения пути. Данный перечень носит справочный характер и может быть откорректирован с заменой на иные машины и механизмы со сходными характеристиками.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные действия Заказчика ограничивают количество участников Конкурса, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу <...> от 24.07.2023 № 001/07Ж на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объекте: «Двухпутная вставка на перегоне Аркум - Северомуйск Восточно-Сибирской железной дороги» (извещение № 32312564628) обоснованной.
2. Признать <...> нарушившим пункт 9 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 выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 01.08.2023 по делу № 223ФЗ-293/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела

от 01.08.2023 по делу № 223ФЗ-293/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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