

РЕШЕНИЕ

по делу № 079/06/106-01/2022

о нарушении законодательства о закупках

Резолютивная часть решения объявлена «11» января 2022 года г.
Биробиджан

В полном объеме решение изготовлено «14» января 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Еврейского УФАС России) в составе:

Председатель <...> <...>
комиссии:

Члены комиссии:
<...> <...>

- в отсутствие представителей Заявителя – <...> (уведомление от 28.12.2021 № 5-2221)

- при участии посредством видеоконференцсвязи представителей государственного заказчика – <...>. (копии доверенностей от 10.01.2022 № 01-11/13, № 01-11/10)

- при участии посредством видеоконференцсвязи представителя уполномоченного учреждения – <...> (копия доверенности от 10.01.2022 № 02/22),

рассмотрев жалобу <...> на действия государственного заказчика – <...>, уполномоченного учреждения - <...> о нарушении требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при осуществлении закупки для государственных нужд, путем

проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Выполнение работ по содержанию автомобильной дороги общего пользования регионального значения Облучье - Хинганск Еврейской автономной области» (извещение от 02.11.2021 № 0878500000221000683), в соответствии с ч. 15 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области поступила жалоба ООО <...> (вход. от 27.12.2021 № 02/5-1787) на действия государственного заказчика – <...> (далее – Заказчик), уполномоченного учреждения - <...> (далее – Учреждение) о нарушении требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), допущенных при осуществлении закупки для государственных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Выполнение работ по содержанию автомобильной дороги общего пользования регионального значения Облучье - Хинганск Еврейской автономной области» (извещение от 20.12.2021 № 0878500000221000894).

Жалоба подана в соответствии с требованиями ст. 105 Закона о контрактной системе.

В жалобе ООО <...> указано, что Заказчиком необоснованно установлены требования в соответствии с ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе. Заявитель просит Комиссию рассмотреть жалобу по существу, дать правовую оценку действиям (бездействию) заказчика при проведении закупки.

В адрес Еврейского УФАС России поступило возражение Учреждения по жалобе Заявителя (вход. № 01/5-1 от 10.01.2022), в котором указано следующее:

«В соответствии с частью 1 статьи 105 Закона № 44-ФЗ любой участник

закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет право обжаловать в судебном порядке или в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Согласно отчету, сформированному на основании общедоступной информации, полученной от АО <...> из открытых и публичных государственных информационных ресурсов, ООО <...> не заключило и не исполнило ни одного контракта. Основным видом деятельности заявителя является «Консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления». ООО <...> в качестве заявителя выступило по 344 жалобам.

Следует обратить внимание, что заявитель заявку на участие в аукционе не подавал, так же не подавал запросы на разъяснения положений документации.

Объектом закупок является выполнение работ по содержанию автомобильной дороги общего пользования регионального значения Облучье - Хинганск Еврейской автономной области. Срок выполнения работ: с момента подписания контракта по 20.12.2022 включительно. Заявитель указывает фактический адрес нахождения: <...>, что затрудняет исполнения контракта из-за территориальной удаленности заявителя.

Указанные обстоятельства свидетельствуют об отсутствии у заявителя материально-правовой заинтересованности участия в закупке, в связи с чем права и законные интересы участника закупки не могут быть нарушены.

Вместе с тем, в соответствии с частью 9 статьи 105 Закона № 44-ФЗ к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов. ООО <...> не является участником закупки, жалоба не содержит сведений о нарушении прав и интересов ООО <...> как участника закупки.

Согласно статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Аналогичные выводы в отношении ООО <...> содержатся в решении:

- от 25.11.2021 № 036/06/33-1181/2021 У ФАС по Воронежской области;
- от 28.10.2021 № 36/06/33-18/2021 УФАС по Воронежской области;
- от 22.10.2020 № 036/06/33-1237/2020 УФАС по Воронежской области;

- от 15.09.2020 № 979-ж/2020 УФАС по Челябинской области.

Таким образом учитывая тот факт, что действия заказчика не нарушают и не могут нарушать права и законные интересы ООО <...>, установление требования в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона № 44-ФЗ не повлекли никаких негативных последствий для участников закупки, заявка участника не была отклонена на основании установленного требования в соответствии с пунктом 2.3 приложения № 1 Постановления Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» и ни один из участников не был лишен возможности подать запрос о даче разъяснений по положению документации, просим признать жалобу ООО <...> необоснованной»

На заседании Комиссии представитель Учреждения доводы, изложенные в возражении, поддержала в полном объеме.

Изучив представленные документы, рассмотрев доводы жалобы, возражения Учреждения, проведя внеплановую проверку, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Еврейского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с нормой, закрепленной в ст. 1 Закона о контрактной системе указанный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок (ст. 6 Закона о контрактной системе).

Статьей 8 Закона о контрактной системе установлены следующие принципы обеспечения конкуренции:

1. Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

2. Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Таким образом, при осуществлении закупок Заказчик обязан соблюдать требования Закона о контрактной системе.

Под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором (часть 1 статьи 59 Закона о контрактной системе).

20 декабря 2021 года в единой информационной системе в сфере закупок по адресу <http://www.zakupki.gov.ru> и на электронной площадке ООО «РТС-тендер» по адресу <http://www.rts-tender.ru> Заказчиком размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0878500000221000894 и документация об электронном аукционе. В извещении о проведении электронном аукционе. В извещении о проведении электронного аукциона указана следующая информация, в том числе:

- ИКЗ 212790102219379010100100450014211244;

- наименование объекта закупки: выполнение работ по содержанию автомобильной дороги общего пользования регионального значения Облучье - Хинганск Еврейской автономной области

- начальная (максимальная) цена контракта: 4 677 389,02;

- дата проведения электронного аукциона: 30.12.2021.

Частью 1 ст. 2 Закона о контрактной системе установлено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно ч. 1 ст. 4 ГК РФ акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие.

Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона № 087850000221000894 Заказчик проводил закупку с 20.12.2021, то есть в период действия Закона о контрактной системе в старой редакции. Соответственно, все процедуры, проводимые в рамках данной закупки должны проходить согласно требованиям, установленным Законом о контрактной системе в редакции от 02.07.2021.

В соответствии с ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной ч. 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с ч. 1, ч.ч. 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) ст. 31 настоящего Федерального закона.

Исходя из ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Согласно п. 6 ч. 5 ст. 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в ст. 42 настоящего Федерального закона, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с п. 1 ч. 1, ч.ч. 2 и 2.1 (при наличии таких требований)

ст. 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с ч. 1.1 (при наличии такого требования) ст. 31 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2021 № 2571 «О дополнительных требованиях к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также об информации и документах, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям, и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов правительства Российской Федерации» (далее – Постановление № 2571) установлено, что Постановление Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее – Постановление № 99) утратило силу.

Согласно ч. 5 Постановления № 2571 настоящее постановление вступает в силу с 1 января 2022 г. и применяется при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, извещения об осуществлении которых размещены в единой информационной системе либо приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) по которым направлены после дня вступления в силу настоящего постановления.

Таким образом, при рассмотрении данных жалоб необходимо применять положения Постановления № 99.

Пунктом 1 Постановления № 99 установлено, что к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, предъявляются дополнительные требования согласно Приложению № 1. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными Приложением № 1 к настоящему постановлению.

В извещении о проведении электронного аукциона от 20.12.2021 № 0878500000221000894, а также в документации об электронном аукционе установлен объект закупки: выполнение работ по содержанию автомобильной дороги общего пользования регионального значения Облучье - Хинганск Еврейской автономной области. Начальная (максимальная) цена контракта: 4 677 389,02 руб.

В п. 2(3) Приложения № 1 к Постановлению № 99 установлено, что при выполнении работ ремонту, содержанию автомобильных дорог, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) для обеспечения федеральных нужд превышает 10 млн. рублей, для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, муниципальных нужд - 5 млн. рублей к участникам закупки предъявляются дополнительные требования о наличии 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, реконструкции объекта капитального строительства, в том числе линейного объекта, либо одного контракта (договора), заключенного в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» или Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» на выполнение работ по ремонту, содержанию автомобильных дорог.

При этом стоимость такого одного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Установлено, что Заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона от 20.12.2021 № 0878500000221000894, а также в документации об электронном аукционе необоснованно установлены дополнительные требования, предусмотренные ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе, Постановлением № 99, также исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с ч. 2 ст. 31, так как начальная (максимальная) цена контракта: 4 677 389,02 руб.

не превышает 5 млн. рублей.

Таким образом, Заказчиком нарушены требования ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе, Постановления № 99.

Следовательно, доводы жалобы являются обоснованными.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, 106, 107 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу Общества с ограниченной ответственностью <...> на действия государственного заказчика - <...>, уполномоченного учреждения – <...> о нарушении требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», допущенных при осуществлении закупки для государственных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Выполнение работ по содержанию автомобильной дороги общего пользования регионального значения Облучье - Хинганск Еврейской автономной области» (извещение от 20.12.2021 № 0878500000221000894), признать обоснованной.
2. Признать государственного заказчика - <...>, уполномоченного учреждения – <...> нарушившими требования части 6 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», при осуществлении закупки для государственных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Выполнение работ по содержанию автомобильной дороги общего пользования регионального значения Облучье - Хинганск Еврейской автономной области» (извещение от 20.12.2021 № 0878500000221000894).
3. Выдать государственному заказчику - <...>, уполномоченного учреждения – <...> предписание для устранения нарушений требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», указанных в настоящем решении.

4. Выдать Аукционной комиссии уполномоченного учреждения – <...> предписание для устранения нарушений требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

5. Выдать Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание в целях устранения нарушений требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», указанных в настоящем решении.

6. В соответствии с требованиями статьи 107 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» передать материалы дела должностному лицу, уполномоченному составлять протоколы по делам об административных правонарушениях, для решения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Еврейской автономной области.