

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-31/22

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Ермак» 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»**

19.01.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>.,

при участии представителей:

ПАО «Ростелеком»: <...>.,

ООО «Ермак»: <...>.,

представители АО «ЕЭТП» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Ермак» б/д б/н, направленную письмом Санкт-Петербургского УФАС России от 17.01.2021 № 78/861/22, на действия (бездействие) заказчика

ПАО «Ростелеком» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательских и строительно-монтажных работ по строительству сетей связи B2C/B2B/B2G/B2O для нужд филиала в Ярославской

и Костромской областях ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110749823), 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 ООО «Ермак» (далее – Заявитель) б/д б/н, направленная письмом Санкт-Петербургского УФАС России от 17.01.2021 № 78/861/22, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательских и строительно-монтажных работ по строительству сетей связи В2С/В2В/В2G/В2О для нужд филиала в Ярославской и Костромской областях ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110749823) (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 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, 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 закупках товаров, работ и услуг ПАО «Ростелеком», утвержденного решением Совета директоров ПАО «Ростелеком» (протокол от 15.06.2021 № 12) (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе (далее – ЕИС) предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, документацией о проведении Конкурса, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 21.10.2021;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 133 407 000 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 22.11.2021;
4. На участие в Конкурсе подано 8 заявок;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок на участие в Конкурсе – 03.12.2021;
6. По итогам рассмотрения первых частей заявок на участие в Конкурсе допущено 8 участников закупки;

7. Дата подачи и сопоставления дополнительных ценовых предложений – 30.11.2021;
8. Дата рассмотрения вторых частей заявок на участие в Конкурсе – 30.12.2021;
9. По результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в Конкурсе соответствующей требованиям Документации признана 6 заявок участников закупки;
10. Дата подведения итогов Конкурса – 30.12.2021;
11. По итогам проведения Конкурса Заказчиком принято решение заключить договор участниками закупки с идентификационным номером: «738051» с предложением о цене договора в размере 23 961 106, 67 рублей; «736216» с предложением о цене договора в размере 10 593 010, 95 рублей (далее – Победители).
12. Между Заказчиком и Победителями заключены договоры от 13.01.2022 № 3829379, от 13.01.2022 № 3829389.

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, комиссии по осуществлению закупок 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 принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя от участия в Конкурсе, в связи с несоответствием Заявителя требованиям Документации.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

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

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках определено, что 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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации (далее – СРО) в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта

объектов капитального строительства, если иное не установлено ГрК РФ.

В соответствии с требованиями части 3 статьи 55.8 ГрК РФ член СРО имеет право осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору строительного подряда, заключаемому с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

– наличие у СРО, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 ГрК РФ;

– если совокупный размер обязательств по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов заключения договоров, не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 статьи 55.16 ГрК РФ. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, которые могут быть заключены членом СРО с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

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

Вместе с тем пунктом 1 части 11 статьи 55.16 ГрК РФ установлено, что минимальный размер вклада в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена СРО в области инженерных изысканий или СРО в области архитектурно-строительного проектирования, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации с использованием конкурентных способов заключения договоров, в соответствии с первым уровнем ответственности составляет сто пятьдесят тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает двадцать пять миллионов рублей.

Подпунктом 1 пункта 11 раздела 2 «Информационная карта» к Документации установлено требование к участникам закупки о соответствии требованиям устанавливаемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки.

В соответствии с положениями вышеуказанного пункта Документации:

«Участник закупки должен быть членом СРО зарегистрированной в соответствии с ГрК РФ.

При этом участник должен соответствовать не менее чем: Первому уровню ответственности члена СРО в области строительства, по подготовке проектной документации, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров в соответствии с п.п.1 части 13 статьи 55.16 ГрК РФ.

Соответствие Участника данным требованиям подтверждается выписками из реестров членов СРО, выданных не позднее 1 (Одного) месяца до планируемой даты окончания подачи заявок, в соответствии с требованиями, ГрК РФ.

Указанное требование не применяется в случаях, указанных в ГрК РФ.

Требования к СРО: Внесение саморегулируемой организации в государственный реестр саморегулируемых организаций».

При этом подпунктом 2 пункта 7.1.9 Документации установлено, что основанием для отказа в допуске участнику Конкурса является, в том числе несоответствие участника закупки требованиям Документации.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов закупки от 30.11.2021 № 32110749823/2 Заказчиком принято решение о признании Заявителя не соответствующим требованиям Документации, поскольку у Заявителя отсутствует право заключения договоров на подготовку проектной документации, по договорам подряда, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя

представил сведения и пояснил, что Заявителем в составе заявки представлена выписка из реестра членов СРО от 27.10.2021 № 0000000000000000000000004085

(далее – Выписка) с уровнем ответственности по обязательствам по договору подряда на подготовку проектной документации без указания на конкурентные способы заключения договоров. При этом Заявителем в составе заявки приложено гарантийное письмо от 12.11.2021 № 12-1121, согласно которому Заявитель, в случае признания победителем закупки, обязуется внести взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, соответствующий первому уровню ответственности.

Дополнительно представитель Заявителя представил сведения и пояснил, что 24.12.2021 Заявителем в адрес Заказчика направлена выписка из реестра членов СРО от 16.12.2021 № 0000000000000000000000004720, в соответствии с которой Заявитель обладает первым уровнем ответственности на выполнение работ по подготовке проектной документации по договорам подряда, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Вместе с тем представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что исходя из Выписки, представленной в составе заявки Заявителя, следует, что у Заявителя на момент подачи заявки на участие в Конкурсе отсутствовало право заключения договоров на подготовку проектной документации, по договорам подряда, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, в связи с чем Заказчиком в силу подпункта 2 пункта 7.1.9 Документации принято решение отклонить заявку Заявителя от участия в Конкурсе.

Кроме того, частью 11 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что участник конкурентной закупки вправе изменить свою заявку до истечения срока подачи заявок.

Таким образом, документы и сведения, направленные Заявителем в адрес Заказчика после окончания срока подачи заявок, не учитываются Заказчиком при рассмотрении заявок участников закупки.

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено, что документы и сведения, представленные в составе заявки Заявителя, содержат информацию об уровне ответственности члена СРО, не соответствующем установленным требованиям Документации.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя ввиду несоответствия требованиям Документации, не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Ермак» (ИНН: 3812115586; ОГРН: 1153850038583) б/д б/н, направленную письмом Санкт-Петербургского УФАС России от 17.01.2021 № 78/861/22, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» (ИНН: 7707049388; ОГРН: 1027700198767)

при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательских и строительно-монтажных работ по строительству сетей связи В2С/В2В/В2G/В2О для нужд филиала в Ярославской и Костромской областях ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110749823) необоснованной.

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