

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-313/23

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»

16.08.2023 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 видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 28.07.2023 № 28/07 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов водоснабжения и водоотведения (извещение № 1018/ОКЭ-ЦДТВ/23, размещенное на сайте www.rts-tender.ru), 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 28.07.2023 № 28/07 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг

по организации технологического процесса работы объектов водоснабжения и водоотведения (извещение № 1018/ОКЭ-ЦДТВ/23, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) (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 заказчики 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 закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 28.06.2018 (протокол № 26) (в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров <...> от 07.03.2023 (протокол № 9) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 24.05.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 180 690 172, 42 руб.;

3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 09.06.2023;
4. На участие в Конкурсе подано 3 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 06.07.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок Заказчиком принято решение об отклонении всех заявок участников закупки, в связи с чем Конкурс признан несостоявшимся.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 03.08.2023 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 16.08.2023.

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 при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя от участия в Конкурсе в связи с предоставлением в составе заявки недостоверной информации.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились 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 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 Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

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

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что под конкурсом понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки

и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации установлено порядок оценки по подкритерию «Опыт участника» критерия «Квалификация участника», в соответствии с которым оценка осуществляется на основании документов, представленных каждым участником в составе заявки,

в соответствии с пунктом 1.9.1 Документации.

При этом пунктом 1.9.1 Документации установлено, что в подтверждение опыта оказания услуг/выполнения работ участник в составе заявки представляет:

1) документ, подготовленный в соответствии с формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 к Документации;

2) акты об оказании услуг и/или выполнении работ;

3) договоры на оказание услуг и/или выполнение работ, (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

4) копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками конкурса (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.);

5) копии документов, подтверждающих оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника конкурса, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств

по договору, указанному участником в «Форме сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг», представленной в приложении

№ 1.3 к Документации, с отметкой обслуживающего банка об исполнении).

При этом в соответствии с формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3

к Документации, участникам закупки необходимо указать, в том числе наличие жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или третьих лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору.

Кроме того, пунктом 2.2 приложения № 1.4 к Документации установлен подкритерий «Квалификация персонала» критерия «Квалификация участника», в соответствии с которым оценка осуществляется на основании документов, представленных каждым участником в составе заявки, в соответствии с пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации.

При этом пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации установлено следующее:

«В подтверждение наличия персонала, задействованного при оказании услуг, а именно персонала, указанного в таблице «Минимальное количество квалифицированного персонала, необходимого для оказания услуг», участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с формой сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 к Документации;

- удостоверение по электробезопасности с группой допуска не ниже III, в соответствии с Правилами технической эксплуатации электроустановок потребителей электрической энергии, утвержденных Приказом Минэнерго России от 12.08.2022 № 811 и Приказом Минтруда России от 15.12.2020 № 903н «Об утверждении правил по охране труда при эксплуатации электроустановок» - для электромонтеров по ремонту и обслуживанию электрооборудования.

- согласия на обработку персональных данных на каждого субъекта персональных данных, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, по форме приложения № 1.3 к Документации;

- копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иных договоров на оказание услуг по предоставлению персонала;

- копии патентов, выданные в соответствии с Федеральным законом «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25.07.2002 № 115-ФЗ (копии основной и оборотной стороны патента), в случае предоставления участником персонала, являющегося иностранными гражданами;

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника,

при сопоставлении заявок по подкритерию «Квалификация персонала» оценка осуществляется в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника».

Пунктом 3.6.5 Документации установлено, что в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, Заказчик обязан отстранить такого участника закупки на любом этапе проведения закупки.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок участников Конкурса от 06.07.2023 № 1018/ОКЭ-ЦДТВ/23/1 Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя от участия в Конкурсе на основании пункта 3.6.5 Документации в связи с предоставлением в составе заявки информации, не соответствующей действительности, а именно:

1. В представленных участником документах содержатся недостоверные сведения о наличии квалифицированного персонала (в документах указаны сведения о персонале, не соответствующие действительности), а также недостоверные персональные данные специалистов;
2. В представленных сведениях об опыте выполнения работ, оказания услуг по договорам с <...> содержится недостоверная информация в реквизитах платежных поручений.

Представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России сообщили, что Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя, поскольку в составе заявки Заявителем представлены сведения, в том числе о наличии опыта и квалифицированного персонала, соответствующие действительности.

1. На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что в качестве подтверждения сведений о наличии квалифицированного персонала в заявке Заявителя представлены сведения в отношении Козловой И.Э.

При этом представителями Заказчика представлены объяснения <...> от 23.03.2023, в соответствии с которыми она договор с <...> (член коллективного участника Заявителя) не заключала, а также не давала согласия на обработку персональных данных, в связи с чем Заказчик приходит к выводу, что договоры, представленные Заявителем в составе заявки, являются фальсифицированными.

Кроме того, представители Заказчика сообщили, что Заявителем также представлены сведения в отношении <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...>

При этом представители Заказчика пояснили, что в ходе проверки установлено следующее:

- по информации УТ МВД России по ПФО паспорт <...> является недействительным с 26.12.2019 в связи с достижением 45 лет;
- <...> отчество «<...>» фактически не принадлежит;
- <...> имя «<...>» фактически не принадлежит;
- паспорт <...> является недействительным с 20.10.2022 в связи с непригодностью к использованию;
- <...> фамилия «<...>» фактически не принадлежит;
- дата рождения <...> <...> не принадлежит;
- по информации с официального сайта ФНС России указанные в отношении <...> и <...> ИНН фактически им не принадлежат.

Изучив представленные материалы, Комиссией ФАС России установлено, что несоответствие персональных данных вышеуказанных специалистов не свидетельствуют об отсутствии трудовых отношений с Заявителем.

Кроме того, представленные объяснения <...> от 23.03.2023 не являются надлежащим подтверждением недостоверности заключенного с ней договора, поскольку не имеют нотариального заверения.

2. Также представители Заказчика сообщили, что в качестве подтверждения наличия опыта оказания услуг в составе заявки Заявителя представлены договоры от 25.08.2020 №№ ГСП-ВС-03, ГСП-ВС-04.

Вместе с тем представители Заказчика пояснили следующее:

- По договору от 25.08.2020 № ГСП-ВС-03 в приложенной таблице сведений об опыте оказанных услуг имеется ссылка на платежное поручение от 25.11.2020 № 3251 на сумму 116 654,26 руб. без НДС. При этом фактически в составе заявки приложено платежное поручение № 3251 на сумму 116 654,26 руб. без НДС, но с другой датой – от 23.12.2020.

- По договору от 25.08.2020 № ГСП-ВС-04 в приложенной таблице сведений об опыте оказанных услуг имеется ссылка на платежное поручение от 23.11.2020 № 3778 на сумму 457 952,48 руб. без НДС. Фактически в составе заявки приложено платежное поручение № 3778 на сумму 457 952,48 руб. без НДС, но с другой датой – от 23.12.2020.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что указанные факты несоответствия реквизитов платежных поручений возникли ввиду допущенной технической ошибки при формировании заявки на участие в Конкурсе.

Изучив представленные материалы, Комиссией ФАС России установлено, что технические ошибки, допущенные при формировании заявки, в том числе в части некорректных реквизитов актов, не свидетельствуют об отсутствии у участника опыта оказания соответствующих предмету закупки услуг.

Кроме того, Комиссия ФАС России отмечает, что требование о предоставлении в составе заявки копий платежных поручений, представленных к договорам, подтверждающим наличие опыта выполнения работ (оказания услуг), является неправомерным, поскольку само по себе составление и подписание сторонами акта о выполненных работах (оказанных услуг) устанавливает фактическое участие контрагента в исполнении принятых на себя обязательств по договору, что, в свою очередь, уже свидетельствует о факте выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с условиями заключенного договора (если иное не предусмотрено договором).

Также в соответствии с пунктом 3.6.5 Документации если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям документации о закупке оценка заявки по соответствующим критериям осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, за исключением случаев, если такая информация является недостоверной

Вместе с тем представителями Заказчика не представлено достаточных сведений, однозначным образом свидетельствующих о недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником

в составе заявки.

Кроме того, Комиссия ФАС России отмечает, что доказательства, представленные Заказчиком в подтверждение недостоверности сведений

в составе заявки Заявителя, не свидетельствуют об их несоответствии действительности, а лишь указывают, в том числе на технические ошибки, допущенные Заявителем при формировании заявки, что, в свою очередь, не свидетельствует о предоставлении Заявителю необоснованного преимущественного положения.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках

и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> от 28.07.2023 № 28/07 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов водоснабжения и водоотведения (извещение № 1018/ОКЭ-ЦДТВ/23, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) обоснованной.
2. Признать <...> нарушившим часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 16.08.2023 по делу № 223ФЗ-313/23 не выдавать, поскольку предписание ранее выдано в соответствии с решением от 16.08.2023 по делу № 223ФЗ-312/23.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 16.08.2023 № 223ФЗ-313/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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