РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-8/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Лидер Строй» 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»

18.01.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>(далее - Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

Московский Фонд Реновации жилой застройки: <...>,

ООО «Лидер-Строй»: <...>,

представители ООО «РТС-Тендер» 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 ООО «Лидер-Строй» от 30.12.2020 № 12 на действия (бездействие) заказчика Московского Фонда Реновации жилой застройки при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период выполнения проектно-изыскательских работ и на период строительства, на выполнение проектно-изыскательских и подрядных работ по строительству объекта: «Жилой дом с приспособлением подземной автостоянки подзащитное сооружение гражданской обороны «укрытие» (ЗСГО), с инженерными сетями и благоустройством территории (со сносом жилого здания по адресу: ул. Изумрудная, д. 28, корп. 1) по адресу: г. Москва, район Лосиноостровский, ул. Изумрудная, земельный участок 28 (ул. Изумрудная, вл. 28) (Северо-Восточный административный округ) (извещение № 32009795552), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Лидер-Строй» (далее - Заявитель) от 30.12.2020 № 12 на действия (бездействие) заказчика Московского Фонда Реновации жилой застройки (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период выполнения проектно-изыскательских работ и на период строительства, на выполнение проектно-изыскательских и подрядных работ по строительству объекта: «Жилой дом с приспособлением подземной автостоянки подзащитное сооружение гражданской обороны «укрытие» (ЗСГО), с инженерными сетями и благоустройством территории (со сносом жилого здания по адресу: ул. Изумрудная, д. 28, корп. 1) по адресу: г. Москва, район Лосиноостровский, ул. Изумрудная, земельный участок 28 (ул. Изумрудная, вл. 28) (Северо-Восточный административный округ) (извещение № 32009795552) (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.

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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг Московского Фонда Реновации жилой застройки, утвержденным решением Совета Московского фонда реновации жилой застройки (далее - Положение о закупке).

В соответствии с частью 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 (далее - ЕИС) 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 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 об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. извещение о проведении Конкурса, документация о проведении закупочной процедуры (далее - Извещение, Документация) размещены в ЕИС - 11.12.2020;

2. начальная (максимальная) цена договора - 1 520 820 599 рублей;

3. дата окончания подачи заявок - 28.12.2020;

4. на участие в Конкурсе подано - 4 заявки;

5. признаны соответствующими все заявки;

6. дата подведения итогов - 29.12.2020;

7. победителем признан участник № 1094 - ООО «ПСК Строймонолит» (далее - Победитель) с предложением о цене договора 1 505 612 390 рублей.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 14.12.2020 до 18.12.2020.

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 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.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком при проведении Конкурса осуществлена ненадлежащая оценка заявки Заявителя по показателю «Наличие опыта выполнения подрядных работ по строительству объектов капитального строительства» критерия «Квалификация участника закупки».

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и пояснил, что при проведении закупки Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя 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.

В соответствии с частью 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.

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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.

Приложением № 5 Документации установлены критерии оценки заявок на участие в конкурсе, их содержание, значимость и порядок оценки.

В соответствии с пунктом 2 Приложения № 5 установлен следующий порядок оценки «Квалификация участника закупки»:

«Содержание: Оценивается заявка участника закупки по наличию опыта выполнения подрядных работ по строительству объектов капитального строительства за три года, предшествующих дате осуществления закупки. Договор (контракт) должен быть заключен в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

Сведения подтверждаются: копиями договоров с актами приемки выполненных работ (По форме КС-2 с приложением КС-3) (Приложение № 14 к конкурсной документации). Сумма выполненных работ, определяется по сумме стоимости выполненных работ, указанной в актах приемки выполненных работ (по форме КС-2 с приложением КС-3), подтвержденных документально.

Порядок оценки: Оценка в 0 баллов будет присвоена участнику закупки, который в составе Заявки не представил предложение по указанному показателю, не представил (представил не в полном объеме) подтверждающие документы. Далее баллы будут присваиваться в зависимости от объема выполненных работ, определенного по сумме стоимости выполненных работ, указанной в актах выполненных работ, подтвержденных документально, определяется по формуле:

(Ki / Kmax) x КЗ x 100, где:

КЗ - коэффициент значимости показателя;

Ki - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

Kmax - максимальное предложение из предложений по показателю, сделанных участниками закупки.

Рейтинг предложения по критерию оценки «Квалификация участника закупки» по показателю «Наличие опыта выполнения подрядных работ по строительству объектов капитального строительства» равен оценке в баллах, полученной участником закупки по результатам оценки по показателю оценки с учетом коэффициента значимости показателя».

В итоговом протоколе от 29.12.2020 № 181-1120-ОК-1 приведен расчет баллов по каждому из критериев, указанных в Приложении № 5 Документации, согласно которому Заявителю по показателю «Наличие опыта выполнения подрядных работ по строительству объектов капитального строительства» критерия «Квалификация участника закупки» присвоено 28, 08 баллов.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что в составе заявки Заявитель представил 10 исполненных договоров и акты, подтверждающие стоимость выполненных работ. Из указанных договоров 7 заключены в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Законом о закупках и признаны конкурсной комиссией Заказчика соответствующими требованиями Документации.

По 2 договорам, заключенным в 2016 году, датированы 2016-2020 годами. При этом конкурсной комиссией Заказчика при оценке заявок на участие в Конкурсе учтена сумма выполненных работ за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в Конкурсе, в связи с чем конкурсной комиссией по данному показателю присвоено 28,08 баллов.

Вместе с тем, изучив вышеуказанный порядок оценки и представленные Заказчиком материалы, Комиссией ФАС России установлено, что оценка заявок участников Конкурса по показателю «Наличие опыта выполнения подрядных работ по строительству объектов капитального строительства» критерия «Квалификация участника закупки» произведена Заказчиком ненадлежащим образом, поскольку по данному показателю присвоены баллы в отношении части выполненных работ по представленным участниками договорам, а также их стоимости вместо учета полной стоимости исполненных договоров.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации ненадлежащий порядок оценки заявок участников Конкурса по показателю «Наличие опыта выполнения подрядных работ по строительству объектов капитального строительства» критерия «Квалификация участника закупки» нарушают часть 1 статьи 2, пункты 13, 14 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.

Вместе с тем выявленное нарушение не повлияли на результаты закупки, поскольку при пересчете баллов участников закупки с учетом полной стоимости исполненных договоров победитель закупки не меняется.

Учитывая, что текст Жалобы содержит указание на нарушение пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. Согласно пункту 4.4.6 Документации «Участник процедуры закупки не является офшорной компанией, зарегистрированной на территории государства и территорий, установленных приказом Минфина России от 13.11.2007 № 108 Н «Об утверждении Перечня государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) непредусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны)».

Вместе с тем действующим законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не установлен запрет на участие в закупках лиц, не зарегистрированных на территории Российской Федерации, на особых территориях, называемых офшорными зонами, в связи с чем, участие в закупке офшорных компаний не противоречит требованиям Закона о закупках.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленное нарушение на результаты проведения Конкурса не повлияло, поскольку по указанному основанию заявки участников Конкурса не отклонялись.

3. В соответствии с пунктом 35 Постановления Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке» (далее - Постановление № 908) протоколы, составленные в ходе закупки, размещаются также в графическом виде.

Согласно пункту 9 Постановления № 908 под графическим видом понимается файл с графическим образом оригинала документа.

Вместе с тем, изучив сведения, размещенные в ЕИС, Комиссией ФАС России установлено, что при проведении Конкурса Заказчиком не размещены протоколы в графическом виде.

Таким образом, действия Заказчика, не разместившего протоколы в графическом виде, не соответствуют пункту 35 Постановления № 908, противоречат части 5 статьи 4 Закона о закупках, нарушают часть 14 статьи 3.2 Закона о закупках.

4. 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.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках документом, регламентирующим деятельность заказчика, является положение о закупке.

При этом согласно части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений), а также иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 15 Документации заявки на участие в закупке подаются участниками на бумажном носителе.

В соответствии с пунктом 18 Документации запросы о разъяснении положений конкурсной документации, подаваемые в письменном виде по форме Приложения № 12 должен предоставляться по адресу: Фонд реновации, г. Москва, Милютинский переулок, д. 5, стр. 2, каб. 711. Запрос о разъяснении положений конкурсной документации, поданный в ином порядке, рассмотрению не подлежит.

В соответствии с разделом 9(1) Положения о закупке предусмотрено проведение закупочной процедуры путем конкурса не в электронной форме.

Согласно пункту 9(1).10 Положения о закупке при проведении процедуры закупки в письменной форме направление участниками такой закупки запросов о даче разъяснений положений извещения об осуществлении конкурентной закупки и (или) документации о конкурентной закупке, осуществляется в письменной форме по адресу и в порядке, установленным в документации о закупке. Размещение в ЕИС таких разъяснений обеспечивается Заказчиком.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что Конкурс проводится в соответствии с требованиями Закона о закупках, а также Положения о закупке, предусматривающего проведение закупочной процедуры в виде конкурса не в электронной

форме.

Вместе с тем, изучив имеющиеся материалы, Комиссией ФАС России установлено, что согласно сведениям, размещенным в ЕИС, местом нахождения Заказчика, а также местом предоставления Документации, предоставления разъяснений Документации и подачи заявки на бумажном носителе является г. Москва, с связи с чем проведение закупки не в электронной форме во время введения в соответствующем субъекте Российской Федерации ограничительных мер, связанных с распространением *новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-NCOV, признанной обстоятельством непреодолимой силы, может привести к ограничению конкуренции, а также к ограничению количества потенциальных участников закупки, не имеющих возможности представить заявку на бумажном носителе по указанному в Документации адресу, а также направить соответствующий запрос о разъяснении положений Документации.*

Учитывая изложенное, действия Заказчика, осуществляющего проведение Конкурса не в электронной форме, а также установившего возможность подачи запросов на разъяснение Документации исключительно в письменной форме, нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленное нарушение на результаты проведения Конкурса не повлияло, поскольку по указанному основанию жалобы не подавались.

На основании вышеизложенного Комиссия ФАС России

***Р Е Ш И Л А**:*

1.
    1.
        1. Признать жалобу ООО «Лидер-Строй» (ИНН: 6213009640; ОГРН: 1106215000946) от 30.12.2020 № 12 на действия (бездействие) заказчика Московского Фонда Реновации жилой застройки (ИНН: 7703434808; ОГРН: 1177700018319) при проведении открытого конкурса на право заключения

договора на оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период выполнения проектно-изыскательских работ и на период строительства, на выполнение проектно-изыскательских и подрядных работ по строительству объекта: «Жилой дом с приспособлением подземной автостоянки подзащитное сооружение гражданской обороны «укрытие» (ЗСГО), с инженерными сетями и благоустройством территории (со сносом жилого здания по адресу: ул. Изумрудная, д. 28, корп. 1) по адресу: г. Москва, район Лосиноостровский, ул. Изумрудная, земельный участок 28 (ул. Изумрудная, вл. 28) (Северо-Восточный административный округ) (извещение № 32009795552) обоснованной.

2. Признать Московский Фонд Реновации жилой застройки нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 13, 14 части 10 статьи 4, часть 14 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Не выдавать обязательное к исполнению предписание, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 18.01.2021 № 223ФЗ-8/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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