

Решение № 055/07/3.2-96/2024

о признании жалобы необоснованной

01.02.2024

Омск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЕвроТехСтрой» (далее – ООО «ЕвроТехСтрой, Общество, Заявитель) на действия некоммерческой организации «Фонд защиты прав граждан – участников долевого строительства Омской области» (далее – Фонд, Заказчик, Организатор закупки, Ответчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение строительно-монтажных работ по завершению строительства объекта: 280 квартирный кирпичный жилой дом, расположенный по адресу: ул. Тарская, ул. Яковлева в Центральном АО. Идентификатор объекта: р-15627 (извещение № 32312977980 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) (далее – открытый конкурс, закупка),

в отсутствие представителя Заявителя, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы,

при участии представителей Ответчика - <...>. (доверенность от 28.11.2023 № б/н, личность удостоверена паспортом),

при участии <...>. (личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 24.01.2024 № 738/24), который полагает, что при проведении открытого конкурса Заказчиком нарушены положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а именно Заказчиком неправомерно принято решение об отказе от заключения договора с ООО «ЕвроТехСтрой» по результатам проведенного конкурса. В обоснование своей позиции Общество указывает следующее.

Для участия в закупке Заявителем подана заявка. Заявке присвоен порядковый № 2.

Согласно протоколу подведения итогов конкурса (заявка в двух частях) № 2914452 от 15.12.2023 при рассмотрении вторых частей заявок участников, победителем признано ООО «ЕвроТехСтрой», как лицо, соответствующее требованиям, предъявляемым к участникам конкурса.

Вместе с тем, 24.01.2024 Организатором закупки проведено заседание конкурсной комиссии и подготовлен протокол об отказе от заключения договора с победителем конкурса. Основанием для отказа от заключения договора, комиссия указала на несоответствие победителя требованиям конкурсной документации, а именно пункту 12.7.

Об отказе от заключения договора Заказчик уведомил Общество путем направления второго экземпляра вышеназванного протокола.

На основании изложенного, Общество просит приостановить решение конкурсной комиссии по отказу от заключения договора с победителем до рассмотрения жалобы по существу, признать незаконными и необоснованными действия комиссии по принятию решения об отказе от заключения договора, признать протокол об отказе от заключения договора с победителем недействительным, выдать предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации, обязать Заказчика заключить договор с победителем конкурса.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 26.01.2024 № ГЛ/504/24

Фондом представлены пояснения относительно доводов, изложенных в жалобе Заявителя, а также копии запрашиваемых документов (вх. от 29.01.2024 № 936-ЭП/24).

На заседании Комиссии 01.02.2024 представитель Заказчика поддержал ранее приведенные доводы в письменных пояснениях.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 20.11.2023 в ЕИС Фондом размещено извещение о проведении открытого конкурса (заявка в двух частях) в электронной форме на выполнение строительно-монтажных работ по завершению строительства объекта: 280 квартирный кирпичный жилой дом, расположенный по адресу: ул. Тарская, ул. Яковлева в Центральном АО. Идентификатор объекта: р-15627.

Конкурсная документация и извещение о проведении конкурса, с учетом внесенных изменений содержат следующие сроки:

дата начала и окончания срока подачи заявок: с 20.11.2023 по 13.12.2023.

дата подведения итогов – 15.12.2023.

15.12.2023 Заказчиком опубликован протокол подведения итогов конкурса № 2914452, в соответствии с которым для участия в конкурсе подано две заявки. Участник ООО «СПК «СИБЦЕНТРОСТРОЙ» признан не соответствующим требованиям документации, а участник ООО «ЕвроТехСтрой» признан победителем конкурса.

24.01.2024 Заказчиком на электронной площадке www.rts-tender.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещен протокол отказа от заключения договора с ООО «ЕвроТехСтрой». В качестве обоснования указано – не соответствие победителя требованиям пункта 12.7 конкурсной документации на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по завершению строительства объекта: 280 квартирный кирпичный жилой дом, расположенный по адресу: ул. Тарская, ул. Яковлева в Центральном АО. Идентификатор объекта: р-15627

Уведомлением Омского УФАС России от 26.01.2024 № ГЛ/504/24 закупка приостановлена.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителя Ответчика, Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 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 подзаконными 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.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и положения о закупке.

К числу основных начал гражданского законодательства относится равенство участников регулируемых им отношений (пункт 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ). Согласно пункту 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

В случае выражения (реализации) волеизъявления на возникновение гражданских прав и обязанностей в рамках правоотношений, урегулированных нормами ГК РФ, выбранная форма реализации должна

соответствовать всем предусмотренным законом требованиям к содержанию этих правоотношений.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения. Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Положениями статей 447-448 ГК РФ не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем. Согласно части 4 статьи 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Согласно части 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом в целях данного Федерального закона 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 частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

В части 5 статьи 21.1 Федерального закона от 30.12.2004 № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» указано, что Фонд субъекта Российской Федерации осуществляет закупки в соответствии с Законом о закупках. Уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, указанный в части 1 статьи 23 Закона № 214, вправе установить обязательные квалификационные требования к участникам закупок, связанные с поставкой товаров, выполнением работ или оказанием услуг, необходимых для завершения строительства объекта незавершенного строительства или объекта инфраструктуры, права на которые переданы в порядке, предусмотренном статьями 201.15.1 - 201.15.2-1 Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон № 127).

Такие требования установлены в приказе Минстроя России от 21.12.2020 № 810/пр «Об обязательных квалификационных требованиях к участникам закупок, связанных с поставкой товаров, выполнением работ или оказанием услуг, необходимых для завершения строительства объекта незавершенного строительства или объекта инфраструктуры, права на которые переданы в порядке, предусмотренном статьями 201.15-1 - 201.15-2-1 Закона № 127.

Так, в подпункте «а» пункта 2 Приказа № 810/пр установлено следующее обязательное квалификационное требование к участникам закупок, связанное с поставкой товаров, выполнением работ или оказанием услуг, необходимых для завершения строительства объекта незавершенного строительства или объекта инфраструктуры, права на которые переданы в порядке, предусмотренном статьями 201.15.1 - 201.15.2-1 Закон № 127, это наличие за последние 5 лет до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) хотя бы одного договора: на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (в случае осуществления закупки на выполнение работ по строительству объекта капитального строительства, и начальная (максимальная) цена договора (цена лота), максимальное значение цены договора, заключаемого по результатам такой закупки, превышает 10 млн. рублей). При этом стоимость хотя бы одного такого исполненного договора должна составлять не менее 30 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), максимального значения цены договора на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена договора (цена лота), максимальное значение цены договора превышает 50 млн. рублей.

При проведении открытого конкурса в электронной форме Заказчик руководствовался конкурсной документацией на выполнение строительно-монтажных работ по завершению строительства объекта: 280 квартирный кирпичный жилой дом, расположенный по адресу: ул. Тарская, ул. Яковлева в Центральном АО. Идентификатор объекта: р-15627 (далее – Конкурсная документация) и положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд

некоммерческой организации «Фонда защиты прав граждан – участников долевого строительства Омской области».

В пункте 12.7 раздела 2 Конкурсной документации Заказчик предъявил обязательное квалификационное требование к участнику закупки, указанное в подпункте «а» пункта 2 Приказа № 810/пр.

В целях подтверждения соответствия Заявителя установленному требованию в составе заявки им предоставлены 44 исполненных договора (один из которых имеет статус «исполняется»), на общую сумму 487 541 518, 20 рублей.

Вместе с тем, начальная (максимальная) цена договора составляет - 985 000 000,00 рублей.

Учитывая установленные Заказчиком положения пункта 12.7 раздела 2 Конкурсной документации, участнику закупки в целях подтверждения обязательного квалификационного требования (*предъявленного к опыту исполнения соответствующих работ (с учетом правопреемства) за последние 5 лет до даты подачи заявки*) необходимо было предоставить хотя бы один договор на сумму – 295 500 000,00 рублей.

Вместе с тем, Комиссией установлено, а Заявителем не опровергнут тот факт, что ни один из 44 договоров, предоставленных Заявителем в целях подтверждения обязательного квалификационного требования не соответствует установленному положением подпункта «а» пункта 2 Приказа № 810/пр и пункта 12.7 раздела 2 Конкурсной документации.

В нарушение требований пункта 12.7 раздела 2 Конкурсной документации конкурсная комиссия Заказчика неправоммерно признала заявку ООО «ЕвроТехСтрой» соответствующей требованиям конкурсной документации. Заявка Заявителя не соответствовала требованиям конкурсной документации, такая заявка подлежала отклонению, и ООО «ЕвроТехСтрой» не могло быть признано победителем.

Ввиду указанных обстоятельств, Комиссия приходит к выводу о том, что указанная закупка не может быть завершена заключением договора в силу части 1 статьи 447 ГК РФ с Заявителем в виду его несоответствия требованиям, предъявляемым к участникам открытого конкурса, в связи, с чем довод Заявителя Комиссией отклоняется.

Всесторонне и полно исследовав материалы дела, принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЕвроТехСтрой» (ИНН 5506222889, ОГРН 1125543045242, юридический адрес: 646530, Омская область, г. Тара, ул. Елецкого д. 28, строение 1, оф. 11) на действия некоммерческой организации «Фонд защиты прав граждан – участников долевого строительства Омской области» (ИНН 5503190237, ОГРН 1205500000430, юридический адрес: 644007, Омская область, г. Омск, ул. Третьяковская д. 43) при проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение строительно-монтажных работ по завершению строительства объекта: 280 квартирный кирпичный жилой дом, расположенный по адресу: ул. Тарская, ул. Яковлева в Центральном АО. Идентификатор объекта: р-15627 (извещение № 32312977980 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),
2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 26.01.2024 № ГЛ/504/24.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.