

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-321/22

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»

09.08.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...>; <...>, <...>, <...>, <...>, <...>,

<...>; <...>,

представители <...> 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 29.07.2022 № 162 на действия (бездействие) заказчика ФГУП
«Росморпорт» при проведении запроса котировок в электронной форме
на право заключения договора на выполнение работ по строительству
здания пассажирского терминала, ливневой канализации,
радиорелейной мачты и обеспечению транспортной безопасности на
объекте «Строительство морской портовой инфраструктуры в морском
порту Калининград. Международный морской терминал для приема
круизных и грузопассажирских судов в г. Пионерский, Калининградской
области» (КУ 52-22) (извещение № 32211497274), 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 29.07.2022

№ 162 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по строительству здания пассажирского терминала, ливневой канализации, радиорелейной мачты и обеспечению транспортной безопасности на объекте «Строительство морской портовой инфраструктуры в морском порту Калининград. Международный морской терминал для приема круизных и грузопассажирских судов в г. Пионерский, Калининградской области» (КУ 52-22) (извещение № 32211497274) (далее – Запрос котировок, 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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.

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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 предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным приказом ФГУП «Росморпорт» от 18.12.2018 № 609 (редакция от 20.06.2022 № 238) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее – Извещение), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 12.07.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 2 228 834 964,07 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Запросе котировок – 19.07.2022;
4. Дата рассмотрения заявок на участие в Запросе котировок – 21.07.2022;
5. На участие в Запросе котировок подана 1 заявка от участника закупки;
7. Дата подведения итогов Запроса котировок – 26.07.2022;
8. Запрос котировок признан несостоявшимся, ввиду отсутствия заявок, допущенных к участию в закупке.

В целях полного и всестороннего изучения материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 05.08.2022 по 09.08.2022.

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 права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, принявшего неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Извещения.

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.

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 принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу положений 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.

Пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки, а также требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 3.11.1.2, подпунктом 7 пункта 3.11.1.4 раздела 1 Извещения Заказчик вправе отклонить заявку участника закупки в случае выявления любого из оснований для отказа в допуске к участию в закупке, установленных в Извещении, в том числе:

- при непредставлении документов, а также иных сведений, требование о наличии которых установлено пунктом 15 раздела 2 Извещения;
- при несоответствии заявки участника закупки требованиям, установленным в Извещении, в том числе предоставление документов/иных сведений с нарушением требований комплектности/содержания/оформления заявок, установленных в Извещении.

Согласно протоколу подведения итогов от 21.07.2022 № КУ 52-22/1 Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок в связи с представлением в составе заявки документов, предусмотренных подпунктом 13.2 пункта 13, пунктом 14 раздела 2 Извещения, несоответствующих требованиям Извещения.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя сообщил, что Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок в связи с предоставлением Заявителем в составе заявки выписки из реестра членов саморегулируемой организации (далее – СРО), а также документов, подтверждающих наличие опыта выполнения работ аналогичных предмету закупки, не соответствующих положениям Извещения.

В силу положений подпункта 13.1 пункта 13 раздела 1 Извещения Заказчиком установлено требование к участникам закупки о соответствии требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, а именно: «Участник закупки должен являться членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства.

Минимальный размер вноса в компенсационный фонд возмещения вреда на одного члена СРО в зависимости от уровня ответственности члена СРО (участника закупки) по обязательствам должен соответствовать требованиям части 12 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее ГрК РФ).

Член СРО имеет право выполнять работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии)».

Подпунктом 5 Пункта 14 раздела 2 Извещения установлен перечень документов, необходимых для представления в составе заявки на участие в закупки, в том числе:

«Выписка из реестра членов СРО по форме, утвержденной Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 04.03.2019 № 86 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации», или копия такой выписки с минимальным набором требований:

а) Дата, с которой член СРО имеет право выполнять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору строительного подряда в отношении объектов особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии);

б) Сведения об уровне ответственности члена СРО по обязательствам по договору строительного подряда и стоимости работ по одному договору, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда – в соответствии с частью 12 статьи 55.16 ГрК РФ;

в) Сведения об уровне ответственности члена СРО по обязательствам по договору строительного подряда, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, и предельному размеру обязательств по таким договорам, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств - в соответствии с частью 13 статьи 55.16 ГрК РФ.

Выписка или копия такой выписки не требуется в случаях, установленных в части 2.2. статьи 52 ГрК РФ.

Выписка из реестра членов СРО или копия такой выписки должна быть выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок, который указан в Извещении».

Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке в том числе, ввиду несоответствия заявки Заявителя требованиям Извещения о наличии выписки СРО на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, поскольку в Извещении отсутствуют положения, указывающие на то, что объекты, на которых выполняются работы по предмету закупки относятся к особо опасным, технически сложным и уникальным объектам капитального строительства.

Кроме того, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заявителем в составе заявки представлено, в том числе гарантийное письмо от 18.07.2022 № 152/1, согласно которому Заявитель, в случае признания его победителем Запроса котировок, обязуется до момента заключения договора представить документы, подтверждающие соответствие Заявителя вышеуказанному требованию.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и сообщили, что частью 1 статьи 48.1 ГрК РФ установлен перечень особо опасных, технически сложных объектов, в том числе: портовые гидротехнические сооружения, относящиеся к объектам инфраструктуры морского порта, за исключением объектов инфраструктуры морского порта, предназначенных для стоянок и обслуживания маломерных, спортивных парусных и прогулочных судов (пункт 9 части 1 статьи 48.1 ГрК РФ).

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 08.11.2007 № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» портовые гидротехнические сооружения – инженерно-технические сооружения (берегозащитные сооружения, волноломы, дамбы, молы, пирсы, причалы, а также подходные каналы, подводные сооружения, созданные в результате проведения дноуглубительных работ), расположенные на территории морского порта, взаимодействующие с водной средой и предназначенные для обеспечения безопасности мореплавания и стоянки судов.

Приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 07.11.2017 № 475 утвержден Перечень объектов инфраструктуры морского порта, который включает берегозащитные сооружения, волноломы, дамбы, молы, пирсы, причалы, искусственно образованные территории и подобные объекты, а также подходные каналы, фарватеры, акватории, внутренние рейды, якорные стоянки, подводные сооружения, созданные в результате проведения дноуглубительных работ, и иные портовые гидротехнические сооружения.

Согласно Извещению предметом закупки является выполнение работ по строительству здания пассажирского терминала, ливневой канализации, радиорелейной мачты и обеспечению транспортной безопасности на объекте «Строительство морской портовой инфраструктуры в морском порту Калининград. Международный морской терминал для приема круизных и грузопассажирских судов в г. Пионерский, Калининградской области».

При этом в соответствии с положениями разделов 2, 5, 7 проектной документации работы по предмету закупки выполняются, в том числе на портовых гидротехнических сооружениях («Производственный причал», «Оградительный мол», «Причал № 1»), относящихся к объектам инфраструктуры морского порта.

Учитывая вышеизложенное, портовые гидротехнические сооружения, относящиеся к объектам инфраструктуры морского порта (за исключением объектов инфраструктуры морского порта, предназначенных для стоянок и обслуживания маломерных, спортивных парусных и прогулочных судов), в том числе молы, причальные сооружения в силу положения пункта 9 части 1 статьи 48.1 ГрК РФ являются потенциально опасными объектами, поскольку являются сооружениями повышенного уровня ответственности.

Вместе с тем Заявителем в составе заявки представлена выписка из реестра членов СРО от 06.07.2022 № АС-1483/22 на право осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства по договору строительного подряда: в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов), что противоречит требованиям пункта 14 раздела 2 Извещения, в связи с чем Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске в том числе по вышеуказанному основанию.

Комиссия ФАС России, изучив положения Извещения и заявку Заявителя,

установила, что представленная в составе заявки Заявителя выписка из реестра членов СРО не соответствует требованиям Извещения.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что несоответствие участника закупки хотя бы одному обязательному требованию, установленному в Извещении, влечет за собой отклонение заявки такого участника.

Вместе с тем на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, принявшего решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок, не противоречат требованиям Документации, Положения о закупке и Закона о закупках.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> от 29.07.2022 № 162 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по строительству здания пассажирского терминала, ливневой канализации, радиорелейной мачты и обеспечению транспортной безопасности на объекте «Строительство морской портовой инфраструктуры в морском порту Калининград. Международный морской терминал для приема круизных и грузопассажирских судов в г. Пионерский, Калининградской области» (КУ 52-22) (извещение № 32211497274) необоснованной.

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