

Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 01.04.2022 N Ф09-9927/21 по делу N А60-5782/2021
Требование: О признании недействительными решения и предписания антимонопольного органа.
Обстоятельства: Указано, что по итогам рассмотрения вторых частей заявок на участие в конкурсе на выполнение проектной документации по благоустройству парка необоснованно признана соответствующей конкурсной документации заявка участника закупки.
Решение: В удовлетворении требования отказано, так как на дату конкурса уча

РЕШЕНИЕ

по делу № 070/07/3.2-726/2022

24.10.2022 г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в составе:

рассмотрев дело № 070/07/3.2-726/2022, возбужденное по жалобе ООО «ПАРУС-СТРОЙ» (вх. 7673/22 от 13.10.2022) на действия (бездействие) Заказчика ООО СЗ «УМП Томскстройзаказчик» - при осуществлении открытого конкурса в электронной форме «На выполнение работ по строительству объекта капитального строительства «Многоэтажный жилой дом со встроенно-пристроенными автостоянками, нежилыми помещениями по ул. Сибирская,84 в г. Томске» (извещение № 32211684119), опубликованного в Единой информационной системе (<http://www.zakupki.gov.ru>), при участии представителей Заказчика – Соболевой И.В. (доверенность №70 АА 1634618 от 01.07.2022), Костецкого А.И. (доверенность №147 от 19.10.2022), представителя Общества – Устимова А.В. (доверенность от 13.10.2022),

УСТАНОВИЛА:

ООО «ПАРУС-СТРОЙ» направило в Томское УФАС России жалобу на действия (бездействие) Заказчика ООО СЗ «УМП Томскстройзаказчик» - при осуществлении открытого конкурса в электронной форме «На выполнение работ по строительству объекта капитального строительства «Многоэтажный жилой дом со встроенно-пристроенными автостоянками, нежилыми помещениями по ул. Сибирская,84 в г. Томске» (извещение № 32211684119).

Из жалобы Заявителя следует, что его права и законные интересы нарушены действиями Закупочной комиссии Заказчика, допустившей к участию в конкурсе заявки ООО ««Строительная компания Капиталь», не соответствующей требованиям извещения о проведении аукциона в электронной форме, также принятием заявки ООО «Капиталь», направленной до начала подачи заявок на

участие в аукционе, не своевременным внесением обеспечения исполнения контракта.

Заказчик в письменных пояснениях (приобщены к материалам дела) не согласился с доводами жалобы, просит признать жалобу необоснованной.

Рассмотрение жалобы было назначено на 21.10.2022 в 15:00. После объявленного перерыва 24.10.2022, Комиссия в новом составе, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, изучив доводы жалобы, предоставленные документы, установила следующее.

Извещение и документация о проведении запроса котировок № 32211684119, размещены на Официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (далее – Официальный сайт, ЕИС) 12.09.2022.

На участие в электронном аукционе было подано 2 заявки.

Согласно итоговому протоколу от 11.10.2022 победителем в конкурсе признан участник №2 (ООО «Строительная компания «Капитель»)

Согласно части 2 статьи 2 Закона 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

28.08.2022 Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд общества с ограниченной ответственностью специализированный застройщик «УМП Томскстройзаказчик», версия 6 от 25.08.2022.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 3.2 Закона 223-ФЗ конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

Следуя части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, 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.

Согласно части 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ 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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Частью 9 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Согласно пункта 1.8.6 Положения о закупке, если начальная (максимальная) цена договора превышает 5 млн руб., то Заказчик вправе установить в документации о закупке (извещении о закупке) требование о предоставлении участниками обеспечения заявки на участие в закупке в размере не более пяти процентов начальной (максимальной) цены договора.

В извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должен быть указан конкретный размер такого обеспечения, сроки и порядок его внесения, порядок, сроки и случаи возврата обеспечения и иные требования к нему, в том числе условия банковской гарантии.

Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств (на счет, указанный в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке), предоставления банковской гарантии или способом, предусмотренным Гражданским кодексом РФ, за исключением проведения закупки в соответствии со ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке осуществляется участником закупки из числа предусмотренных Заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке.

В пункте 15 извещения установлен размер обеспечения заявки: 10 000 000 руб.

В пункте 16 извещения установлены сроки и порядок внесения обеспечения заявки: обеспечение заявки вносится не позднее, чем за 3 рабочих дня, до дня проведения конкурсной процедуры.

На заседании Комиссией Томского УФАС России было установлено, что Участником №1 обеспечение заявки представлено 07.10.2022 №1272.

В соответствии с пунктами 9.3 конкурсной документации:

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика):

10.10.2022 10:00 (МСК+4).

Таким образом, Заказчик лишает возможности участников, направивших заявки в последние 3 дня до срока окончания подачи заявок, внести обеспечение заявки поскольку срок внесения данного обеспечения не будет соответствовать сроку предусмотренного пункта 16 извещения, а именно за 3 рабочих дня до окончания срока подачи заявок.

Довод жалобы обоснован.

Из довода заявителя следует, что у победителя закупки согласно выписки из реестра СРО «Томские строители» первый уровень ответственности договорных обязательств, который не превышает шестьдесят миллионов рублей, таким образом, аукционная комиссия должна была отклонить заявку участника №2.

В соответствии с пунктом 1.10.1 Положения о закупке Комиссия по закупкам отказывает участнику закупки в допуске к участию в процедуре закупки в следующих случаях:

- 1) выявлено несоответствие участника хотя бы одному из требований, перечисленных в п. 1.9.1 настоящего Положения;
- 2) участник закупки и (шт) его заявка не соответствуют иным требованиям документации о закупке (извещению о проведении запроса котировок) или настоящего Положения;
- 3) участник закупки не представил документы, необходимые для участия в процедуре закупки;
- 4) в представленных документах или в заявке указаны недостоверные сведения об участнике закупки и (или) о товарах, работах, услугах;
- 5) участник закупки не предоставил обеспечение заявки на участие в закупке, если такое обеспечение предусмотрено документацией о закупке.

В пункте 1.10.2 Положения о закупке установлено, если выявлен хотя бы один из фактов, указанных в п. 1.10.1 настоящего Положения, комиссия по закупкам обязана отстранить участника от процедуры закупки на любом этапе ее проведения до момента заключения договора.

Согласно пункта 3 конкурсной документации раздела «Требования к содержанию,

форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке»:

5) документы (их копии), подтверждающие соответствие участника конкурса требованиям конкурсной документации и законодательства РФ к лицам, которые осуществляют поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг;

– оригинал Выписки из реестра членов СРО.

При этом необходимо:

а) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такой участник, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со ст. 55.4 и 55.16 Градостроительного кодекса РФ;

б) совокупный размер обязательств по договору строительного подряда заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договора не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким участником был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 ст. 55.16 Градостроительного кодекса РФ.

Исходя из частей 1 и 2 статьи 55.16 ГрК РФ саморегулируемая организация формирует компенсационный фонд возмещения вреда и компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, в пределах которых несет солидарную ответственность по обязательствам своих членов, в случаях, предусмотренных статьей 60 названного Кодекса.

Частями 12 и 13 статьи 55.16 ГрК РФ установлены минимальные размеры взносов в указанные компенсационные фонды на одного члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации.

Согласно части 3 статьи 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 названного Кодекса;

2) если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом названной части договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 названного Кодекса.

Из системного толкования вышеприведенных норм права следует, что компенсационный фонд возмещения вреда формируется саморегулируемой организацией в обязательном порядке, размер взноса в указанный фонд зависит от стоимости одного договора строительного подряда, вне зависимости от способа его заключения, а компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств является дополнительным фондом, размер взноса в который зависит от суммарной стоимости договоров, заключенных членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных процедур и является необходимым условием для принятия участия в закупках.

Сведения об уровне ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договору строительного подряда, в соответствии с которым указанным членом внесены взносы в компенсационный фонд возмещения вреда и в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, подлежат указанию в выписке из реестра членов саморегулируемой организации.

Материалами дела подтверждается, что в составе второй части заявки на участие в аукционе ООО «Строительная компания «Капитель» представлена выписка из реестра членов СРО «Томские строители» от 23-09-2022 № 7017011726-20220923-0632, содержащая сведения о внесении участником взноса в компенсационный фонд возмещения вреда в размере 60 000 000 руб., внесение взносов в указанном размере свидетельствует о первом уровне ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда.

Вместе с тем начальная (максимальная) цена договора по спорной закупке установлена заказчиком в размере 236 852 590,00 руб., ООО «Строительная компания «Капитель» предложена цена в размере 232 115 528 руб.

Таким образом, уровень ответственности данного участника аукциона по обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда, в рамках подачи заявки не соответствовал стоимости строительства в рамках этой закупки.

Как следует из [части 11 статьи 55.16](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации, основанием для уплаты взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств является намерение члена саморегулируемой организации принимать участие в заключении договоров подряда на выполнение инженерных изысканий. Подавая заявку на участие в конкурсе, общество выразило намерение выполнять соответствующие работы. Совершение таких действий в отсутствие уплаты взноса свидетельствует, что компенсационный фонд обеспечения обязательств саморегулируемой организации не сформирован в соответствии с требованиями [статьи 55.16](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации. Сходный подход применен в постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 01.04.2022 N Ф09-9927/21, который был поддержан Верховным судом Российской Федерации в определении от 19.07.2022 № 309-ЭС22-11417.

При таких обстоятельствах у аукционной комиссии не имелось оснований для признания ООО «Строительная компания «Капитель» отвечающим требованиям градостроительного законодательства и требованиям конкурсной документации.

Довод жалобы обоснован.

Относительного третьего довода Заявителя следует:

В соответствии с пунктом 8 части 10 статьи 4 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц» в документации о конкурентной закупке должны быть указаны порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки).

Согласно 9.1 конкурсной документации «Порядок и место подачи заявок на участие в конкурсе», участник подает заявку на участие в конкурсе в порядке, в срок и по форме, которые установлены конкурсной документацией. Заявка подается в запечатанном конверте, не позволяющем просматривать его содержимое, с указанием наименования конкурса. Участник может подать заявку лично, либо направить ее посредством почтовой связи.

Устанавливается следующий порядок подачи заявок на участие в закупке:

Заявки на участие в конкурсе принимаются в рабочие дни с 10.00 до 16.00 часов (время местное), перерыв с 13-00 до 14-00 часов (время местное) по адресу: 634029, г. Томск, ул. Гоголя, д.12/1, 3 этаж, каб. 10.

В соответствии с протоколом подведения итогов открытого конкурса от 11.10.2022 ООО «Строительная компания «Капитель» подало заявку на участие в открытом аукционе 10.10.2022 в 09:25 по местному времени. Окончание срока подачи заявок было установлено 10.10.2022 в 10:00 (МСК+4)

На основании изложенного по жалобе Заявителя Комиссия Томского УФАС России усматривает в действиях закупочной комиссии Заказчика, по безосновательному фактическому несоблюдению установленных конкурсной документацией и извещением о закупке сроков принятия заявок на участие в закупке, а также установление сроков внесения обеспечения заявки, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в бездействии в порядке, который не допускался в извещении о Закупке или документации о закупке, допущенное при проведении процедуры Закупки.

Таким образом, на основании вышеизложенного, Комиссия Томского УФАС России приходит к выводу, что закупочная комиссия Заказчика должна была отклонить заявку участника №1, так как заявка не соответствует требованиям, установленным в извещении.

Довод жалобы обоснован.

Выявленные нарушения повлияли на результаты определения поставщика поскольку в отсутствие указанных нарушений результат определения поставщика был бы иным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания.

Руководствуясь статьей 2, статьей 3, статьей 3.2 Закона №223-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПАРУС-СТРОЙ» на действия (бездействие) Заказчика

ООО СЗ «УМП Томскстройзаказчик» - при осуществлении открытого конкурса в электронной форме «На выполнение работ по строительству объекта капитального строительства «Многоэтажный жилой дом со встроенно-пристроенными автостоянками, нежилыми помещениями по ул. Сибирская,84 в г. Томске» (извещение № 32211684119) обоснованной.

2. По результатам рассмотрения жалобы признать в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать предписания об устранении выявленных нарушений.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

П

2022-930