

Решение по результатам рассмотрения жалобы

участника закупки № 003/06/49-277/2024

«6» мая 2024 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителя ООО «ДИС-ПЛАН» <...>, доверенность от 02.05.2024 № 3, представителя ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» <...>, доверенность от 05.10.2023, представителя Республиканского агентства по государственным закупкам <...>, доверенность от 09.01.2024 № 02,

рассмотрев жалобу ООО «ДИС-ПЛАН» (далее – Заявитель) (вх. от 26.04.2024 № 2370-эп/24) на действия комиссии по осуществлению закупок заказчика – ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» (далее – Заказчик), уполномоченного органа – Республиканского агентства по государственным закупкам (далее – Уполномоченный орган) при проведении электронного аукциона на выполнение работ по формированию информационной модели, подготовке проектной, рабочей документации и выполнению инженерных изысканий по объекту капитального строительства «Расширение существующего полигона ТКО с сортировочной станцией в с. Петропавловка Джидинского района РБ», с реестровым номером – 0102200001624000996 (далее – Аукцион), и в результате рассмотрения жалобы в соответствии с частью 3 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе)

у с т а н о в и л а:

Заявитель считает, что комиссия по осуществлению закупок неправомерно признала его заявку несоответствующей требованиям положений закона и извещения, а именно участником закупки предоставлен договор субподряда, который не подтверждает соответствие участника дополнительным требованиям, установленным извещением и постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2021 № 2571 «О ТРЕБОВАНИЯХ К УЧАСТНИКАМ ЗАКУПКИ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ДЛЯ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД И ПРИЗНАНИИ УТРАТИВШИМИ СИЛУ НЕКОТОРЫХ АКТОВ И ОТДЕЛЬНЫХ ПОЛОЖЕНИЙ АКТОВ ПРАВИТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ» (далее – Постановление № 2571). Сложившаяся правоприменительная практика, а также разъяснительное письмо ФАС России относительно невозможности признания договора субподряда в качестве подтверждения опыта выполнения работ в соответствии с Постановлением № 2571 не может применяться к данной закупке, так как предметом настоящего контракта является разработка проектной документации, а не строительство (реконструкция) объектов капитального строительства. Просит провести проверку, признать жалобу обоснованной и привлечь виновных лиц к ответственности.

Заказчик пояснил, что комиссия по осуществлению закупок состояла из сотрудников Уполномоченного органа, и Заказчик не принимал участие в рассмотрении заявок.

Уполномоченный орган с доводом жалобы не согласился, представил письменное возражение, считает, что в действиях комиссии по осуществлению закупок отсутствуют

нарушения законодательства о контрактной системе. Комиссией установлено, что представленный Заявителем в качестве опыта договор от 17.01.2019 № 1 заключенный между ООО «Экоком» и ООО «ДИС-ПЛАН» заключен в рамках исполнения обязательств по контракту № 0848300055718000407 от 17.01.2019 на выполнение работ по разработке проектной документации на рекультивацию полигона ТКО «Съяново» Серпуховского муниципального района Московской области» (номер реестровой записи 3507700709319000007), заключенного между Администрацией ГО Серпухов Московской области и ООО «Экоком», является договором субподряда. Таким образом, Уполномоченный орган отмечает, что лицо, выполнявшее в качестве субподрядчика работы по подготовке проектной документации и (или) выполнению инженерных изысканий, не может быть признано лицом, имеющим опыт работы по подготовке проектной документации и (или) выполнению инженерных изысканий в совокупном объеме возникающих обязательств, поскольку в силу пункта 3 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком - ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда. Следовательно, договор (контракт) должен быть заключен с участником закупки и исполнен участником закупки в полном объеме, то есть документы должны быть выданы в отношении участника закупки, в связи с чем предоставление участником закупки документов об опыте иных лиц не соответствует требованиям Постановления № 2571. Просит признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных документов и пояснений, Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

12.04.2024 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок размещено извещение о проведении Аукциона № 0102200001624000996. Начальная (максимальная) цена контракта – 15 996 530,00 рублей. На участие в Аукционе подана 1 заявка – ООО «ДИС-ПЛАН».

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 24.04.2024 в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в электронном аукционе подана только одна заявка на участие в нем и признана не соответствующей требованиям Закона и извещению об осуществлении закупки, на основании пункта 4 части 1 статьи 52 Закона, электронный аукцион признан несостоявшимся.

Заявка участника закупки не соответствует требованиям Закона и извещению об осуществлении закупки.

Основание: На основании п.3 ч.12 ст.48 Закона, заявка признается несоответствующей требованиям положений Закона, извещения об осуществлении закупки в связи с несоответствием участника закупки требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона.

Разъяснение: Согласно ч.1 ст.49 Закона, Требованиям к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с Законом и инструкции по ее заполнению (в т.ч. согласно разделу 10 информационной карты), заявка на участие в электронном аукционе должна содержать информацию и документы, подтверждающие соответствие участника электронного аукциона дополнительным требованиям к участникам закупок в соответствии с ч.2 ст.31 Закона (в соответствии с пп. «н» п. 1 ч. 1 ст. 43 Закона).

Участником закупки в составе заявки на участие в аукционе представлен договор субподряда, который не подтверждает соответствие участника аукциона дополнительным требованиям, установленным извещением об осуществлении закупки и постановлением Правительства РФ от 29.12.2021 №2571 (позиция 6 Приложения к Постановлению Правительства РФ от 29.12.2021 №2571).

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования).

Пунктом 3 части 2 статьи 31 настоящего закона предусмотрено, что Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, участникам отдельных видов закупок дополнительные требования, в том числе к наличию опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации.

Частями 4, 5 статьи 31 Закона о контрактной системе в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчика при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования. Информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

Во исполнение указанной нормы права Правительством Российской Федерации принято Постановление № 2571.

В соответствии с позицией 6 приложения к Постановлению № 2571 при выполнении работы по подготовке проектной документации и (или) выполнению инженерных изысканий в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности установлено дополнительное требование к участникам закупки о наличии опыта исполнения участником закупки договора, предусматривающего выполнение работ по подготовке проектной документации и (или) выполнению инженерных изысканий в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности. Цена выполненных работ по договору должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя)

При этом информацией и документами, подтверждающими соответствие участников закупки дополнительным требованиям являются:

- 1) исполненный договор;
- 2) акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ;
- 3) положительное заключение экспертизы проектной документации и (или) результатов инженерных изысканий (за исключением случаев, при которых такое заключение не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Приложением № 1 к информационной карте предусмотрено требование к участникам закупок в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе – Требования в соответствии с позицией 6 приложения к ПП РФ от 29.12.2021 №2571.

Согласно подпункту «а» пункта 1 части 5 статьи 49 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за датой окончания срока подачи заявок на участие в закупке, но не позднее даты подведения итогов определения поставщика (подрядчика,

исполнителя), установленной в извещении об осуществлении закупки:

1) члены комиссии по осуществлению закупок:

а) рассматривают заявки на участие в закупке, информацию и документы, направленные оператором электронной площадки в соответствии с пунктом 4 части 4 настоящей статьи, и принимают решение о признании заявки на участие в закупке соответствующей извещению об осуществлении закупки или об отклонении заявки на участие в закупке по основаниям, предусмотренным пунктами 1 - 8 части 12 статьи 48 настоящего Федерального закона.

Пунктом 3 части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе установлено, что при рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случае несоответствия участника закупки требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки в соответствии с частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Комиссией установлено, что оператором электронной площадки в реестре участников закупки, аккредитованных на электронной площадке в качестве подтверждения наличия опыта выполнения работ в соответствии с позицией 6 приложения к Постановлению № 2571 размещены в том числе копии следующих документов:

- Договор № 1 на выполнение работ по разработке проектной документации на рекультивацию полигона ТКО «Сьяново» Серпуховского муниципального района, Московской области» от 17.01.2019. Заказчик: Общество с ограниченной ответственностью «Экоком»; Исполнитель: Общество с ограниченной ответственностью «ДИС-ПЛАН».

- Акт сдачи-приемки выполненных работ от 30.10.2019 по договору № 1 на выполнение работ по разработке проектной документации на рекультивацию полигона ТКО «Сьяново» Серпуховского муниципального района, Московской области» от 17.01.2019.

- Положительное заключение экспертизы проектной документации на рекультивацию полигона ТКО «Сьяново» городского округа Серпухов Московской области, выданное ГАУ МО «Мособлгосэкспертиза» № 50-1-1-3-1339-19 от 05.11.2019, Заявитель - Общество с ограниченной ответственностью «Экоком», Застройщик, технический заказчик - Администрация городского округа Серпухов Московская область.

В реестре контрактов на сайте ЕИС размещен контракт № 0848300055718000407 от 17.01.2019 на выполнение работ по разработке проектной документации на рекультивацию полигона ТКО «Сьяново» Серпуховского муниципального района, Московской области» (номер реестровой записи 3507700709319000007), где заказчиком выступает АДМИНИСТРАЦИЯ ГОРОДСКОГО ОКРУГА СЕРПУХОВ МОСКОВСКОЙ ОБЛАСТИ, Исполнитель: Общество с ограниченной ответственностью «Экоком».

Соответственно, представленный в качестве опыта Договор № 1 от 17.01.2019 заключен в рамках исполнения обязательств по Контракту № 0848300055718000407 от 17.01.2019 на выполнение работ по разработке проектной документации на рекультивацию полигона ТКО «Сьяново» Серпуховского муниципального района, Московской области» (номер реестровой записи 3507700709319000007), заключенного между АДМИНИСТРАЦИЕЙ ГОРОДСКОГО ОКРУГА СЕРПУХОВ МОСКОВСКОЙ ОБЛАСТИ и Обществом с ограниченной ответственностью «Экоком», является договором субподряда.

Указанные документы должны быть выданы исключительно в отношении участника закупки, в связи с чем предоставление участником закупки документов и информации, подтверждающих наличие соответствующего опыта иных лиц, не соответствует требованиям позиции 6 приложения к Постановлению № 2571.

При этом, согласно пункту 1 статьи 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с пунктом 1 статьи 706 ГК РФ если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

В силу пункта 3 статьи 706 ГК РФ генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком - ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

Статьей 761 ГК РФ установлено, что подрядчик по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ несет ответственность за ненадлежащее составление технической документации и выполнение изыскательских работ, включая недостатки, обнаруженные впоследствии в ходе строительства, а также в процессе эксплуатации объекта, созданного на основе технической документации и данных изыскательских работ

Таким образом, лицо, выполнявшее в качестве субподрядчика работы по подготовке проектной документации и (или) выполнению инженерных изысканий, не может быть признано лицом, имеющим опыт работы по подготовке проектной документации и (или) выполнению инженерных изысканий в совокупном объеме возникающих обязательств, поскольку в силу пункта 3 статьи 706 ГК РФ генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком - ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

Учитывая изложенное, договор (контракт) должен быть заключен с участником закупки и исполнен участником закупки в полном объеме, то есть документы должны быть выданы в отношении участника закупки, в связи с чем предоставление участником закупки документов об опыте иных лиц не соответствует требованиям Постановления N 2571.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что в действиях комиссии по осуществлению закупок по отклонению заявки Заявителя, отсутствуют нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок. Довод жалобы Заявителя является несостоятельным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «ДИС-ПЛАН» необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.