РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-60/24

по результатам рассмотрения жалобы ООО «АРТ РемСтрой» 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»

04.03.2024 Москва

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

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

Фонд Защиты Прав Граждан Участников Долевого Строительства Омской области: <...> (доверенность от 01.02.2024 б/н),

ООО «АРТ РемСтрой»: <...> (доверенность от 06.02.2024 б/н),

представители ООО «РТС-тендер» 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-конфренц-связи жалобу ООО «АРТ РемСтрой» от 16.02.2024 № 1, направленную письмом Омского УФАС России от 20.02.2024 № ВК/991/24, на действия (бездействие) заказчика Фонд Защиты Прав Граждан – Участников Долевого Строительства Омской области при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по строительно-монтажным работам по завершению строительства объекта: 280 квартирный кирпичный жилой дом, расположенный по адресу: ул. Тарская, ул. Яковлева в Центральном АО (извещение № 32413205708), 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 ООО «АРТ РемСтрой» (далее – Заявитель) от 16.02.2024 № 1, направленная письмом Омского УФАС России от 20.02.2024 № ВК/991/24, на действия (бездействие) заказчика Фонд Защиты Прав Граждан – Участников Долевого Строительства Омской области (далее – Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по строительно-монтажным работам по завершению строительства объекта: 280 квартирный кирпичный жилой дом, расположенный по адресу: ул. Тарская, ул. Яковлева в Центральном АО (извещение № 32413205708) (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.

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.

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.

Вместе с тем согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае выявления нарушений, антимонопольный орган принимает решение о выдаче предписания, обязательного к исполнению.

В силу положений 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд некоммерческой организации «Фонда защиты прав граждан – участников долевого строительства Омской области», утвержденным решением наблюдательного совета некоммерческой организации «Фонд защиты прав граждан участников долевого строительства» (протокол
от 16.04.2020 № 3) (с изменениями от 20.07.2022).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте,
за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения
об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии
с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), документацией о закупке (далее – Документация), протоколами, составленными
при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) – 23.01.2024;

2. Начальная (максимальная) цена договора – 986 182 270,72 руб.;

3. Дата окончания срока подачи заявок – 08.02.2024;

4. На участие в Конкурсе подано 2 заявки;

5. Дата рассмотрения первых частей заявок – 09.02.2024;

6. По результатам рассмотрения первых частей заявок к участию в Конкурсе допущены 2 заявки;

7. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 13.02.2024;

8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок все заявки, поданные на участие в закупке, признаны соответствующими условиям Документации;

9. Дата подведения итогов – 13.02.2024;

10. По результатам подведения итогов закупки победителем Конкурса признано ООО «ЛСК» (далее – Победитель) с предложением о цене договора
в размере 949 000 000 руб.

Частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, при этом в соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае необходимости получения дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный в части 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 27.02.2024 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 04.03.2024.

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.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Победителя по критерию оценки «наличие у участника закупки опыта успешного выполнения участником СМР» (далее – Критерий).

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии
с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке
и Документации

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.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя Комиссия ФАС России установила следующее.

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.

Частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что под конкурсом понимается форма торгов, при которой победителем 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.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Пунктом 2 приложения № 1 к Документации «Критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, их содержание,

значимость
и порядок оценки» (далее – Критерии оценок) установлен порядок оценки
по Критерию, в соответствии с которым: «Оценка по данному критерию производится по следующей формуле:

1) Без учета значимости критерия:

ПКi=Пi/Пmax×100, где

Пi – стоимость выполненных и принятых работ, соответствующих предмету оценки, представленных i-м участником;

Пmax – максимальная стоимость выполненных и принятых работ, соответствующих предмету оценки, из представленных участниками.

Для расчета используется суммарная стоимость всех представленных участником договоров, но не более величины начальной (максимальной) цены Договора, указанной в п.8.1 Информационной карты.

2) С учетом значимости критерия:

ПБ=ПКi*0,4

Требования критерия:

Оценивается суммарная стоимость работ сопоставимого характера
и объема, исчисляемая в рублях, по успешно исполненным участниками закупки договорам/контрактам (каждый стоимостью не менее 30 % от начальной (максимальной) цены договора) на выполнение работ
по строительству/реконструкции объектов капитального строительства
(за исключением линейных объектов), и исполненных без нарушения сроков
и иных условий договора/ контракта по вине участника за последние 5 (пять) лет до даты подачи заявки.

Указанный срок (5 лет до даты подачи заявки) исчисляется от даты полного исполнения контрактов/договоров.

В подтверждение опыта в составе заявки на участие Участник предоставляет следующие документы:

- копия контракта/ договора;

- копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона «О бухгалтерском учете», и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта/договора и

полное исполнение обязательств по данному контракту/договору (например, акт приемки законченного строительством объекта приемочной комиссией по форме № КС-14/КС-11 (в случае, если необходимость подписания такого акта предусмотрена условиями договора); иной акт, подтверждающий стоимость исполненного контракта/договора, или совокупность актов, подтверждающих общую стоимость выполненных по контракту/договору работ (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство);

- копия разрешения на ввод объекта в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства
в эксплуатацию не выдается в соответствии с законодательством
о градостроительной деятельности).

Копии указанных документов должны быть представлены в полном объеме со всеми приложениями, являющимися их неотъемлемой частью.

При этом представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полночитаемых копий, на которых виднынеобходимые сведения, позволяющие определить стороны контракта/ договора, дату заключения контракта/ договора, предмет контракта/ договора, стоимость работ, подписи и печати.

Датой исполнения контракта считается дата акта приемки работ
или итогового акта приемки работ, подтверждающего приемку работ
по исполнению контракта/договора.

Под успешным выполнением работ понимается законченный строительством Объект, введенный в эксплуатацию. При этом при исполнении договора неустойка (штрафы, пени) не применялась. Заказчик вправе запросить у соответствующих органов и организаций информацию об успешном выполнении работ
по исполнению участником закупки контракта/договора без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней).

В случае предоставления Участником для оценки по данному критерию контрактов, либо договоров, сведения о которых размещены в соответствующем реестре в единой информационной системе (ЕИС) в статусе «Исполнение завершено» без применения неустоек (штрафов, пеней) (при наличии такой информации в реестре), допускается ограничиться указанием в Форме 3 реестровых номеров исполненных контрактов (договоров) со ссылкой на расположение карточки контракта в ЕИС.

В случае указания в заявке, либо предоставления в составе заявки недостоверных, несоответствующих или противоречащих друг другу сведений
и документов, это расценивается комиссией, как несоответствие требованиям, установленным извещением и может повлечь отклонение заявки Участника».

В соответствии с протоколом подведения итогов от 12.02.2024 № 2969784 заявке Победителя по Критерию присвоено 100 баллов.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил сведения и сообщил, что Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Победителя по Критерию, поскольку в открытых источниках отсутствует информация о наличии у Победителя опыта, соответствующего предмету закупки.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил сведения и сообщил, что Победителем в составе заявки в целях оценки
по Критерию представлены следующие договоры: договор от 16.12.2022 № КР/1-16-12-2022, договор от 24.06.2022 № 24-06-22-92 (далее – Договоры)
на общую сумму 1 117 675 242 руб., в связи с чем Заказчиком заявке Победителя
по Критерию присвоено максимальное количество баллов.

Согласно пункту 31 информационной карты Документации комиссия Заказчика производит оценку заявок участников закупки в соответствии
с Критериями оценки.

Вместе с тем Комиссия ФАС России, изучив представленные сторонам материалы, установила, что предметом Договоров является выполнение работ
по капитальному ремонту на различных объектах, при этом в рамках Критерия
к оценке принимается опыт исключительно по строительству и реконструкции объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов),
что не соответствует порядку оценки по Критерию, установленному
в Документации, в связи с чем указанные Договоры не могут быть приняты
Заказчиком к оценке по Критерию.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу,
что действия Заказчика, ненадлежащим образом осуществившего оценку заявки Победителя, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3

Закона о закупках, нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АРТ РемСтрой» (ИНН: 5520007509; ОГРН: 1075521000631) от 16.02.2024 № 1, направленную письмом Омского УФАС России от 20.02.2024 № ВК/991/24, на действия (бездействие) заказчика Фонд Защиты Прав Граждан – Участников Долевого Строительства Омской области (ИНН: 5503190237; ОГРН: 1205500000430) при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по строительно-монтажным работам по завершению строительства объекта: 280 квартирный кирпичный жилой дом, расположенный по адресу: ул. Тарская, ул. Яковлева в Центральном АО (извещение № 32413205708) обоснованной.

2. Признать Фонд Защиты Прав Граждан – Участников Долевого Строительства Омской нарушившим часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать Фонду Защиты Прав Граждан - Участников Долевого Строительства Омской области, ООО «РТС-тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 04.03.2024 по делу № 223ФЗ-60/24.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России

материалы дела от 04.03.2024
№ 223ФЗ-60/24 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>