

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-94/24

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЛСК» 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»**

03.04.2024 Москва

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

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

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

НО «Фонд защиты прав граждан-участников долевого строительства Омской области»: <...> (доверенность от 01.01.2024 б/н), <...>. (доверенность от 26.02.2024 № 6),

ООО «ЛСК»: <...> (доверенность от 01.03.2024 б/н),

представители ООО «РТС-тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «ЛСК» б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 26.03.2024 № ГЛ/1750/24, на действия (бездействие) заказчика НО «Фонд защиты прав граждан-участников долевого строительства Омской области»

при проведении открытого конкурса в электронной форме 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 (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 «ЛСК» (далее – Заявитель) б/д б/н, направленная письмом Московского УФАС России от 26.03.2024 № ГЛ/1750/24,

на действия (бездействие) заказчика НО «Фонд защиты прав граждан-участников долевого строительства Омской области» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме 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 (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 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 проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

Частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

При этом в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган, в случае признания жалобы

обоснованной, может принять 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 НО «Фонд защиты прав граждан-участников долевого строительства Омской области», утвержденным решением наблюдательного совета НО «Фонд защиты прав граждан-участников долевого строительства Омской области» от 16.04.2020 (протокол № 3) (в редакции с изменениями, утвержденными протоколом от 20.07.2022 № 14) (далее – Положение о закупке).

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), Конкурсной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными в ходе определения поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. Извещение размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) – 23.01.2023.

2. Начальная (максимальная) цена договора – 986 182 270,72 руб.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 08.02.2024.
4. На участие в Конкурсе подано 2 заявки.
5. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 09.02.2024.
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок к участию в Конкурсе допущены все заявки участников закупки.
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 19.03.2024.
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок отклонены все заявки участников закупки.
9. Дата подведения итогов Конкурса – 19.03.2024.
10. По результатам подведения итогов Конкурс признан несостоявшимся, поскольку отклонены все заявки участников Конкурса.

В ходе заседания 01.04.2024 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения продлен до 03.04.2024.

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.

Из Жалобы следует, что в ходе проведения Конкурса права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчиком неправомерно размещены два протокола рассмотрения вторых частей заявок участников закупки, содержащие противоположные решения.
2. Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя от участия в Конкурсе.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили,
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 представителем Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлены цели регулирования Закона о закупках, в том числе расширение возможностей участия юридических

и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

На основании части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках следующими принципами: информационная открытость закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг, отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований 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.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно размещены два протокола рассмотрения вторых частей заявок участников закупки,

содержащие противоположные решения.

Пунктом 3 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

- а) количество заявок на участие в закупке, которые отклонены;
- б) основания отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком 18.03.2024 в ЕИС размещен протокол рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе, от 18.03.2024 № 2969784, согласно которому все поданные заявки участников Конкурса соответствуют требованиям Документации, при этом 19.03.2024 в ЕИС Заказчиком также размещен протокол рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе, от 19.03.2024 № 2969784 (далее – Протокол), согласно которому все поданные заявки участников Конкурса не соответствуют требованиям Документации.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что в результате технической ошибки при составлении протокола от 18.03.2024 № 2969784 Заказчиком указано, что заявки участников Конкурса соответствуют требованиям Документации, вместе с тем Протокол содержит актуальные сведения о результатах рассмотрения заявок.

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России установила, что Заказчиком допущена техническая ошибка при составлении протокола от 18.03.2024 № 2969784, что, в свою очередь, ввело участников закупки в заблуждение относительно результатов рассмотрения вторых частей заявок участников Конкурса.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, допустившего техническую ошибку при составлении протокола от 18.03.2024 № 2969784, нарушают положения части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что выявленное

нарушение

не повлияло на результаты проведения Конкурса.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя от участия в Конкурсе.

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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Пунктом 12.7 Документации установлено требование к участникам закупки о наличии за последние 5 (Пять) 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 50 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 10 млн. рублей,

– 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.

Вместе с тем согласно вышеуказанному пункту Документации в качестве подтверждения наличия опыта участнику закупки в составе заявки необходимо представить 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);

– в случае предоставления Участником контракта/договора на выполнение работ на объекте, введенном в эксплуатацию - копия разрешения на ввод данного 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.

В случае предоставления Участником в подтверждение требуемого опыта исполнения контрактов, либо договоров, сведения о которых размещены

в соответствующем реестре в единой информационной системе (ЕИС) в

статусе «Исполнение завершено» допускается ограничиться указанием в Форме 2 реестровых номеров исполненных контрактов со ссылкой на расположение карточки контракта в ЕИС».

Согласно Протоколу Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя ввиду несоответствия такой заявки требованиям пункта 12.7 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что в составе заявки Заявителем в качестве подтверждения наличия опыта, удовлетворяющего требованию пункта 12.7 Документации, представлены

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, по мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя.

При этом представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что заявка Заявителя не соответствует требованиям Документации, поскольку предметом Договоров, представленных в составе заявки Заявителя

в качестве подтверждения наличия опыта по предмету Конкурса, являются работы по капитальному ремонту объекта капитального строительства, что

не соответствует пункту 12.7 Документации, устанавливающего требование

о наличии опыта выполнения работ исключительно по строительству, реконструкции объекта капитального строительства.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено,

что исходя из Договоров, представленных в составе заявки Заявителя, не представляется возможным прийти к выводу о наличии у Заявителя опыта выполнения работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, поскольку предметом таких Договоров является выполнение работ

по капитальному ремонту объектов капитального строительства.

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

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя от участия в Конкурсе ввиду несоответствия такой заявки требованиям Документации, не

противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке, Документации.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЛСК» (ИНН: 7813632577; ОГРН: 1197847061961) б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 26.03.2024 № ГЛ/1750/24, на действия (бездействие) заказчика НО «Фонд защиты прав граждан-участников долевого строительства Омской области» (ИНН: 5503190237; ОГРН: 1205500000430) при проведении открытого конкурса в электронной форме 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 (извещение № 32413205708) обоснованной в части размещения двух протоколов с противоположными решениями.

2. Признать в действиях НО «Фонд защиты прав граждан-участников долевого строительства Омской области» нарушение части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, не выдавать, поскольку выявленное нарушение не повлияло на результат определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

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

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>