

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-375/22

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»

21.09.2022 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 09.09.2022 № 744 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по оформлению прав на земельные участки и объекты недвижимого имущества для строительства

высокоскоростной железнодорожной магистрали «Москва – Санкт-Петербург»

«6 этап – Строительство участка Новая Тверь ВСМ (вкл.) – Высоково ВСМ (искл.)», «7 этап – Строительство участка Высоково ВСМ (вкл.) – Крюково (Алабушево) (искл.)» (ВСЖМ-1) (извещение № 32211561575), 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 09.09.2022 № 744 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении конкурса

с ограниченным участием в электронной форме на право заключения договора

на выполнение комплекса работ по оформлению прав на земельные участки и объекты недвижимого имущества для строительства высокоскоростной железнодорожной магистрали «Москва – Санкт-Петербург»

«6 этап – Строительство участка Новая Тверь ВСМ (вкл.) – Высоково ВСМ (искл.)», «7 этап – Строительство участка Высоково ВСМ (вкл.) – Крюково (Алабушево) (искл.)» (ВСЖМ-1) (извещение № 32211561575) (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.

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.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках 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 решением Совета директоров <...> 29.06.2021 (протокол от 29.06.2021 № 17) (далее – Положение о закупке).

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

1. Извещение о проведении Конкурса размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 20.07.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 698 472 800 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 05.08.2022;
4. На участие в Конкурсе подано 2 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 31.08.2022;
6. По результатам рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе, соответствующей требованиям Документации признана 1 заявка участника закупки;
7. Дата подведения итогов – 31.08.2022;
8. По результатам подведения итогов Конкурс признан

несостоявшимся, в связи с чем Заказчиком принято решение о заключении договора с единственным участником <...> с предложением о цене договора в размере 1 337 547 330 рублей.

В ходе заседания 16.09.2022 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 21.09.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, 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 при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку:

1. Заказчиком ненадлежащим образом сформирован протокол рассмотрения и оценки заявок от 25.08.2022 № 5/КОЭ-АО «СМ»/2022/Д/1 (далее – Протокол № 1), поскольку в отношении заявки Заявителя отсутствует обоснование вычета 5 баллов по критерию оценки «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиками и/или третьими лицами».
2. Заказчиком неправомерно принято решение о проведении повторного рассмотрения и оценки заявок участников Конкурса, что впоследствии привело к неправомерному отклонению заявки Заявителя за предоставление недостоверных сведений.
3. Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение, в соответствии с которым Заказчик вправе осуществлять у участников конкурса запрос информации и документов, необходимых для подтверждения соответствия участников требованиям Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя 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 принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом сформирован Протокол № 1, поскольку в отношении заявки Заявителя отсутствует обоснование вычета 5 баллов по критерию оценки «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиками и/или третьими лицами».

Пунктом 6 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что протокол, составленный по итогам конкурентной закупки, должен содержать результаты оценки заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке на последнем этапе ее проведения предусмотрена оценка заявок, окончательных предложений) с указанием решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении каждой такой заявке, каждому окончательному предложению значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом закупки предусмотрена оценка таких заявок).

В соответствии с пунктом 3.8.1 Документации по результатам работы комиссии по осуществлению конкурентных закупок оформляется итоговый протокол, который должен содержать дату подписания протокола, количество поданных конкурсных заявок, а также дату и время регистрации каждой такой заявки, порядковые номера конкурсных заявок участников Конкурса в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора, включая информацию о ценовых предложениях участников Конкурса, результаты рассмотрения конкурсных заявок, результаты оценки конкурсных заявок на участие в закупке с указанием решения комиссии по осуществлению конкурентных закупок о присвоении каждой такой заявке значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок.

Аналогичное положение установлено пунктом 285 Положения о закупке.

Комиссией ФАС России установлено, что Протокол № 1 содержит информацию о присвоенных участникам закупки баллов по каждому из предусмотренных критериев оценки.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Протокол № 1 сформирован в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупке.

Вместе с тем Законом о закупках и Положением о закупке не предусмотрено требование к Заказчику об указании им в протоколе рассмотрения и оценки заявок участников Конкурса обоснования присвоения соответствующего количества баллов участникам закупки по каждому из критериев, предусмотренных Документацией.

При этом представители Заявителя не представили доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение о проведении повторного рассмотрения и оценки заявок участников Конкурса, что впоследствии привело к неправомерному отклонению заявки Заявителя за предоставление недостоверных сведений.

Пунктом 3.6.4.1 Документации установлено, что участник Конкурса не допускается к участию в конкурсе в случаях, установленных конкурсной документацией, в том числе в случае непредставления определенных конкурсной документацией документов и/или предоставления информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности.

В соответствии с пунктом 3.6.5 Документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, Заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения Конкурса.

Подпунктом 2 приложения № 1.4 к Документации установлен критерий оценки «Наличие опыта выполнения работ» (далее – Критерий № 1), в соответствии с которым «оценка осуществляется на основании документов, представленных каждым участником в составе заявки, в соответствии с пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации.

Пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации установлено следующее: «По Критерию № 1 учитывается стоимость всех выполненных/оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ/ услуг (по выбору участника закупки) по оформлению прав на земельные участки и

объекты недвижимого имущества, а именно:

- 1) по выполнению кадастровых работ в отношении земельных участков, предназначенных для размещения линейных объектов, включая обеспечение постановки на государственный кадастровый учет;
- 2) по оценке недвижимости (в том числе земельных участков и/или объектов недвижимого имущества и/или имущественных комплексов);
- 3) по разработке и/или внесению изменений в документации(-ию) по планировке территории, предусматривающих размещение линейного объекта, установлению и/или изменению границ зон с особыми условиями использования территории;
- 4) по оказанию услуг, связанных с правовым сопровождением и/или оформлением прав на земельные участки и/или объекты недвижимого имущества.

В подтверждение опыта выполнения работ/ оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- документ подготовленный в соответствии с формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к Документации о наличии опыта,
- акты о выполнении работ, оказании услуг;
- договоры на выполнение работ, оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);
- документы, подтверждающие оплату по договорам в виде платежного (-ых) поручения(-й) с отметкой банка;
- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в ЕИС и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник вправе в форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к Документации, указать реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок. При этом в случае, если участником указан реестровый номер договора в Единой

информационной системе в сфере закупок и такой договор, и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на выполнение работ, оказания услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты о выполнении работ, оказании услуг, документы, подтверждающие оплату по договорам в виде платежного(-ых) поручения(-й) с отметкой банка).

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, сведения рассматриваются в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника».

Также подпунктом 3 приложения № 1.4 к Документации установлен критерий оценки «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед Заказчиком и/или третьими лицами» (далее – Критерий № 2), в соответствии с которым «сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем критериям, уменьшается на 5 баллов при наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

При оценке по критерию учитывается опыт работ/оказания услуг контрагента за период три года, предшествующих дате проведения квалификационного отбора, в случае:

- расторжения договора заказчиком или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору;
- наличия у АО «Скоростные магистрали» или третьих лиц претензий к участнику, в том числе урегулированных как в судебном, так и досудебном порядке, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника;
- уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя представили сведения и сообщили, что 25.08.2022 Заказчиком в ЕИС размещен Протокол № 1, в соответствии с которым по результатам рассмотрения и оценки заявок победителем Конкурса признан Заявитель.

Вместе с тем на основании протокола рассмотрения и оценки заявок от 31.08.2022 № 5/КОЭ-АО «СМ»/2022/Д/3 (далее – Протокол № 2) Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя в связи с предоставлением документов, предусмотренных пунктом 2.1 приложения № 1.4 к Документации, не соответствующих действительности, а именно: представлена недостоверная информация об отсутствии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору, указанная участником в сведениях о наличии опыта, а также

в подтверждение наличия опыта представлены договор на выполнение работ, акт выполненных работ, платежное поручение с отметкой банка о его исполнении, содержащие недостоверную информацию.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представили сведения и пояснили, что Заявителем с <...> и <...> заключено соглашение о совместной деятельности, коллективном участии в закупке от 28.03.2022 б/н.

С учетом изложенного Заявителем для целей оценки в составе заявки представлены договоры, в том числе договор, заключенный <...> с <...> от 12.07.2017 № ТНБ-2049/62/17 (далее – Договор № 1). При указании Договора № 1 в форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к Документации, Заявителем отражена информация, что в отношении Договора № 1 отсутствуют жалобы, претензии, исковые заявления, иные документы, связанные с ненадлежащим исполнением обязательств по договору.

Вместе с тем Заказчиком установлено, что Заявителем для целей оценки также представлен договор, заключенный <...> с <...> от 12.03.2021 № 12/03/21-АШ/3 (далее – Договор № 2) и акт от 11.12.2021 № 892, подписанные конкурсным управляющим <...> <...>.

Кроме того, представители Заказчика сообщили, что в соответствии с определением Арбитражного суда Пермского края от 07.09.2020 по делу № А50-16153/2017 конкурсным управляющим <...> назначен <...>.

Также представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представили письмо <...> от 16.08.2022 № 1488, в соответствии с которым Договор № 2 <...> не заключался, в связи с чем информация, указанная Заявителем в отношении Договора № 2, признана Заказчиком недостоверной.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что Заявитель, действуя

добросовестно, обязан доказать на заседании Комиссии ФАС России, что представленный им в составе заявки Договор № 2, заключенный <...> с <...> как членом коллективного участника и подтверждающий наличие опыта, является достоверным. Однако таких доказательств Заявителем на заседании Комиссии ФАС России представлено не было.

Таким образом, изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика не противоречат Закону о закупках, Положению о закупке, Документации о закупке, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение, в соответствии с которым Заказчик вправе осуществлять у участников конкурса запрос информации и документов, необходимых для подтверждения соответствия участников требованиям Документации.

Вместе с тем в соответствии с вышеуказанным доводом Жалобы, Заявителем обжалуются положения Документации.

При этом Комиссия ФАС России сообщает, что частью 11 статьи 3 Закона о закупках установлено, что после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке предметом обжалования могут быть исключительно действия (бездействие) совершенные заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, вместе с тем обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной в ЕИС, дата и время окончания срока подачи заявок 05.08.2022 в 11:00.

Вместе с тем Жалоба, содержащая, в том числе довод на положения Документации, направлена Заявителем в ФАС России 09.09.2022, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Учитывая изложенное, довод на положение Документации, представленный в Жалобе, не подлежит рассмотрению Комиссией ФАС России.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> от 09.09.2022 № 744 на действия (бездействие) заказчика <...>

при проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме

на право заключения договора на выполнение комплекса работ по оформлению прав на земельные участки и объекты недвижимого имущества для строительства

высокоскоростной железнодорожной магистрали «Москва – Санкт-Петербург»

«6 этап – Строительство участка Новая Тверь ВСМ (вкл.) – Высоково ВСМ (искл.)», «7 этап – Строительство участка Высоково ВСМ (вкл.) – Крюково (Алабушево) (искл.)» (ВСЖМ-1) (извещение № 32211561575)

необоснованной.

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