

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-540/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЦСТ Инжиниринг»

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»

07.10.2021 Москва

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

при участии представителей:

Банка ВТБ (ПАО): <...>, <...>,

представители ООО «ЦСТ Инжиниринг», АО «ЕЭТП» 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 «ЦСТ Инжиниринг» от 29.09.2021 б/н, направленную письмом Санкт-Петербургского УФАС России от 30.09.2021 № 78/27806/21, на действия (бездействие) заказчика Банк ВТБ (ПАО) при проведении конкурса

в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение комплекса ремонтно-строительных работ и оборудование нежилых помещений для размещения сотрудников ИТ-центра в здании по адресу:

г. Хабаровск, Восточное шоссе, д. 41 (извещение № 32110582493),

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 «ЦСТ Инжиниринг»

(далее – Заявитель) от 29.09.2021 б/н, направленная письмом Санкт-Петербургского УФАС России от 30.09.2021 № 78/27806/21, на действия (бездействие) заказчика Банк ВТБ (ПАО) (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение комплекса ремонтно-строительных работ и оборудование нежилых помещений для размещения сотрудников ИТ-центра в здании по адресу: г. Хабаровск, Восточное шоссе, д. 41 (извещение № 32110582493) (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 заказчика 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 закупках товаров, работ, услуг Банка ВТБ (ПАО), утвержденным наблюдательным советом Банка ВТБ (ПАО) (далее – Положение о закупках).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, Конкурсной документацией (далее – 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) – 24.08.2021;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 113 514 371,85 рубль;
3. Дата окончания подачи заявок – 09.09.2021;
4. На участие в Конкурсе подано – 2 заявки;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок на участие в закупке – 15.09.2021;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок допущены к участию в Конкурсе все поданные заявки участников закупки;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок участников закупки – 20.09.2021;
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок соответствующими требованиями Документации одна заявка признана участника закупки;

9. Дата подведения итогов Конкурса – 20.09.2021;

10. Победителем Конкурса признано ООО «Стройкомплект» (далее – Победитель) с предложением о цене договора в размере 105 568 365,82 рублей.

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.

Согласно доводам Жалобы, при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя.
2. Заказчиком неправомерно допущен к участию в закупке ООО «Стройкомплект» и, как следствие, признан победителем Конкурса.
3. Заказчиком ненадлежащим образом сформирован лот по предмету закупки.

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 Заявителя 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, выслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе

принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В силу пункта 8 Документации заявки на участие закупки и участники, подавшие такие заявки, рассматриваются на соответствие требованиям, установленным Заказчиком в Документации к участникам данной закупки и требованиям к закупаемой продукции.

Подпунктом 8.6 пункта 8 Документации установлено следующее требование к участникам закупки, предусмотренные статьями 48, 52 Градостроительного кодекса Российской (далее – ГрК РФ):

«1. Наличие членства в саморегулируемой организации (далее – СРО) в области архитектурно-строительного проектирования (за исключением унитарных предприятий, государственных и муниципальных учреждений, юридических лиц с госучастием в случаях, перечисленных в пункте 4.1 статьи 48 ГрК РФ), с правом осуществлять подготовку проектной документации по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, объектов использования атомной энергии) с уровнем ответственности члена СРО по обязательствам по договорам

на портале Национальное объединение изыскателей и проектировщиков (<https://www.nopriz.ru/nreesters/elektronnyy-reestr/>).

Таким образом, по мнению Заявителя, им в составе заявки представлены документы, подтверждающие его соответствие обязательным требованиям Документации.

Кроме того, Комиссия ФАС России, изучив положения Документации, а также представленные материалы, приходит к выводу о том, что вышеуказанные положения Документации в части установления требования

о наличии у участника закупки одновременно членства в СРО в области архитектурно-строительного проектирования, а также в области строительства

не соответствуют требованиям Закона о закупках, поскольку выполнение каждого вида работ подразумевает наличие специальной правоспособности (членства в СРО), а также определенного опыта выполнения работ, в связи

с чем установление указанных требований Документации влечет за собой невозможность участия в такой закупке участника, не обладающего правом выполнения части работ, предусмотренных техническим заданием (например: осуществить разработку проектной документации).

Учитывая изложенное, требование Документации о том, что участник закупки должен быть членом одновременно двух СРО ограничивает количество участников закупки, что не соответствует требованиям Закона о закупках.

Кроме того, учитывая, что участником закупки для выполнению работ по договору может быть привлечена субподрядная организация, в связи с чем, требование о наличии членства в СРО в области архитектурно-строительного проектирования необходимо устанавливать к лицу, осуществляющему соответствующие виды работ, требующие наличие разрешительных документов, на этапе исполнения договора.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанные требования, и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя по указанному основанию, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках

и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно допущен к участию в закупке ООО «Стройкомплект» и, как следствие, признан победителем Конкурса.

В соответствии с частью 5 статьи 55.8 ГрК РФ член СРО самостоятельно при необходимости увеличения размера внесенного им взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до следующего уровня ответственности члена СРО по обязательствам, предусмотренного частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ, обязан вносить дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в порядке, установленном внутренними документами СРО.

По мнению Заявителя, Заказчиком принято неправомерное решение о допуске заявки Победителя к участию в закупке, поскольку согласно подпункту 8 пункта 7 Протокола ООО «Стройкомплект» является членом СРО в области строительства с первым уровнем ответственности по обязательствам по договорам подряда, что противоречит положениям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и пояснили, что Победителем в составе заявки представлено гарантийное письмо о повышении уровня ответственности члена СРО по обязательствам в случае признания победителем закупки и заключения с ним договора. При этом, в силу статьи 431.2 Гражданского кодекса Российской Федерации такое гарантийное письмо является заверением об обстоятельствах и налагает на субъекта правоотношений соответствующие обязательства.

Кроме того, Победителем в составе заявки также представлена справка № 1238/21 от 06.10.2021, выданная Ассоциацией Саморегулируемая организация «Региональное объединение строителей «СОЮЗ», о подаче заявления о повышении до 2 уровня ответственности по обеспечению договорных обязательств. Заседание совета данной СРО по указанному вопросу запланировано на 08.10.2021.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, принявшего решение о допуске к участию в закупке ООО «Стройкомплект» и, как следствие, признавшего его победителем, не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом сформирован лот по предмету закупки.

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 – 09.09.2021.

Вместе с тем Жалоба, содержащая в том числе доводы на положения Документации, направлена Заявителем в ФАС России 29.09.2021, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке

Учитывая изложенное, доводы на положения Документации, представленные в Жалобе, не подлежат рассмотрению Комиссией ФАС России.

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

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЦСТ Инжиниринг» (ИНН: 2723194190; ОГРН: 1172724011151) от 29.09.2021 б/н, направленную письмом Санкт-Петербургского УФАС России от 30.09.2021 № 78/27806/21, на действия (бездействие) заказчика Банк ВТБ (ПАО) (ИНН: 7702070139; ОГРН: 1027739609391) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и

среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение комплекса ремонтно-строительных работ и оборудование нежилых помещений для размещения сотрудников ИТ-центра в здании по адресу: г. Хабаровск, Восточное шоссе, д. 41 (извещение № 32110582493) обоснованной в части неправомерного решения об отклонении заявки ООО «ЦСТ Инжиниринг».

2. Признать Банк ВТБ (ПАО) нарушившим часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 07.10.2021 № 223ФЗ-540/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 07.10.2021 № 223ФЗ-540/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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