Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ(ред. от 01.07.2021)"О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-403/21

по результатам рассмотрения жалобы АО «СЗ НО «Дирекция по строительству» 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»

28.07.2021 Москва

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

при участии представителей:

Фонда защиты прав граждан – участников долевого строительства в Нижегородской области <...>,

ОАО «СЗ НО «Дирекция по строительству» <...>,

ООО «Элторг» <...>,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ОАО «СЗ НО «Дирекция по строительству» от 19.07.2021 № б/н на действие (бездействие) заказчика Фонда защиты прав граждан – участников долевого строительства в Нижегородской области при проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение комплекса работ по завершению строительства: «Жилые дома № 6-7 и № 6-8 (по генплану) со встроенно-пристроенными административно-торговыми помещениями, подземной автостоянкой, встроенной ТП, расположенные по адресу: Нижегородская область, г. Нижний Новгород, Советский район, 1-ая и 2-ая Оранжевые, рядом с домами № 7, № 11 по ул. Тимирязева» (извещение № 32110309995), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ОАО «СЗ НО «Дирекция по строительству» (далее – Заявитель) от 19.07.2021 № б/н на действие (бездействие) заказчика Фонда защиты прав граждан – участников долевого строительства в Нижегородской области (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение комплекса работ по завершению строительства: «Жилые дома № 6-7 и № 6-8 (по генплану) со встроенно-пристроенными административно-торговыми помещениями, подземной автостоянкой, встроенной ТП, расположенные по адресу: Нижегородская область, г. Нижний Новгород, Советский район, 1-ая и 2-ая Оранжерейные, рядом с домами № 7, № 11 по ул. Тимирязева» (извещение № 32110309995) (далее – Запрос предложений, 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 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.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о
закупках товаров, работ, услуг Фонда защиты прав граждан – участников
долевого строительства Нижегородской области, утвержденным
решением совета Фонда защиты прав граждан – участников долевого
строительства
в Нижегородской области (протокол от 12.02.2021 № 10) (далее –
Положение
о закупке).

Согласно части 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.

В соответствии с извещением о проведении Запроса предложений,
документацией о Запросе предложений (далее – Документация),
протоколами, составленными при определении поставщика
(подрядчика, исполнителя):

1) извещение о проведении Запроса предложений размещено в единой
информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее –

ЕИС)

– 24.05.2021;

2) начальная (максимальная) цена договора – 1 349 952 620 рублей;

3) дата окончания срока подачи заявок – 02.07.2021;

4) на участие в Запросе предложений подано 2 заявки от участников закупки, из которых одна заявка участника закупки признана соответствующей требованиям Документации;

5) по результатам Запроса предложений между Заказчиком и ООО «Политехстрой» заключен договор от 19.07.2021 № ЖК-Е/р-9757 на сумму 1 349 952 520 рублей.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком:

1) принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке;

2) ненадлежащим образом составлен протокол рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений от 06.07.2021 № ЗП-1332-РАССМ-2 (далее – Протокол), поскольку в Протоколе отсутствуют положения Документации, которым не соответствует заявка Заявителя на участие в Запросе предложений.

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

В ходе рассмотрения Жалобы 26.07.2021 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы в заседании Комиссии ФАС России объявлен перерыв до 28.07.2021.

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

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке.

На основании части 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.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В пункте 2.9.1.5 раздела 2 Документации указано, что комиссия принимает решение об отклонении (не допуске) заявки участника в случае, если заявка либо участник не соответствуют требованиям извещения, документации, либо в случае установления комиссией недостоверности сведений, указанных в заявке, либо в случае, если в заявке отсутствует информация или документы, требуемые в соответствии с извещением о проведении закупки или Документацией.

Согласно пункту 3.3.3 раздела 3 Документации обеспечение заявок на участие в закупке (если требование об обеспечении заявок установлено Заказчиком в Информационной карте) может предоставляться участниками такой закупки путем внесения денежных средств в соответствии с пунктом 3.3.3 раздела 3 Документации или путем предоставления банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в такой

закупке осуществляется участником такой закупки.

В соответствии с пунктом 3.3.4 раздела 3 Документации в качестве обеспечения заявки принимаются банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения. Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок.

Согласно извещению о проведении Запроса предложений и Документации дата окончания срока подачи заявок – 02.07.2021.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заявителем в составе заявки на участие в Запросе предложений приложена банковская гарантия от 08.06.2021 № 1258/06.21-Г, выданная банком ПАО «НБД-Банк» (далее – Банковская гарантия), в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, срок действия которой истекает 09.08.2021, что составляет менее двух месяцев с даты окончания срока подачи заявок. Учитывая изложенное, Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке.

Комиссия ФАС России, изучив Документацию и Банковскую гарантию, приходит к выводу, что действия Заказчика соответствуют требованиям Документации и Закона о закупках.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом составлен Протокол, поскольку в Протоколе отсутствуют положения Документации, которым не соответствует заявка Заявителя на участие в Запросе предложений.

Подпунктом «б» пункта 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 результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении

запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

Согласно Протоколу Заявителю (порядковый номер заявки 2) отказано в допуске к участию в закупке в связи с несоответствием второй части заявки требованиям Документации.

При этом в Протоколе отсутствуют основания отклонения заявки Заявителя на участие в закупке с указанием положений Документации, которым не соответствует заявка Заявителя на участие в закупке.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, составившего ненадлежащий Протокол, нарушают подпункт «б» пункта 3 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках.

Вместе с тем указанное нарушение не повлияло на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя), поскольку заявка Заявителя не соответствовала требованиям Документации.

Кроме того, согласно сведениям ЕИС между Заказчиком и ООО «Политехстрой» заключен договор от 19.07.2021 № ЖК-Е/р-9757 на сумму 1 349 952 520 рублей.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ОАО «СЗ НО «Дирекция по строительству» (ИНН: 5260429200; ОГРН: 1165275030931) от 19.07.2021 № б/н на действие (бездействие) заказчика Фонд защиты прав граждан – участников долевого строительства в Нижегородской области (ИНН: 5262366450; ОГРН: 1195275050002) при проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение комплекса работ по завершению строительства: «Жилые дома № 6-7 и № 6-8 (по генплану) со встроенно-пристроенными административно-торговыми помещениями, подземной автостоянкой, встроенной ТП, расположенные по адресу: Нижегородская область, г. Нижний Новгород, Советский район, 1-ая и 2-ая Оранжевые, рядом с домами № 7, № 11 по ул. Тимирязева» (извещение № 32110309995) обоснованной в части составления Заказчиком ненадлежащего Протокола.

2. Признать Фонд защиты прав граждан – участников долевого строительства в Нижегородской области нарушившим подпункт «б» пункта 3 части 13 статьи 3.2 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 указанное нарушение не повлияло на результаты Запроса предложений.

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