РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-159/23

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»

27.04.2023 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 системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конфренц-связи жалобу <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку свай для ТП-КП-0-68 (извещение 32312236320), 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) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку свай для ТП-КП-0-68 (извещение 32312236320) (далее – Запрос котировок, 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.

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.

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 порядке подготовки и проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд
<...>, утвержденным решением единственного акционера
от 30.09.2022 № 11 (протокол № 26) (в редакции от 20.04.2023)
(далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Запроса котировок (далее – Извещение):

1. Извещение размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок – 29.03.2023;

2. Начальная (максимальная) цена договора – 30 205 386,67 руб.;

3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Запросе котировок – 12.04.2023;

4. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Запросе

котировок – 18.05.2023;

5. Дата подведения итогов Запроса котировок – 18.05.2023.

В целях полного и всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 25.04.2023 до 27.04.2023.

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 права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно установившего требование к участникам закупки о наличии объекта недвижимого имущества для проведения ремонтных работ.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Запроса котировок 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, выслушав пояснения представителей Заявителя, 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 установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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

Приложением № 1.2 к «Информационной карте» Извещения (далее – Приложение № 1.2) установлены минимальные требования к организационно-техническим возможностям участника закупки и (или) привлекаемых третьих лиц, в том числе требование о наличии собственного
или арендованного объекта недвижимого имущества (здания, сооружения, их частей) по месту нахождения функционального Заказчика (поселок Тухард, Таймырский Долгано-Ненецкий район, Красноярский край) площадью не менее 1000 м² для проведения ремонтных работ (пункт 1 Приложения № 1.2).

При этом положениями Приложения № 1.2 установлено, что наличие объекта недвижимого имущества (здания, сооружения, их частей) для проведения ремонтных работ подтверждается копией свидетельства о праве собственности (выписки из ЕГРН), а в случае принадлежности объекта недвижимого имущества иному лицу (не участнику закупочной процедуры) - также договором аренды или субаренды или договором на выполнение соответствующих работ или оказание услуг с подтверждением
права пользования производственными и (или) складскими объектами, в том числе предварительными или заключенными под отлагательными условиями.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком неправомерно установлено вышеуказанное требование к участникам закупки, поскольку ремонтные работы, необходимые для выполнения по договору, заключаемому по результатам Запроса котировок, возможно осуществить на объектах с меньшей площадью, чем указано
в Приложении № 1.2.

При этом представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что вышеуказанное требование к участникам закупки установлено
с целью выявления участника, соответствующего потребностям Заказчика
и способного надлежащим образом обеспечить исполнение договора по итогам Запроса котировок, поскольку участник закупки, не подтвердивший наличие необходимого объекта недвижимого имущества для выполнения ремонтных работ, может не обладать таким объектом недвижимости на этапе исполнения договора, что приведет к ненадлежащему исполнению обязательств,
в том числе нарушению срока исполнения обязательств по договору.

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей

Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено, что требование
о наличии у участников закупки на момент подачи заявки соответствующего объекта недвижимости для выполнения ремонтных работ не влияет
на возможность надлежащего исполнения таким участником закупки обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса котировок, поскольку такой объект может быть в наличии у участника закупки
на праве собственности, аренды или на ином другом законом основании после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, в связи с чем установленные вышеуказанного требования налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Запросе котировок.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требование к участникам закупки о наличии объекта недвижимого имущества для выполнения ремонтных работ является неправомерным, поскольку не свидетельствует о невозможности надлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Запроса котировок, а, следовательно, установление Заказчиком вышеуказанного требования необоснованно ограничивает количество участников закупки и не соответствует требованиям Закона о закупках.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанное требование к участникам закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают требования пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, 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 и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика

<...> при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку свай для ТП-КП-0-68 (извещение 32312236320) обоснованной.

2. Признать <...> нарушившим 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 выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 27.04.2023 по делу № 223ФЗ-159/23.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 27.04.2023
№ 223ФЗ-159/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.