

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-481/22

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»

30.11.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...> (далее – Организатор): <...>, <...>,

<...>: <...>, <...>,

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-конференц-связи жалобу <...> б/д б/н, направленную письмом Хабаровского УФАС России от 23.11.2022 № ЛИ/12399/22, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по компенсационному лесовосстановлению по титулу «Строительство третьей ВЛ 220 кВ Нерюнгринская ГРЭС - Нижний Куранах со строительством заходов на ПС 220 кВ НПС-19 ориентировочной протяженностью 337,28 км.» для нужд филиала <...> (извещение № 32211637359), 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, направленная письмом Хабаровского УФАС России от 23.11.2022 № ЛИ/12399/22, на действия (бездействие) заказчика <...> (далее –

Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по компенсационному лесовосстановлению по титулу «Строительство третей ВЛ 220 кВ Нерюнгринская ГРЭС – Нижний Куранах со строительством заходов на ПС 220 кВ НПС-19 ориентировочной протяженностью 337, 28 км.» для нужд филиала <...> (извещение № 32211637359) (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 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 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется единым стандартом закупок <...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 29.01.2019 № 436 (в редакции от 30.09.2022 № 591) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках 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 случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная частью 5 статьи 4 Закона о закупках, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

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

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 22.08.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦД) – 624 723 137, 28 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 13.10.2022;
4. На участие в Конкурсе подано 6 заявок;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 21.10.2022;
6. По результатам рассмотрения заявок соответствующей требованиям Документации признана 1 заявка участника закупки, в связи с чем Конкурс признан несостоявшимся и Заказчиком принято решение о заключении договора с единственным участником Конкурса <...> (далее – Победитель) с предложением о цене договора в размере 623 403 136, 80 рублей с НДС.

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 Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, ввиду следующего:

1. Заказчиком ненадлежащим образом сформирована Документация, что впоследствии привело к неправомерному отклонению заявки Заявителя;
2. Заказчиком неоднократно вносились изменения в Документацию, что впоследствии повлекло неправомерное отклонение заявки Заявителя;
3. Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Победителя по критерию «Опыт выполнения работ по разработке проекта лесовосстановления и лесовосстановительных работ за последние 3 года» (далее – Критерий);
4. Заказчиком ненадлежащим образом установлено обоснование НМЦД.

Представители Организатора и Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Организатор и Заказчик действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом сформирована Документация, что впоследствии привело к

неправомерному отклонению заявки Заявителя.

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 13.10.2022 в 12:00.

Вместе с тем Жалоба, содержащая, в том числе довод на положения Документации, направлена Заявителем в ФАС России 21.11.2022, 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.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неоднократно вносились изменения в Документацию, что впоследствии повлекло неправомерное отклонение заявки Заявителя.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 25.10.2022 № 7/2482311 Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя, ввиду ее несоответствия требованиям Документации.

На основании пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 3.4.1 Документации установлено, что заявка участника на участие в закупке должна содержать сведения и документы, указанные, в том числе в пункте 10 информационной карты Документации.

В силу пункта 10 информационной карты Документации документы и сведения, входящие в состав заявки на участие в закупке, установлены в приложении 2 к информационной карте Документации.

На основании пункта 1.1. приложения 2 к информационной карте Документации в целях подтверждения соответствия установленным требованиям, участник закупки должен включить в состав заявки, в том числе следующие сведения и документы:

1. Письмо о подаче оферты;
2. Техническое предложение;
3. График выполнения работ.

По условиям подпункта «в» пункта 5.4.4 Документации закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случае, если заявка участника не соответствует требованиям, установленным Документацией, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено документацией о закупке).

Пунктом 2.3.1 Документации установлено, что до окончания срока подачи заявок Заказчик может по любой причине внести изменения в Извещение и/или Документацию.

При этом в соответствии с пунктом 2.3.3 Документации Заказчик не несет ответственности в случае, если участник закупки не ознакомился с изменениями, внесенными в Извещение и/или Документацию, размещенными надлежащим образом.

Комиссией ФАС России установлено, что Заказчиком 29.08.2022, 07.09.2022, 21.09.2022, 30.09.2022, 04.10.2022 вносились изменения в Документацию.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что указанные изменения в Документацию внесены Заказчиком в соответствии с требованиями Закона о закупках, Документации и Положения о закупке.

При этом представители Организатора и Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что заявка Заявителя отклонена, в том числе по следующим основаниям:

1. Ввиду несоответствия срока выполнения агротехнического ухода за лесными насаждениями, указанного Заявителем в заявке, требованиям пункта 1.3.4 технического задания Документации, в соответствии с которым агротехнический уход за лесными

насаждениями в объеме, предусмотренном проектом (проектами) лесовосстановления осуществляется в следующем порядке:

1 год после посадки: с 01.05.2024 по 30.09.2024;

2 год после посадки: с 01.05.2025 по 30.09.2025;

3 год после посадки: с 01.05.2026 по 30.09.2026.

Вместе с тем Заявителем в графике выполнения работ, приложенном в заявке, указано, что агротехнический уход за лесными насаждениями осуществляется по 2025 год.

2. Ввиду несоответствия срока действия заявки Заявителя требованиям, установленным пунктом 3.1.2 Документации, в соответствии с которым заявка действительна в течение срока, указанного участником закупки в письме о подаче оферты. В любом случае этот срок не должен быть менее, чем 90 календарных дней со дня, следующего за днем окончания подачи заявок.

Вместе с тем Заявителем в письме о подаче оферты, приложенном в заявке, указано, что заявка действует до 31.12.2022, что составляет 79 дней со дня, следующего за днем окончания подачи заявок.

3. Ввиду несоответствия технического предложения Заявителя требованиям пункта 4 инструкции по заполнению формы 2 «Техническое предложение», в соответствии с которым в тексте технического предложения должно быть указано выполнение каждого пункта части 5 «Техническая часть» Документации. Формулировки «Согласно с Техническим заданием», «Работы будут выполнены согласно техническому заданию» и подобные рассматриваются как непредоставление технического предложения.

Вместе с тем представители Заказчика и Организатора сообщили, что Заявителем в техническом предложении указаны не все пункты, предусмотренные частью 5 «Техническая часть» Документации, а именно отсутствуют сведения, в том числе об объеме выполняемых работ, сроках выполнения работ, гарантии качества по сданным работам, а также не указаны сведения о качестве работ, о требованиях при разработке проекта лесовосстановления, о требованиях при разработке рабочей документации по лесовосстановлению, о порядке приемки работ по лесовосстановлению.

Таким образом, Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Организатора и Заказчика, приходит к выводу, что действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя, не противоречат требованиям Закона о закупках, Документации и Положения о закупке.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Победителя по Критерию.

Пунктом 4 Приложения № 1 к Документации установлено следующее:

«По Критерию оценка производится членами закупочной комиссии (при необходимости – с привлечением экспертов) на основании справки для оценки опыта исполнения договоров на выполнение работ по разработке проекта лесовосстановления и лесовосстановительных работ за последние 3 года с приложением подтверждающих документов (копий актов приёмки выполненных работ и копий договоров) по количеству исполненных договоров на выполнение работ по разработке проекта лесовосстановления и лесовосстановительных работ за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в настоящей закупке. Стоимость работ по разработке проекта лесовосстановления и лесовосстановительных работ в исполненном контракте (договоре) должна составлять не менее 50 процентов НМЦД, установленной в Документации.

Подтверждением указанного опыта исполнения контракта (договора) участником, для целей настоящей закупки, является копия контракта (договора) (включая приложения) заверенная участником, копии актов приёмки выполненных работ, стоимостью не менее 50 процентов НМЦД, установленной в Документации, заверенные участником, при этом дата подписания последнего акта приёмки работ не должна быть ранее 3 лет до даты подачи заявки на участие в настоящей закупке. Исполнение контракта (договора) должно быть подтверждено копией акта исполнения обязательств по контракту (договору), либо копией акта приёмки объекта, либо копиями актов приёмки выполненных работ на полный объём обязательств участника по контракту (договору), заверенными участником.

За каждый исполненный договор на выполнение работ по разработке проекта лесовосстановления и лесовосстановительных работ за последние 3 года стоимостью не менее 50% от НМЦД участник получает

1 балл.

В случае отсутствия справки для оценки опыта исполнения договоров на работы по разработке проекта лесовосстановления и лесовосстановительных работ за последние 3 года, либо отсутствия подтверждающих выполнение работ документов (копий контрактов (договоров), копий актов приёмки выполненных работ), а также, если в справке для оценки опыта исполнения договора на работ по разработке проекта лесовосстановления и лесовосстановительных работ за последние 3 года у Участника не указано договоров со стоимостью не менее 50% от НМЦД, заявке данного участника по Критерию присваивается значение 0 баллов».

Представители Заказчика и Организатора на заседании Комиссии ФАС России представили сведения и пояснили, что Победителем для оценки по Критерию представлено 13 договоров. Вместе с тем Заказчиком принято решение о присвоении 0 баллов Победителю по Критерию, ввиду того, что представленные договоры не соответствуют требованиям, установленным пунктом 4 Приложения № 1 к Документации, а именно не соответствуют предельной стоимости.

Таким образом, изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика и Организатора, 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.

4. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом установлено обоснование НМЦД.

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 13.10.2022 в 12:00.

Вместе с тем Жалоба, содержащая, в том числе довод на положения Документации, направлена Заявителем в ФАС России 21.11.2022, 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 <...> б/д б/н, направленную письмом Хабаровского УФАС России от 23.11.2022 № ЛИ/12399/22, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по компенсационному лесовосстановлению по титулу «Строительство третьей ВЛ 220 кВ Нерюнгринская ГРЭС – Нижний Куранах со строительством заходов на ПС 220 кВ НПС-19 ориентировочной протяженностью 337, 28 км.» для нужд филиала <...> (извещение № 32211637359) необоснованной.

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