

Решение

по результатам рассмотрения жалобы № 003/07/3-259/2022

«11» апреля 2022 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

в составе:

<...>,

<...>,

<...>,

рассмотрев 07.04.2022 жалобу ООО «Базис групп» на действия закупочной комиссии МАОУ «Саган-Нурская средняя общеобразовательная школа»,

при участии:

представителей ООО «Базис групп» <...> (доверенность № 3 от 18.03.2022), <...> (доверенность № 1 от 17.03.2022), <...> (доверенность № 2 от 18.03.2022).

представителя МАОУ «Саган-Нурская СОШ» <...> (доверенность от 28.02.2022),

УСТАНОВИЛА:

МАОУ «Саган-Нурская средняя общеобразовательная школа» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) и Положением о закупке товаров (работ, услуг).

16.02.2022 в единой информационной системе опубликовано извещение о проведении конкурса в электронной форме на право проведения капитального ремонта МАОУ «Саган-Нурская СОШ» (извещение № 32211140570).

Начальная максимальная цена договора составляет 50 465 910,00 руб.

На участие в конкурсе в электронной форме поступило две коллективные заявки от лидеров коллективных заявок в лице ООО «Базис групп» и ООО «Универсалэнергострой».

Ценовое предложение лидера совместной заявки ООО «Базис групп» составило 48 888 888,00 руб.; ценовое предложение лидера коллективной заявки ООО «Универсалэнергострой» составило 50 352 000,00 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 05.03.2022 заявка ООО «Базис групп» не допущена.

10.03.2022 в Бурятское УФАС России поступила жалоба ООО «Базис групп» (вх. № 1484) по факту отклонения заявки, поданной для участия в конкурсе в электронной форме на право заключения договора по капитальному ремонту МАОУ «Саган-Нурская СОШ» Мухоршибирского района».

Решением Комиссии Бурятского УФАС России от 21.03.2022 жалоба ООО «Базис групп» признана обоснованной; комиссии по осуществлению конкурентных закупок МАОУ «Саган-

Нурская СОШ» выдано обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения конкурса в электронной форме на право проведения капитального ремонта МАОУ «Саган-Нурская СОШ» (извещение № 32211140570).

Согласно предписанию МАОУ «Саган-Нурская СОШ» в срок до 31 марта 2022 года надлежало устранить нарушение порядка организации и проведения конкурса в электронной форме № 32211140570, а именно:

- отменить протокол рассмотрения заявок от 05.03.2022;

- повторно рассмотреть и оценить заявки, поступившие на участие в конкурсе в электронной форме № 32211140570, с учетом принятого Бурятским УФАС России решения.

31.03.2022 МАОУ «Саган-Нурская СОШ» направило информацию об исполнении предписания: по итогам повторного рассмотрения и оценки заявок заявки ООО «Базис групп» и ООО «Универсалэнергострой» отклонены.

ООО «Базис групп», не согласившись с повторным отклонением его заявки, обратилось в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 30.03.2022 жалобой (вх. № 2079) на действия комиссии по осуществлению конкурентных закупок МАОУ «Саган-Нурская СОШ», по результатам рассмотрения которой 07.04.2022 принято настоящее решение.

Комиссией Бурятского УФАС России установлено, что комиссия по осуществлению конкурентных закупок МАОУ «Саган-Нурская СОШ» во исполнение предписания Бурятского УФАС России исх. № 05-32/1034 от 24.03.2022 повторно рассмотрела заявки, при этом заявка ООО «Базис групп» отклонена на основании части 9.10.8 статьи 9.10 Положения: несоответствие заявки на участие в закупке требованиям документации о закупке. Причина отклонения - согласно закупочной документации в соглашении должно быть приведено четкое распределение номенклатуры, объемов (количества).

Из письменных пояснений представителя заказчика следует, что основанием для отклонения заявки ООО «Базис групп» является отсутствие в соглашении о совместном участии четкого распределения номенклатуры, объемов (количества) по всем совместным участникам, в том числе и по лидеру совместной заявки.

Заявка ООО «Универсалэнергострой» отклонена в связи с отсутствием четкого распределения номенклатуры, объемов (количества) по лидеру совместной заявки, в то время как такое распределение в отношении простых товарищей имеется.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 28.03.2022 конкурс признан несостоявшимся; представителем заказчика подтверждено заключение договора с единственным поставщиком на основании пп. «б» п. 20 статьи 10.8.2 Положения о закупке.

ООО «Базис групп» подало заявку на участие в конкурсе в электронной форме на право заключения договора по капитальному ремонту МАОУ «Саган-Нурская СОШ», являясь лидером коллективной заявки.

В составе заявки приложено соглашение о совместном участии в рассматриваемой закупке от 01.03.2022.

01.03.2022 ООО «Базис групп» и иные участники в лице ООО «Энергострой», ООО «Стройсервис», ООО «Промстройресурс», ООО «Синтек» и ООО «Бурятпроектреставрация» заключили соглашение, согласно которому члены коллективного участника объединились на стороне одного участника закупки и установили порядок взаимодействия между собой при участии в закупке путем проведения конкурса в электронной форме на право заключения договора по капитальному ремонту МАОУ «Саган-Нурская СОШ» Мухоршибирского района.

В соответствии с закупочной документации в соглашении должно быть приведено четкое распределение номенклатуры, объемов (количества), стоимости (в процентах от общей стоимости ценового предложения участника закупки) и сроков поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг между членами коллективного участника; при этом соглашением должно быть предусмотрено, что поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, требующих специальной правоспособности, а также реализация прав и обязанностей, требующих специальной правоспособности, осуществляются исключительно лицами, входящими в состав коллективного участника и обладающими необходимой правоспособностью.

Комиссия Бурятского УФАС России, проанализировав, соответствие соглашению от 01.03.2022, приложения к соглашению требованиям закупочной документации установила, что заявка ООО «Базис групп» отклонена по данному основанию неправомерно, в нарушение принципов закупок, которыми в силу статьи 3 Закона о закупках обязаны руководствоваться все заказчики, осуществляющие закупку товаров, работ, услуг на основании Закона о закупках.

Приложением к указанному соглашению является информация об объеме, стоимости и сроках поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг в отношении каждого члена коллективного участника при выполнении работ по капитальному ремонту МАОУ «Саган-Нурская СОШ» Мухоршибирского района».

Согласно приложению объем, стоимость и сроки выполнения работ распределены между участниками коллективного соглашения, лидером которого является ООО «Базис групп», следующим образом:

Объем	Исполнитель	Стоимость	Срок выполнения работ
Сантехнические работы	ООО «Базис групп»	7 000 000,00 руб.	с момента заключения договора и до 15.08.2022 г.
Ремонтные работы	ООО «Энергострой»	9 000 000,00 руб.	с момента заключения договора и до 15.08.2022 г.
Утепление фасада 1	ООО «Стройсервис»	8 000 000,00 руб.	с момента заключения договора и до 15.08.2022 г.
Утепление фасада 2	ООО «Промстройресурс»	8 000 000,00 руб.	с момента заключения договора и до 15.08.2022 г.
Утепление фасада 3	ООО «Синтек»	9 000 000,00 руб.	с момента заключения договора и до 15.08.2022 г.
Ремонт кровли	ООО «Бурятпроектреставрация»	7 888 888, 00 руб.	с момента заключения договора и до 15.08.2022 г.
Итого:		48 888 888, 00	

Статьей 9 Положения о закупках МАОУ «Саган-Нурская СОШ» предусмотрены основания для отказа участнику закупки в допуске к участию в конкурентной закупке.

Заявка ООО «Базис групп» отклонена на основании пункта «в» ч. 9.10.8 статьи 9 Положения о закупках - несоответствие заявки на участие в закупке требованиям документации о закупке, в том числе наличие в таких заявках предложения о цене договора, превышающий установленную НМЦ договора.

Предметом конкурса в электронной форме и заключаемого по результатам конкурса договора является выполнение работ по капитальному ремонту МАОУ «Саган-Нурская СОШ» на основании локально-сметного расчета и технического задания, которые являются неотъемлемой частью конкурсной документации.

В приложении к соглашению о коллективном участии в закупке от 01.03.2022 имеется конкретное распределение между его участниками в лице ООО «Базис групп», ООО «Энергострой», ООО «Стройсервис», ООО «Промстройресурс», ООО «Синтек» и ООО «Бурятпроектреставрация» номенклатуры, объемов (количества), стоимости (в процентах от общей стоимости ценового предложения участника закупки) и сроков выполнения работ по капитальному ремонту МАОУ «Саган-Нурская СОШ» в соответствии с локально-сметным расчетом и техническим заданием.

Таким образом, исходя из того, что предметом торгов и заключаемого по итогам торгов договора, является именно выполнение работ по капитальному ремонту школы участнику закупки надлежало, что прямо следует из названного пункта закупочной документации, в соглашении распределить: номенклатуру, объемы, стоимость (в процентах от общей стоимости ценового предложения участника закупки) и срок выполнения работ между членами коллективного участника.

Как видно, из официального определения понятия «номенклатура» и согласно требованию закупочной документации участнику закупки надлежало распределить между участниками коллективного соглашения выполнение работ по видам - сантехнические работы, ремонтные работы, утепление фасада, ремонт кровли, что и содержалось в приложении к соглашению о коллективном участии в закупке от 01.03.2022.

Номенклатура, объем, стоимость (в процентах от общей стоимости ценового предложения участника закупки) и срок выполнения работ между членами коллективного участника в соглашении от 01.03.2022 распределены.

Следовательно, отклонение заявки ООО «Базис групп» на основании пп. «б» п. 20 статьи 10.8.2 Положения о закупке неправомерно.

Заявка ООО «Базис групп» отклонена в нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 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.

Комиссия по осуществлению конкурентных закупок МАОУ «Саган-Нурская СОШ» осуществила рассмотрение и оценку заявки по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке: закупочной документацией не установлена обязанность участника закупки в соглашении распределять все виды работ, отраженных во всех разделах локального сметного расчета.

Статьей 3 Закона о закупках установлены принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг, которыми обязаны руководствоваться заказчики.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

По результатам рассмотрения жалобы ООО «Базис групп» Комиссия Бурятского УФАС России пришла к выводу, что комиссия по осуществлению конкурентных закупок МАОУ «Саган-Нурская СОШ» при рассмотрении заявки ООО «Базис групп» нарушила пункт 2 части 1 статьи 3 и часть 6 статьи 3 Закона о закупках, пункта 9.10.8 Положения о закупках.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной; принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Комиссией установлено, что Заказчиком 30.03.2022 заключен договор с единственным поставщиком, предметом которого является капитальный ремонт МАОУ «Саган-нурская СОШ». Согласно пояснениям представителя Заказчика основанием заключения договора с единственным поставщиком явился подпункт 20 пункта 10.8.2 Положения о закупках.

Согласно статье 3 Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Исходя из положений пункта 10.8.2 Положения о закупках, основаниями закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) являются, в том числе если закупка была признана несостоявшейся по следующим основаниям:

- а) не подано ни одной заявки на участие в закупке;
- б) по окончании срока подачи заявок на участие в закупке подана только одна заявка, при этом такая заявка признана соответствующей требованиям извещения и (или) документации о такой закупке;
- в) по результатам рассмотрения заявок на участие в закупке только одна заявка признана соответствующей требованиям извещения и (или) документации о такой закупке;
- г) по результатам рассмотрения заявок не было признано ни одной заявки, соответствующей требованиям документации о закупке.

При этом Комиссия отмечает, что согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости

одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Аналогичные требования установлены пунктом 11.1.3 Положения о закупках, и каких-либо иных условий и сроков заключения договора, в том числе с единственным поставщиком, Положение о закупках не предусматривает.

В данном случае Заказчик норму части 15 статьи 3.2 Закона о закупках проигнорировал, заключив договор до истечения десятидневного срока.

В соответствии с частью 1 статьи 166 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно статьи 168 ГК РФ, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 указанной статьи или иным законом, сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта, является оспоримой, если из закона не следует, что должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Согласно части 2 статьи 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Пунктом 15 обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018 отмечено, что заключение договора по результатам закупки до истечения десятидневного срока обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии (часть 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции) свидетельствует о злоупотреблении правом со стороны заказчика.

Сама по себе возможность оперативного оспаривания закупки требует от добросовестных заказчика и победителя закупки ожидания истечения срока на обжалование, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Заключение заказчиком в такой ситуации договора с победителем закупки свидетельствует о заведомо недобросовестном поведении, в силу чего, на основании статьи 10 и части 2 статьи 168 ГК РФ, заключенный ими договор является ничтожным.

В этой связи Комиссия приходит к выводу о невозможности в выдаче обязательного для исполнения предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Бурятского УФАС России, руководствуясь статей 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.признать жалобу ООО «Базис групп» обоснованной;

2.признать комиссию по осуществлению конкурентных закупок МАОУ «Саган-Нурская СОШ» нарушившей требования пункта 2 части 1 статьи 3, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, пункт 9.10.8 Положения о закупках;

3. Основания для выдачи предписания отсутствуют;

4. Передать решение уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения в отношении МАОУ «Саган-Нурская СОШ» и членов комиссии по осуществлению конкурентных закупок МАОУ «Саган-Нурская СОШ» производства по делу об административном правонарушении в соответствии с частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...><...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республики Бурятия.