

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-371/23

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»

27.09.2023 Москва

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

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>.

<...>,

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-конференц-связи жалобу <...> от 13.09.2023 № 116 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по завершению строительства объекта «Центр инноваций и технологий (II очередь) (Центр нанотехнологий), в том числе: Административный корпус; Лабораторный корпус» (извещение № 32312695486), 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 <...> (далее – Заявитель) от 13.09.2023 № 116 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по завершению строительства объекта «Центр инноваций и технологий (II очередь) (Центр нанотехнологий), в том числе: Административный корпус; Лабораторный корпус» (извещение № 32312695486) (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.

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 соответствии с пунктом 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа в случае признания жалобы обоснованной может принять решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение нарушений.

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

положением о закупке продукции для нужд <...>, утвержденным протоколом заседания совета директоров от 29.09.2022 № 349 (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):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru – 22.08.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 252 098 170,09 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 07.09.2023;
4. На участие в закупке поданы заявки 2 участников закупки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 18.09.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок к участию в Конкурсе допущена заявка единственного участника закупки;
7. Дата подведения итогов – 18.08.2023;

8. По результатам подведения итогов победителем закупки признано <...> с предложением о цене договора 1 252 098 170 руб.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 20.09.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 27.09.2023.

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 Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку:

1. Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя.
2. Заказчиком ненадлежащим образом сформирован порядок оценки заявок по показателю «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» критерия «Квалификация участника».

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.

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 неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя, ввиду представления в справке о материально-технических ресурсах несоответствующих действительности сведений о поставляемом оборудовании.

Часть 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

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 соответствии с подпунктом 2.1 пункта 2 приложения № 1 к информационной карте Документации (далее – Информационная карта) «Требования к участникам закупки» участник закупки в составе заявки представляет справку о материально-технических ресурсах по форме 5.4 подраздела 5 Документации, которой подтверждает наличие материально-технических ресурсов, необходимых для исполнения обязательств по договору, в том числе наличие «Каток дорожный на пневмоколесном ходу: производительность асфальт до 3000 м²/час, грунт до 500 м³/час; конструктивная масса не менее 8 т не более 12,5 т - 2 штуки», при этом документами, подтверждающими наличие материально-технических ресурсов являются:

– справка участника,

– в отношении транспортных средств и самоходных машин необходимо предоставить соответствующие паспорта и свидетельства.

Подпунктом 7.1 пункта 7 приложения № 3 к Информационной карте

«Требования к составу заявки» установлено, что заявка на участие в закупке должна включать сведения и документы об участнике закупки, в том числе справку о материально-технических ресурсах.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 11.09.2023 № ЭК-5/2023/2 заявка Заявителя отклонена Заказчиком ввиду следующего:

«Заявка признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о закупке на основании пп. 1 п. 2.11.9. документации о закупке: непредставление в составе заявки документов и сведений, предусмотренных приложением №3 к информационной карте (за исключением сведений, подтверждающих статус субъекта МСП - в случае отсутствия в п. 14 информационной карты установленных Заказчиком особенностей участия субъектов МСП в проводимой закупке, а также копий документов, требующихся исключительно для целей оценки и сопоставления заявок); нарушение требований подраздела 2.4 к содержанию заявки, а именно:

в п. 2.1. Приложения №1 к информационной карте установлены требования к наличию материально-технических ресурсов, необходимых для исполнения обязательств по договору, одним из которых является наличие у участника закупки «Каток дорожный на пневмоколесном ходу: производительность асфальт до 3000 м²/час, грунт до 500 м³/час; конструктивная масса не менее 8 т не более 12,5 т - 2 штуки».

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представили сведения и сообщили, что в пункте 5 справки о материально-технических ресурсах (далее – Справка), представленной Заявителем в составе заявки, указано наличие катка дорожного на пневмоколесном ходу с характеристиками, соответствующими требованиям Документации.

Вместе с тем представители Заказчика пояснили, что Заявителем в составе заявки также представлены паспорта самоходных машин на катки дорожной марки «BOMAG, BW 213 D-5», «BOMAG, BW 219 D-5», при этом указанные паспорта на поставляемую технику содержат характеристики отличные от характеристик, указанных в Справке, ввиду чего заявка Заявителя отклонена Заказчиком.

Изучив положения подпункта 2.1 пункта 2 приложения № 2 к информационной карте, Комиссия ФАС России установила, что установленное Заказчиком требование о наличии материально-технических ресурсов на этапе подачи заявок является избыточным, поскольку отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующих материально-технических ресурсов не влияет на

возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такие материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе и приводит к ограничению количества участников закупки.

Учитывая изложенное, заявка участника закупки, не обладающего указанным оборудованием, признается несоответствующей требованиям Документации и подлежит отклонению от участия в закупке, в связи с чем Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установленное Заказчиком требование необоснованно ограничивает количество участников закупки и не соответствует требованиям Закона о закупках.

Таким образом, действия Заказчика установившего указанное требование к участникам закупки, и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит 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 ненадлежащим образом сформирован порядок оценки по Критерию.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках 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.

Согласно информации, размещенной на сайте ЕИС, дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 07.09.2023.

Вместе с тем на заседании Комиссии ФАС России установлено, что Жалоба направлена Заявителем в ФАС России – 13.09.2023, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке, в связи с чем довод на положение Документации не подлежит рассмотрению.

При таких обстоятельствах у Комиссии ФАС России отсутствуют правовые основания для рассмотрения Жалобы Заявителя по существу в части вышеуказанного довода.

В связи с изложенным, Комиссией ФАС России принято решение об оставлении довода Жалобы Заявителя без рассмотрения в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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.

Таким образом, Комиссия ФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу <...> от 13.09.2023 № 116 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по завершению строительства объекта «Центр инноваций и технологий (II очередь) (Центр нанотехнологий), в том числе: Административный корпус; Лабораторный корпус» (извещение № 32312695486) обоснованной в части неправомерного установления требования к участникам закупки о наличии материально-технических ресурсов и, как следствие, отклонения заявки участника закупки.
2. Признать <...> 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 выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 27.09.2023 по делу № 223ФЗ-371/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 27.09.2023 № 223ФЗ-371/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>