

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-162/23

по результатам рассмотрения жалобы <...>
на действия (бездействие) заказчика, организатора 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»

26.04.2023 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-конференц-связи жалобу <...>
на действия (бездействие) заказчика <...>, организатора <...> при
проведении закрытых маркетинговых исследований в электронной
форме на право заключения договора на выполнение комплексных
инженерных изысканий линейной части МГ, КС и объектов
инфраструктуры, выполнение изысканий грунтовых строительных
материалов по объекту «Система магистральных газопроводов
Восточная система газоснабжения». Участки КС «Аганская» – КС
«Володино», КС «Володино» – Иркутск, Иркутск – Белогорск (до Наушки)»
для нужд <...> (извещение № 32312072713), 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) на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик), организатора <...> (далее – Организатор) при проведении закрытых маркетинговых исследований в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплексных инженерных изысканий линейной части МГ, КС и объектов инфраструктуры, выполнение изысканий грунтовых строительных материалов по объекту «Система магистральных газопроводов Восточная система газоснабжения». Участки КС «Аганская» – КС «Володино», КС «Володино» – Иркутск, Иркутск – Белогорск (до Наушки)» для нужд <...> (извещение № 32312072713) (далее – Маркетинговые исследования, 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.

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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

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.

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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.

Закупочная деятельность Заказчика, Организатора регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг <...> и <...>, утвержденным решением Совета директоров <...> от 19.10.2018 № 3168 (в редакции изменений, внесенных протоколом от 06.10.2022 № 3829) (далее – Положение о закупке).

На основании пункта 1.2.42 Положения о закупке <...> является специализированной компанией, осуществляющей организацию и проведение закупок для нужд Заказчика.

Кроме того, в рамках заключенного агентского договора от 05.08.2015 № 821 организатором обжалуемой Заявителем процедуры является <...>.

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

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 30.01.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 11 928 755 469,14 руб.;

3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке – 09.02.2023;
4. На участие в Маркетинговых исследованиях подано 17 заявок участников закупки;
5. Дата рассмотрения заявок на участие в закупке – 11.04.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок к участию в Маркетинговых исследованиях допущены заявки 11 участников закупки;
7. Дата подведения итогов Маркетинговых исследований – 11.04.2023.

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 20.04.2023 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 26.04.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, 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 при проведении Маркетинговых исследований права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, Организатора, неправоммерно причинявших решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке.

Представители Заказчика, Организатора с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Маркетинговых исследований Заказчик, Организатор действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документации.

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 представителей Заявителя, Заказчика, Организатора Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно положениям Извещения и Документации Заказчиком, Организатором проведены закрытые маркетинговые исследования.

В силу пункта 15.12.3 раздела 15 Положения о закупке при проведении закрытых маркетинговых исследований применяются нормы и правила, установленные Положением о закупке для маркетинговых исследований.

Пунктом 15.4.11 раздела 15 Положения о закупке предусмотрено, что документация о маркетинговых исследованиях в электронной форме должна содержать в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 1.3.2 раздела 1 Документации участник закупки должен соответствовать иным требованиям, если таковые предусмотрены пунктом 4.2.1 раздела 4 Документации (Информационная карта).

Пунктом 4.1.2 раздела 4 Документации установлено требование к участникам закупки о наличии лицензии на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну (далее – Лицензия).

При этом в пункте 3.4.18 подраздела 3.4 раздела 3 Документации установлен перечень документов, которые требуется представить участникам закупки в составе заявки, в том числе иные документы, подтверждающие наличие специальной правоспособности (при необходимости), а также предусмотренные разделом 4 Документации (Информационная карта).

Так, согласно пункту 4.3.1 раздела 4 Документации участнику закупки в составе заявки необходимо представить, в том числе копию Лицензии.

В соответствии с пунктом 2.5.2 подраздела 2.5 раздела 2 Документации рассмотрение и оценка заявок участников закупки проводится в соответствии с условиями, указанными в приложении № 3 «Методика анализа и оценки заявок на участие в маркетинговых исследованиях» к Документации (далее – Методика).

Пунктом 3.1 раздела 1 Методики правоспособность участника закупки для заключения и исполнения договора подтверждается наличием Лицензии.

Вместе с тем согласно пункту 15.12.5 раздела 15 Положения о закупке при проведении закрытых маркетинговых исследований в случае закупки товаров, работ, услуг, сведения о которых относятся к государственной тайне, к участию в маркетинговых исследованиях приглашаются только участники, имеющие соответствующие допуски к сведениям, составляющим государственную тайну.

При этом в соответствии с пунктом 1.5.2 подраздела 1.5 раздела 5 Документации в случае выявления несоответствия участника закупки требованиям, установленным в Документации, комиссия Заказчика вправе отклонить заявку такого участника закупки на любой стадии (на любом этапе).

Кроме того, согласно пункту 11 раздела 1 Методики заявка участника закупки подлежит отклонения ввиду следующего:

«Несоответствия участника требованиям, устанавливаемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом Маркетинговых исследований, а также требованиям, определенным в Документации.

Наличие законодательных ограничений для заключения и исполнения договора по итогам Маркетинговых исследований Участником.

Непредставление одного или нескольких документов в соответствии с пунктами 4.3.1, 4.3.3 раздела 4 Документации».

Согласно протоколу подведения итогов Маркетинговых исследований от 11.04.2023 № 2/0001/23/2.3/0012339/ГППпроект/ПР/ГОС/Э/30.01.2023 Заказчиком, Организатором принято решение отклонить заявку Заявителя (участник № 5) на участие в закупке на основании пункта 11 Методики, ввиду

несоответствия участника требованиям, устанавливаемым законодательством Российской Федерации, а также требованиям, определенным в пункте 1.3.2 раздела 1, в пункте 4.2.1 раздела 4 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Организатора пояснил, что Заявителем в составе заявки представлена Лицензия со сроком действия до 08.04.2023.

Вместе с тем на момент рассмотрения заявок участников закупки (11.04.2023) срок действия Лицензии Заявителя истек, в связи с чем заявка Заявителя не соответствует требованиям Документации.

При этом требование о наличии Лицензии направлено на обеспечение возможности выполнения исполнителем по договору работ, предусмотренных в пункте 1.5.3 приложения № 15 к Проекту договора, а именно: воздушного лазерного сканирования.

На основании вышеизложенного, Заказчиком, Организатором принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, установила, что действия Заказчика, Организатора не противоречат требованиям Документации, Положения о закупке и Закона о закупках.

Вместе с тем представитель Заявителя не представил доказательств, свидетельствующих о наличии действующей Лицензии на момент рассмотрения заявок участников закупки, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> на действия (бездействие) заказчика <...>, организатора <...> при проведении закрытых маркетинговых исследований в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплексных инженерных изысканий линейной части МГ, КС и объектов инфраструктуры, выполнение изысканий грунтовых строительных материалов по объекту «Система магистральных газопроводов

Восточная система газоснабжения». Участки КС «Аганская» – КС «Володино», КС «Володино» – Иркутск, Иркутск – Белогорск (до Наушки)» для нужд <...> (извещение № 32312072713) необоснованной.

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