

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12096/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.09.2023 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов;

<...> — ведущего специалиста-эксперта разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ТМС-Строй», ФГБУ «Центр оценки качества зерна»,

рассмотрев жалобу ООО «ТМС-Строй» (далее — Заявитель) на действия ФГБУ «Центр оценки качества зерна» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение капитального ремонта объектов капитального строительства (нежилых помещений) с благоустройством территории, расположенных по адресу: Краснодарский край, г. Новороссийск, проезд Скобликова, д.8, пом.1, пом.2 (реестровый № 32312652292, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по

правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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 их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель оспаривает правомерность допуска к участию в закупке участника ООО «АЛЪЯНСЭНЕРГОСТРОЙ» (далее — Победитель закупки), признанного победителем, поскольку, по его мнению:

- Победитель закупки не обладает лицензией на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ, в связи с чем не вправе оказывать услуги, входящие в предмет Закупки;
- в открытых источниках отсутствуют сведения об уплате Победителем закупки налогов и сборов, в связи с чем не представляется возможным проверить отсутствие у указанного лица задолженности, наличие которой недопустимо согласно требованиям документации;
- Победитель закупки не обладает опытом выполнения аналогичных работ по договорам и контрактам, заключенным в рамках Закона о закупках и

Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе), при этом среднесписочный состав сотрудников Победителя закупки составляет 1 человек, что несет риск невыполнения указанным лицом обязательств по выполнению договора.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 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.

В силу пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Комиссией установлено, что 07.08.2023 Заказчик на официальном сайте Единой

информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении Закупки.

Согласно извещению НМЦД составляет 186 834 413 (сто восемьдесят шесть миллионов восемьсот тридцать четыре тысячи четыреста тринадцать) рублей 39 копеек, из них:

на 2023 г.: 80 850 612 (восемьдесят миллионов восемьсот пятьдесят тысяч шестьсот двенадцать) рублей 00 копеек;

на 2024 г.: 105 983 801 (сто пять миллионов девятьсот восемьдесят три тысячи восемьсот один) рубль 39 копеек.

Заявки на участие в аукционе в электронной форме принимаются оператором электронной площадки, на которой будет проводиться аукцион (адрес электронной площадки: <http://utp.sberbank-ast.ru/>) с «08» августа 2023 г. 09 ч. 00 минут по «28» августа 2023 г. 09 ч. 00 минут (Московское время).

Дата и время рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме: «28» августа 2023 г. 11 ч. 00 минут (Московское время).

Дата и время проведения аукциона: «29» августа 2023 г. 10 ч. 00 минут (Московское время).

Дата и время рассмотрения вторых частей заявок (подведение итогов): «31» августа 2023 года 10 ч. 00 минут (Московское время).

Согласно итоговому протоколу от 31.08.2023 № 40-А/223:

Порядковый номер заявки, начиная с минимального ценового предложения	Фирменное наименование (для юридического лица), Ф.И.О. (для физического лица) участника закупки	Предложения о цене договора, ранжированные по мере возрастания	Результат рассмотрение вторых частей заявок на участие в аукционе в ЭФ
1	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ТОРГОВЫЙ ДОМ ИНТЕГРАЦИЯ"	157 875 079,22	Отклонен на основании подпункта 1 пункта 170 Положения и подпунктом 1 пункта 8.1 раздела 2 документации об аукционе, а именно: несоответствие участника аукциона требованию установленному в соответствии с подпунктом 1 пункта 1.6.2. документации об аукционе – отсутствие информации об участнике закупки в едином реестре сведений о членах саморегулируемых организаций и их обязательствах.
2	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "АЛЬЯНСЭНЕРГОСТРОЙ"	158 809 251,29	Допуск

3	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ТМС-СТРОЙ"	179 600 000,00	Допуск
4	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "НИЖНЕВОЛГОЭЛЕКТРОМОНТАЖ-1"	180 295 208,90	Допуск

Таким образом, Победителем аукциона было признано ООО «АЛЬЯНСЭНЕРГОСТРОЙ» с предложением о цене 158 809 251 (сто пятьдесят восемь миллионов восемьсот девять тысяч двести пятьдесят один) рубль 29 копеек.

Комиссия, рассмотрев довод жалобы о неправомерном допуске ООО «АЛЬЯНСЭНЕРГОСТРОЙ» к участию в Закупке в связи с отсутствием лицензии на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ, установила следующее.

В соответствии с документацией об аукционе предметом закупки является капитальный ремонт объектов капитального строительства (нежилых помещений) с благоустройством территории, расположенных по адресу: Краснодарский край, г. Новороссийск, проезд Скобликова, д.8, пом.1, пом.2.

Работы по монтажу автоматической пожарной сигнализации и системы оповещения и управления эвакуацией при пожаре являются неотъемлемой частью предмета закупки и выполняются комплексно в рамках выполнения капитального ремонта объекта капитального строительства.

В соответствии с требованиями подпункта 1 пункт 1.6.2 раздела 2 документации об аукционе и пунктом «Требования к участникам Закупки» раздела 3 «Информационная карта» документации об аукционе заказчиком было установлено требование о наличии членства в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Вместе с тем, Заказчиком не установлено требование о наличии лицензии на деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений у подрядчика.

При этом, в соответствии с пунктом 4.1.14 проекта договора (раздел 6

документации об аукционе) подрядчик вправе после письменного уведомления и согласования с Заказчиком привлечь к выполнению работ субподрядчиков, при этом ответственность за действия и/или бездействия субподрядчиков в полном объеме несет подрядчик.

Статьей 706 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что, если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков).

В соответствии со сложившейся практикой применения законодательства Российской Федерации о закупках заказчик вправе не устанавливать требования о наличии лицензии, если работы, требующие наличия лицензии, не являются самостоятельным объектом закупки, а лишь входят в состав работ, являющихся объектом закупки и подтверждается Обзором судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017) и письмом Минфина России от 20.07.2020 № 24-02-08/63342.

При этом, как пояснил Заказчик, начальная максимальная цена аукциона составляет 186 834 413 (сто восемьдесят шесть миллионов восемьсот тридцать четыре тысячи четыреста тринадцать) рублей 39 копеек (с учетом коэффициентов). Стоимость работ по разделу «Автоматическая пожарная сигнализация и система оповещения и управления эвакуацией при пожаре» (файл «Раздел ПД №11_часть 3_ЛСР_Изм. 3», вкладка «02-01-06») составляет 3 872 422 (три миллиона восемьсот семьдесят две тысячи четыреста двадцать два) рубля 00 копеек. С учетом коэффициента фактической инфляции 1,0338 и коэффициента прогнозной инфляции 1,0291 стоимость работ составляет 4 119 806 (четыре миллиона сто девятнадцать тысяч восемьсот шесть) рублей 18 копеек или **около 2,21% от начальной максимальной цены договора.**

Победитель аукциона имеет членство в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства и в соответствии с положениями законодательства и документации об аукционе вправе привлечь субподрядчиков.

Таким образом, монтаж автоматической пожарной сигнализации и системы оповещения и управления эвакуацией при пожаре не является самостоятельным предметом закупки, установление требования о наличии лицензии является избыточным и ограничивающим конкуренцию.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что отсутствие у Победителя закупки лицензии на осуществление указанного вида деятельности не препятствует подачи заявки на участие в Закупке, в связи с чем довод Заявителя о неправомерном допуске ООО «АЛЬЯНСЭНЕРГОСТРОЙ» к участию в Закупке в связи с отсутствием лицензии на осуществление указанного вида деятельности признается Комиссией необоснованным.

Рассмотрев довод Заявителя о неправомерном допуске ООО «АЛЬЯНСЭНЕРГОСТРО» к участию в Закупке ввиду отсутствия в свободном доступе информации об оплате налогов и сборов указанным лицом, Комиссия установила следующее.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 1.6.2 документации об аукционе Заказчиком было установлено требование об «отсутствии у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято».

В соответствии с требованиями подпункта 2 пункта 3.2.1.3 документации об аукционе, заявка на участие в аукционе должна содержать декларацию о соответствии участника аукциона требованиям, установленным в соответствии с подпунктами 2 – 8 пункта 1.6.2. документации об аукционе. В составе второй части заявки участником ООО «АЛЬЯНСЭНЕРГОСТРОЙ» была предоставлена декларация.

Кроме того, Заказчик пояснил, что в соответствии с полученной информацией из Государственного информационного ресурса бухгалтерской (финансовой) отчетности (далее – ресурс БФО) ООО «АЛЬЯНСЭНЕРГОСТРОЙ» по состоянию на 31 декабря 2022 года материальные запасы на 15 477 тыс. рублей, а финансовых и оборотных

активов на 48 900 тыс. рублей. При этом по итогам года чистая прибыль организации составила 1 065 тыс. рублей. Сведения о задолженности по налогам и сборам на сайте ФНС России о «Сведениях о юридических лицах, имеющих задолженность по уплате налогов и/или не предоставляющих налоговую отчетность более года» - отсутствуют. Также Победителем закупки представлена справка ФНС от 10.09.2023 № 162883 об отсутствии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей.

Таким образом, Комиссией не установлено, что Победитель закупки имеет задолженность по оплате налогов и сборов, в связи с чем указанный довод Заявителя признается Комиссией необоснованным.

Относительно довода Заявителя о том, что Победитель закупки не имеет возможности выполнить работы, предусмотренные договором, поскольку не обладает опытом выполнения аналогичных работ по договорам и контрактам, заключенным в рамках Закона о закупках и Закона о контрактной системе, при этом среднесписочный состав сотрудников Победителя закупки составляет 1 человек, считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с требованиями подпункта 1 пункта 21 Положения Учреждение устанавливает единые требования к участникам закупки, а именно соответствие требованиям, установленным согласно законодательству к лицам, осуществляющим поставку товара (выполнение работы, оказание услуг), являющихся предметом закупки. В соответствии с законодательством Российской Федерации требований о наличии опыта и количества среднесписочной численности сотрудников у участника закупки на выполнение капитального ремонта объектов капитального строительства не установлено, в аукционной документации таких требований к участникам закупки не было установлено. В соответствии с пунктом 23 Положения не допускается предъявлять к участникам закупки требования, не предусмотренные Положением и документацией об аукционе.

Таким образом, поскольку документацией не установлены требования о наличии опыта и требование к численности персонала в качестве критериев допуска, то у Заказчика отсутствовали основания для отклонения Заявки по указанному основанию.

Также Заявитель обратил внимание Комиссии на наличие фактов предоставления Заявителем недостоверных сведений.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности.

В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации

граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

В настоящем случае факт представления Победителем недостоверных сведений, а именно сведений, которые не имели места в действительности, не находит своего подтверждения, а равно у Заказчика отсутствовали правовые основания для неначисления баллов по указанным критериям.

Комиссия отмечает, что неопровержимыми и документальными подтверждениями недостоверных сведений на момент оценки заявок Заявителя, Заказчик не обладал.

Однако Заявителем не предоставлены неопровержимые доказательства, свидетельствующие о предоставлении Победителем недостоверных сведений.

Комиссия отмечает, что Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТМС-Строй» (ИНН:**7804470320**; ОГРН:**1117847424078**) на действия ФГБУ «Центр оценки качества зерна» (ИНН:7729133509, ОГРН: 1037739548032) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.09.2023 № НП/38117/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.