



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

штамп
регистрации

№ _____

На № _____ от _____



РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-3560/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

22.03.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «БСС», АО «РЖДстрой»,

рассмотрев жалобу (далее - Жалоба) ООО «БСС» (далее - Заявитель) на действия АО «РЖДстрой» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по переустройству контактной сети и кабельных линий, по устройству электроснабжения и наружного освещения на объекте: «Платформы № 2 и № 1 на станции Светлогорск-2» (реестровый № 32312091940, 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, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам Жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном допуске заявки ООО «Теплый Дом» (ИНН 5038121892) к дальнейшему участию в Закупке, а также признании данного лица победителем в оспариваемой процедуре.

Заказчик 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.

Заказчиком 06.02.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационной-телекоммуникационной сети Интернет (далее - ЕИС) размещено извещение № 32312091940 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по переустройству контактной сети и кабельных линий, по устройству

электроснабжения и наружного освещения на объекте: «Платформы № 2 и № 1 на станции Светлогорск-2».

В соответствии с представленными материалами Заказчиком размещен протокол 07.03.2023 № 3068/2 рассмотрения вторых частей заявок на участие в Закупке, а также итоговый протокол от 09.03.2023 № 3068, в соответствии с которыми заявка ООО «Теплый Дом» (ИНН 5038121892) была допущена до дальнейшего участия в Закупке, а также закупочной комиссией Заказчика было принято решение о признании данного участника победителем Закупки.

Вместе с тем Комиссией установлено следующее.

Согласно требованиям пункта 1.8 закупочной документации участник Закупки должен соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства.

Участник считается соответствующим данному требованию при соблюдении следующих условий:

- участник Закупки является членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства;

- наличие у члена саморегулируемой организации права выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии);

- наличие у саморегулируемой организации, членом которой является участник, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации;

- совокупный размер неисполненных обязательств, принятых на себя участником по договорам строительного подряда заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, в том числе по договору, заключаемому по итогам процедуры закупки, не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого участником был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 13 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации;

Если участие в закупке принимает несколько лиц на стороне одного участника, соответствие данному требованию подтверждается в отношении лиц, которые в соответствии с договором простого товарищества осуществляют указанную деятельность.

При распределении в договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности) обязанностей товарищей таким образом, что исполнителями работ (услуг), при выполнении которых участник должен соответствовать установленным настоящим пунктом требованиям, выступают несколько лиц, соответствие данному требованию подтверждается в отношении таких лиц.

В случае отсутствия распределения обязанностей и указания на исполнителей работ (услуг) в договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности), соответствие данному требованию подтверждается в отношении всех лиц, выступающих на стороне одного участника.

Соответствующий размер вноса в компенсационный фонд рассматривается в полном объеме в отношении лица, осуществляющего на основании договора простого товарищества (договора о совместной деятельности) заключение договора.

Сведения о фактическом членстве в саморегулируемой организации, а также о соответствии участника установленному требованию проверяются заказчиком в Едином реестре членов саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства и их обязательствах на официальном сайте Национального объединения саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, и саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации и/или Национального объединения саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство.

В соответствии с документами, имеющимися в материалах данного дела ООО «Теплый Дом» (далее - Победитель) является членом СРО «Ассоциация содействия строительным организациям «Национальный альянс строителей», у которого отсутствует право выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).

Исходя из изложенного, предложение Победителя не соответствует вышеописанным требованиям закупочной документации.

В силу пункта 3.9.20 закупочной документации отклонение заявки участника или отказ от заключения договора с победителем закупки (или с участником, с которым по итогам закупки принято решение заключить договор) осуществляется в любой момент до заключения договора, если заказчик обнаружит, что участник не соответствует требованиям, указанным в конкурсной документации и/или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

В соответствии с пояснениями Заказчика предмет Закупки не относится ни к капитальному ремонту, ни к строительству, ни к реконструкции, то есть ни к одному виду деятельности, требующих членства в соответствующей СРО.

Требование о членстве участников Закупки в СРО, описанное в пункте 1.8 закупочной документации, как указано Заказчиком, в настоящем случае является избыточным и было установлено обществом ошибочно.

Вместе с тем ввиду обнаружения указанной ошибки после истечения срока, предполагающего возможность внесения Заказчиком соответствующих изменений в закупочную документацию, обществом было принято решение о допуске Победителя к участию в Закупке по результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в оспариваемой процедуры.

Изучив данный довод Заказчика, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

При этом Комиссия отмечает, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Вместе с тем в своих пояснениях Заказчик не отрицает факт несоответствия Победителя требованиям пункта 1.8 закупочной документации.

В связи с изложенным Комиссия приходит к выводу о том, что заявка, представленная Победителем на участие Закупке, в полной мере не отвечала установленным требованиям Заказчика, а равно у Заказчика имелись основания в

силу требований закупочной документации для отклонения Победителя от участия в Закупке.

Учитывая, что положения закупочной документации, установленные пунктом 1.8 данной документации, не оспаривались, все участник, в том числе Победитель, подав заявку на участие в процедуре конклюдентно согласились с установленными Заказчиком требованиями.

Как следует из содержания части 6 статьи 3 Закона о закупках при рассмотрении и оценки заявок Заказчик обязан действовать в строгом соответствии с требованиями закупочной документации исполнению Предписания, в том числе заблаговременного урегулирования отношений с иными лицами, возникающих в результате заключения Договора, привели к неисполнению Заказчиком обязанности, предусмотренной статьей 36 Закона о защите конкуренции, в срок, установленный Предписанием.

Исходя из изложенного, Комиссия отмечает, что ненадлежащая организация Заказчика работы по подготовке закупочной документации и заблаговременному внесению в нее необходимых, по мнению общества, изменений при условии, что положения закупочной документации не были обжалованы, не являются основанием для совершения действий в нарушении требований закупочной документации и Закона о закупках.

Допуск заявки такого участника как Победитель при наличии еще одной заявки, оформленной в соответствии с требованиями закупочной документации, является предоставлением преимущества такому лицу перед другим участником Закупки, что недопустимо в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

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

Вместе с тем Заказчик доказательств обратного Комиссии не представил.

Таким образом, действия Заказчика по допуску заявки ООО «Теплый Дом» к дальнейшему участию в Закупке, а также признанию данного лица победителем в оспариваемой процедуре нарушают пункт 2 части 1, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, а также пункты 1.8 и 3.9.20 закупочной документации.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БСС» (ОГРН: 1193926014842, ИНН: 3906385210) на действия АО «РЖДстрой» (ОГРН: 1067746082546; ИНН: 7708587205) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, а также пунктов 1.8 и 3.9.20 закупочной документации.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.