РЕШЕНИЕ

по делу № 28/06/105-1028/2024 о нарушении

законодательства Российской Федерации

о контрактной системе в сфере закупок

22.04.2024 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «НСК» (далее – Заявитель) на действия комиссии   
по осуществлению закупок АО «ОЭЗ ТВТ «Дубна» (далее – Комиссия   
по осуществлению закупок) при проведении АО «ОЭЗ ТВТ «Дубна»   
(далее – Заказчик), Комиссией по осуществлению закупок, ООО «РТС-тендер» (далее – Оператор электронной площадки) открытого конкурса в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение комплекса работ по разработке проектно-сметной документации, проведению инженерных изысканий, разработке рабочей документации, включая получение положительного заключения государственной экспертизы, выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Инженерная инфраструктура индустриального парка «Ленинский», в составе: 1 очередь строительства,   
2 очередь строительства (номер извещения в единой информационной системе   
в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 1348000000224000017)   
(далее соответственно – Конкурс, Извещение), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя на действия Комиссии по осуществлению закупок при проведении Заказчиком, Комиссией по осуществлению закупок, Оператором электронной площадки Конкурса.

По мнению Заявителя Комиссией по осуществлению закупок неправомерно принято решение о признании заявки Заявителя не соответствующей требованиям Извещения и Закона о контрактной системе, поскольку в качестве подтверждения наличия опыта по позиции 8 приложения к постановления Правительства Российской Федерации от 29.12.2021 № 2571«О дополнительных требованиях к участникам закупки отдельных видов товаров, работ,   
услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд,   
а также об информации и документах, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям, и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление № 2571) представлен исполненный договор субподряда.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии не согласился   
с доводом Заявителя и сообщил, что при проведении Конкурса Комиссия   
по осуществлению закупок действовала в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В ходе рассмотрения жалобы Заявителя на действия Комиссии   
по осуществлению закупок 18.04.2024 Комиссией в целях полного   
и всестороннего рассмотрения жалобы в заседании объявлен перерыв, заседание продолжилось 22.04.2024.

В соответствии с Извещением, протоколами, составленными в ходе проведения Конкурса:

1. Извещение размещено в ЕИС – 22.03.2024;
2. способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) –   
   открытый конкурс в электронной форме;
3. начальная (максимальная) цена контракта – 1 340 660 263,56 руб.;
4. дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 08.04.2024;
5. на участие в Конкурсе поданы 2 заявки от участников закупки;
6. дата рассмотрения оценки вторых частей заявок на участие в Конкурсе – 08.04.2024;
7. в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 52 Закона о контрактной системе Конкурс признан несостоявшимся, поскольку по результатам рассмотрения заявок на участие в закупке только одна заявка соответствует требованиям Извещения и Закона о контрактной системе;
8. победителем Конкурса признан участник закупки с идентификационным номером «116314416» с предложением о цене контракта в размере   
   1 340 660 263,56 руб.

Согласно доводу Заявителя Комиссией по осуществлению закупок неправомерно принято решение о признании заявки Заявителя   
не соответствующей требованиям Извещения и Закона о контрактной системе, поскольку в качестве подтверждения наличия опыта по позиции 8 приложения   
к Постановления № 2571 представлен исполненный договор субподряда.

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии   
с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе (при наличии такого требования);

Согласно части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг дополнительные требования.

Частью 4 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено,   
что в случае установления Правительством Российской Федерации   
в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Дополнительные требования, а также перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки таким требованиям, установлены Постановлением № 2571.

Позицией 8 приложения к Постановлению № 2571 установлено,   
что в случае проведения закупки на осуществление работ по строительству, реконструкции линейного объекта, за исключением предусмотренных   
позицией 17 приложения к Постановлению № 2571 работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги необходимо наличие следующего опыта исполнения участником закупки договора (контракта):

* опыт исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции линейного объекта,   
  за исключением автомобильной дороги, подтверждающийся исполненным договором, актом приемки объекта капитального строительства, а также актом выполненных работ, подтверждающим цену выполненных работ,   
  если акт приемки объекта капитального строительства не содержит цену выполненных работ, разрешением на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых такое разрешение   
  не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) или решением о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации;
* опыт выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции линейного объекта, за исключением автомобильной дороги, подтверждающийся разделом 11 «Смета на строительство объектов капитального строительства» проектной документации, разрешением на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию   
  или решением о технической готовности линейного объекта инфраструктуры   
  к временной эксплуатации.

Таким образом, указанные документы должны быть выданы  
в отношении участника закупки, в связи с чем предоставление участником закупки документов и информации об опыте иных лиц не соответствует требованиям позиции 8 приложения к Постановлению № 2571.

В соответствии с пунктом 1 части 11 статьи 48 Закона о контрактной системе   
не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за днем получения вторых частей заявок на участие в закупке, информации и документов в соответствии   
с пунктом 2 части 10 статьи 42 Закона о контрактной системе, но не позднее даты окончания срока рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие   
в закупке, установленной в извещении об осуществлении закупки члены комиссии по осуществлению закупок:

1. рассматривают вторые части заявок на участие в закупке,   
   а также информацию и документы, направленные оператором электронной площадки в соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 48 Закона о контрактной, и принимают решение о признании второй части заявки на участие в закупке соответствующей требованиям извещения об осуществлении закупки   
   или об отклонении заявки на участие в закупке;
2. осуществляют оценку вторых частей заявок на участие в закупке,   
   в отношении которых принято решение о признании соответствующими извещению об осуществлении закупки, по критерию, предусмотренному пунктом 4 части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе (если такой критерий установлен извещением об осуществлении закупки).

Пунктом 3 части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе установлено, что при рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случае несоответствия участника закупки требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки   
в соответствии с частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Согласно Извещению объектом закупки является выполнение комплекса работ по разработке проектной документации, проведению инженерных изысканий, разработке рабочей документации, включая получение положительного заключения государственной экспертизы, выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Инженерная инфраструктура индустриального парка «Ленинский».

Кроме того, в Извещении установлены дополнительные требования   
к участникам закупки в соответствии с позицией 8 приложения   
к Постановлению № 2571.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 08.04.2024 № ИЭОК1 заявка Заявителя признана   
не соответствующей требованиям Извещения по следующему основанию: «Несоответствие участника закупки требованиям, установленным в извещении   
об осуществлении закупки в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе (Отклонение по пункту 3 части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе), а именно Заявителем в качестве подтверждения соответствия дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частью 2 статьи 31   
Закона о контрактной системе представлен договор, не соответствующий требованиям Постановления № 2571».

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что Комиссией   
по осуществлению закупок принято решение о признании заявки Заявителя   
не соответствующей требованиям Извещения и Закона о контрактной системе,   
в том числе поскольку в качестве подтверждения наличия опыта по позиции 8 приложения к Постановлению № 2571 представлен договор субподряда.

Комиссией установлено, что Оператором электронной площадки в реестре участников закупки, аккредитованных на электронной площадке в качестве подтверждения наличия опыта выполнения работ в соответствии с позицией 8 приложения к Постановлению № 2571 размещены в том числе копии следующих документов:

* договор подряда от 26.07.2021 № 21-17, заключенного между   
  ООО «Элтера» и Заявителем на выполнение работ по строительству линейного объекта – наружных сетей электроснабжения для объекта «Перегрузочный комплекс портовый, специальный для перевалки навалочных грузов»   
  (далее – Договор);
* акт приемки законченного строительством объекта от 11.10.2023 б/н (далее – Акт);
* письмо Заявителя от 04.04.2024 № 191 об отсутствии разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатации, поскольку Заявителю   
  не выдавалось разрешение на строительство объекта капитального строительства.

На заседании Комиссии установлено, что Договор заключен в рамках исполнения обязательств по договору от 01.06.2021 № 21-283/ПБ, заключенному между АО «Находкинский МТП» и ООО «Элтера».

Кроме того, пунктом 2 Акта установлено, что строительство проводилось   
в соответствии с разрешением на строительство, выданным Управлением землепользования и строительства Администрации Находкинского городского округа.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии пояснил, что Заявитель исполнил обязательства по Договору в полном объеме в качестве субподрядчика.

Согласно пункту 1 статьи 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с пунктом 1 статьи 706 ГК РФ 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 этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

В силу пункта 3 статьи 706 ГК РФ генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком – ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

Учитывая изложенное, ООО «Элтера» является генеральным подрядчиком по договору от 01.06.2021 № 21-283/ПБ, заключенному между   
АО «Находкинский МТП» и ООО «Элтера», в рамках исполнения которого между ООО «Элтера» и Заявителем заключен Договор субподряда.

ФАС России отмечает, что лицо, выполнявшее в качестве субподрядчика работы по подготовке проектной документации и (или) выполнению инженерных изысканий и (или) строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, не может быть признано лицом, имеющим опыт работы в совокупном объеме возникающих обязательств, поскольку в силу пункта 3 статьи 706 ГК РФ генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком – ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

Учитывая изложенное, по мнению ФАС России, договор (контракт) должен быть заключен с участником закупки и исполнен участником закупки в полном объеме, то есть документы должны быть выданы в отношении участника закупки, в связи с чем предоставление участником закупки документов об опыте иных лиц не соответствует требованиям Постановления № 2571.

Таким образом, действия Комиссии по осуществлению закупок   
не противоречат положениям Закона о контрактной системе.

На основании изложенного и руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,   
Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «НСК» необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.