

Общество с ограниченной
ответственностью «СТРОИТЕЛЬНЫЙ
РЕСУРС» 440072, г. Пенза, ул. Антонова,
д. 3, офис 41 f2009-09@mail.ru
Муниципальное бюджетное
учреждение "Благоустройство города
Каменки" 442247, Пензенская обл,
Каменский р-н, г. Каменка, ул.
Советская, д. 107 mbukamenka@mail.ru

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 058/06/106-77/2024

о нарушении законодательства Российской Федерации

о контрактной системе

«19» февраля 2024 года г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия, Комиссия Управления) в составе:

- <...> – председателя Комиссии, руководителя Управления;
- <...> – заместителя председателя Комиссии, начальника отдела контроля закупок;
- <...> – члена Комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок,
- <...> – члена Комиссии, специалиста-эксперта отдела контроля закупок,

при участии:

со стороны заявителя – общества с ограниченной ответственностью «СТРОИТЕЛЬНЫЙ РЕСУРС» (далее – ООО «СТРОИТЕЛЬНЫЙ РЕСУРС»/заявитель/податель жалобы) – <...> (представитель по

доверенности),

со стороны заказчика – Муниципального бюджетного учреждения «Благоустройство города Каменки» (далее – МБУ «Благоустройство города Каменки»):

– <...> (представитель по доверенности) (после перерыва);

– <...> (представитель по доверенности) (после перерыва),

рассмотрев жалобу ООО «СТРОИТЕЛЬНЫЙ РЕСУРС» на положения извещения при проведении заказчиком – МБУ «Благоустройство города Каменки» электронного аукциона «Комплексное благоустройство территории Центрального городского парка культуры и отдыха в части ул. Спортивная (от стадиона "Труд" до ул. Гражданская) в городе Каменке Каменского района Пензенской области- "Суперпарк. Город живой воды"-1этап.» (извещение № 0355600002224000003 опубликовано 09.02.2024 на сайте www.zakupki.gov.ru), руководствуясь Федеральным законом 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:

12.02.2024 в Пензенском УФАС России зарегистрирована жалоба ООО «СТРОИТЕЛЬНЫЙ РЕСУРС» на положения извещения при проведении заказчиком электронного аукциона «Комплексное благоустройство территории Центрального городского парка культуры и отдыха в части ул. Спортивная (от стадиона "Труд" до ул. Гражданская) в городе Каменке Каменского района Пензенской области- "Суперпарк. Город живой воды"-1этап.» (извещение № 0355600002224000003 опубликовано 09.02.2024 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Лицам, участвующим в рассмотрении жалобы, направлены уведомления о дате рассмотрения. Приостановлено заключение контракта до рассмотрения жалобы по существу.

В соответствии с требованиями статьи 106 Закона о контрактной системе жалоба принята и назначена к рассмотрению на 16.02.2024 в 10 часов 30 минут.

Согласно доводу жалобы заказчик, установив дополнительное требование к участникам закупки о наличии опыта работы по благоустройству территории, предусмотренное позицией 9 раздела 2

приложения к Постановлению Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571 «О требованиях к участникам закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление № 2571), неправоммерно включил в извещение требование о том, что участник аукциона должен быть членом саморегулируемой организации (далее – СРО) в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства. По мнению заявителя, закупаемые в рамках аукциона работы относятся именно к благоустройству территории, при выполнении которых участник закупки не обязан быть членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Представители заказчика, заявителя участвуют в рассмотрении жалобы очно.

До рассмотрения жалобы заказчиком представлен отзыв на жалобу, из которого следует, что дополнительное требование к участникам закупки о наличии опыта работы по благоустройству территории установлено правомерно, поскольку проектно-сметной документацией предусмотрены работы выполняемые в рамках благоустройства территории, а именно разработка и планировка грунта, установка бортовых камней, устройство покрытий из тротуарной плитки, установка архитектурных форм, вырубка кустарника и озеленение территории. Вместе с тем требование о членстве в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства установлено на основании положительного заключения государственной экспертизы о проверке достоверности определения сметной стоимости, размещенного в составе извещения, которым определено, что закупаемые виды работ относятся к капитальному ремонту. Проектно-сметная документация также включает в себя проведение работ по капитальному ремонту, в частности, вертикальная планировка (разработка и планировка грунта), устройство покрытия (разработка грунта экскаватором, уплотнение грунта пневматическими трамбовками, устройство песчаного подстилающего слоя, устройство основания из щебня, устройство покрытия горячей плотной мелкозернистой асфальтобетонной смеси, установка бордюрного камня, устройство покрытия из тротуарной плитки), бетонные работы, архитектурные формы. Кроме того, сведения о подателе жалобы содержатся в едином реестре членов СРО, в связи с чем, по мнению заказчика, его права на участие в аукционе не нарушаются в рамках закупки.

Во время заседания Комиссии Управления представитель ООО

«СТРОИТЕЛЬНЫЙ РЕСУРС» поддержал доводы жалобы в полном объеме, дополнительно указал, что позиция заявителя подтверждается судебной практикой.

В связи с необходимостью дополнительного анализа материалов по жалобе в заседании объявлен перерыв до 15 часов 00 минут 19.02.2024. У заказчика запрошены дополнительные письменные пояснения, подтверждающие собственную позицию о правомерности установления требования о членстве в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

В ходе перерыва МБУ «Благоустройство города Каменки» представлены дополнительные письменные пояснения относительно того, какие работы из проектно-сметной документации относятся к работам по капитальному ремонту объекта капитального строительства.

Во время заседания Комиссии Управления после перерыва представители заказчика поддержали позицию, изложенную в отзыве на жалобу, дополнительно указали, что на участие в аукционе было подано 2 заявки, при этом один из участников не отвечает требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки в части членства в СРО.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона контрактной системы внеплановой проверки, Комиссия Управления установила следующее.

09.02.2024 заказчиком на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0355600002224000003 об осуществлении электронного аукциона «Комплексное благоустройство территории Центрального городского парка культуры и отдыха в части ул. Спортивная (от стадиона "Труд" до ул. Гражданская) в городе Каменке Каменского района Пензенской области- "Суперпарк. Город живой воды"-1этап.».

Начальная (максимальная) цена контракта – 93 995 612,70 руб.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 19.02.2024 09:00 (МСК).

Дата подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – 21.02.2024.

ИКЗ 243580200631058020100100180014299243.

Частью 1 статьи 49 Закона о контрактной системе установлено, что электронный аукцион начинается с размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки.

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, в том числе, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, 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 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при применении конкурентных способов, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 4, 5, 18, 30, 42, 49, 54 и 59 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона, заказчик устанавливает единое требование к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) установлено, что работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

В соответствии с частью 2.1 статьи 52 ГК РФ индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает десяти миллионов рублей.

В силу пункта 3 части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, участникам отдельных видов закупок дополнительные требования, в том числе к наличию опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации.

Перечень информации и документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в частях 2 и 2.1 настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации (часть 3 статьи 31 Закона о контрактной системе).

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

Информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке) (часть 5 статьи 31 Закона о контрактной системе).

В силу части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Постановлением Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571 установлено, что к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг предъявляются дополнительные требования согласно приложению (далее – дополнительные требования). Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается информацией и документами, предусмотренными приложением к настоящему постановлению (пункт 1).

Позицией 9 раздела 2 приложения к Постановлению № 2571 предусмотрено, что при осуществлении закупки работ по благоустройству к участникам закупки устанавливается дополнительное требование о наличии опыта следующего опыта выполнения работ:

1) опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории;

2) опыт исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта);

3) опыт выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта).

Цена выполненных работ по договорам, предусмотренных пунктами 1 или 2 настоящей графы настоящей позиции, цена выполненных работ, предусмотренных пунктом 3 настоящей графы настоящей позиции, должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Документами, подтверждающими соответствие участника по данной позиции, являются:

- в случае наличия опыта выполнения работ по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений):

1) исполненный договор;

2) акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ,

- в случае наличия опыта исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта):

1) исполненный договор;

2) акт приемки объекта капитального строительства, а также акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ, если акт приемки объекта капитального строительства не содержит цену выполненных работ;

3) разрешение на ввод объекта капитального строительства в

эксплуатацию (за исключением случаев, при которых такое разрешение не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) или решение о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации,

- в случае наличия опыта выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта):

1) раздел 11 "Смета на строительство объектов капитального строительства" проектной документации;

2) разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию или решение о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации.

Аналогичные дополнительные требования к участникам закупки установлены в извещении о проведении электронного аукциона.

В соответствии с позицией 10 раздела 2 приложения к Постановлению № 2571 устанавливается дополнительное требование к наличию у участников закупки следующего опыта выполнения работ:

1) опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта);

2) опыт исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта);

3) опыт выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта).

Цена выполненных работ по договору, предусмотренному пунктом 1 или 2 настоящей графы настоящей позиции, цена выполненных работ, предусмотренных пунктом 3 настоящей графы настоящей позиции, должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Документами, подтверждающими соответствие участника по данной позиции, являются:

- в случае наличия опыта исполнения договора, предусматривающего

выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта):

1) исполненный договор;

2) акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ,

- в случае наличия опыта исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта):

1) исполненный договор;

2) акт приемки объекта капитального строительства, а также акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ, если акт приемки объекта капитального строительства не содержит цену выполненных работ;

3) разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых такое разрешение не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

- в случае наличия опыта выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта):

1) раздел 11 "Смета на строительство объектов капитального строительства" проектной документации;

2) разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию.

Пунктом 3 Постановления № 2571 установлено, что позиции 6 - 13, 17 и 18 приложения применяются в случае, если при осуществлении закупки начальная (максимальная) цена контракта для обеспечения федеральных нужд превышает 10 млн. рублей, для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, муниципальных нужд - 5 млн. рублей.

В рассматриваемом случае начальная (максимальная) цена контракта для обеспечения муниципальных нужд превышает 5 млн. рублей. При этом объектом закупки согласно тексту извещения является «Комплексное благоустройство территории Центрального городского парка культуры и отдыха в части ул. Спортивная (от стадиона "Труд" до ул. Гражданская) в городе Каменке Каменского района Пензенской области- "Суперпарк. Город живой воды"-1этап.».

При этом ГАУ «Региональный центр государственной экспертизы и ценообразования в строительстве Пензенской области» утверждено положительное экспертное заключение № 58-1-1-2-003565 от 31.01.2024 о проверке достоверности определения сметной стоимости. Указанным заключением установлено, что вид проводимых работ – капитальный ремонт.

Как следует из пояснений заказчика, объектом закупки являются работы по благоустройству территории, при этом проектная документация, прошедшая государственную экспертизу и размещенная в составе извещения, предусматривает проведение работ по капитальному ремонту в рамках данной закупки. НМЦК контракта превышает 10 млн. рублей. В этой связи заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона установлено требование о том, что участник закупки должен быть членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, а также дополнительное требование к участникам закупки о наличии опыта работы по благоустройству территории.

Комиссия Управления отмечает, что понятие «работы по капитальному ремонту объекта капитального строительства» является более широким чем «работы по благоустройству территории» и включает в себя значительно больше видов деятельности (выполняемых работ), в связи с чем установление дополнительного требования о наличии опыта работы по благоустройству территории при наличии в извещении требования о членстве в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства не допустимо. В случае, когда объектом закупки является выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства устанавливается дополнительное требование в соответствии с позицией 10 раздела 2 приложения к Постановлению № 2571 о наличии у участников закупки опыта выполнения работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства, а при НМЦК, превышающей 10 млн. рублей, совместно с ним также устанавливается требование о членстве в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

В рассматриваемом случае, исходя из пояснений МБУ «Благоустройство города Каменки», Комиссия Управления не усматривает в действиях заказчика однозначную определенность в части отнесения работ, являющихся объектом закупки и предусмотренных проектно-сметной документацией, к конкретному виду (благоустройству территории либо капитальному ремонту объекта капитального строительства). При рассмотрении жалобы представители заказчика затруднились пояснить какие объекты капитального строительства подлежат капитальному

ремонту, приводя в пример разновидности работ из раздела ЛСР «Благоустройство территории парка».

Одновременное установление требования к участникам закупки о членстве в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства (т.е. однозначное отнесение выполняемых работ к капитальному ремонту объекта капитального строительства) и при этом дополнительного требования о наличии опыта работы по благоустройству территории, предусмотренного позицией 9 раздела 2 приложения к Постановлению № 2571, противоречит положениям законодательства о контрактной системе, является нарушением требований пункта 1 части 1, части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе, ответственность за что установлена частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

На основании изложенного доводы подателя жалобы признаются частично обоснованными.

В соответствии с пунктом 2 части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе при выявлении в результате проведения контрольным органом в сфере закупок плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок контрольный орган в сфере закупок вправе выдавать обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

С учетом допущенных нарушений Закона о контрактной системе, а также всех установленных в рамках рассмотрения жалобы обстоятельств Комиссия Управления приходит к выводу о необходимости выдать обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в извещение об осуществлении закупки с целью предоставления заказчику возможности однозначно определить вид закупаемых работ и в соответствии с этим установить необходимые требования (дополнительные требования) к участникам закупки.

Оценив материалы дела, выслушав доводы и объяснения сторон, руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОИТЕЛЬНЫЙ РЕСУРС» на положения извещения при проведении заказчиком – МБУ «Благоустройство города Каменки» электронного аукциона «Комплексное благоустройство территории Центрального городского парка культуры и отдыха в части ул. Спортивная (от стадиона "Труд" до ул. Гражданская) в городе Каменке Каменского района Пензенской области- "Суперпарк. Город живой воды"-1этап.» (извещение № 0355600002224000003 опубликовано 09.02.2024 на сайте www.zakupki.gov.ru) частично обоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим требования пункта 1 части 1, части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе, ответственность за что установлена частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.
3. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы по жалобе должностному лицу Управления для решения вопроса о привлечении к административной ответственности виновных лиц.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Заместитель председателя комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

А.В. Кудасов

2024-965