

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 21.01.2022 года.

Решение в полном объеме изготовлено 24.01.2022 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <.....>;

Члены Комиссии: <.....>;

при участии представителя Управления территориального развития и обустройства администрации Шелеховского муниципального района (далее – заказчик) – <.....>, представителя Муниципального казенного учреждения Шелеховского района «Централизованная бухгалтерия муниципальных учреждений Шелеховского района» (далее – уполномоченный орган) – <.....>, представителя Общества с ограниченной ответственностью «Сибстрой» (далее – ООО «Сибстрой», Заявитель) – <.....>;

рассмотрев жалобу на действия комиссии по рассмотрению заявок при проведении открытого конкурса в электронной форме на строительство водопроводных сетей д. Олха, извещение № 0334300041421000155, в порядке, предусмотренном статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ), Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного

учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Регламент ФАС), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии со статьей 99 Федерального закона № 44-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

в Иркутское УФАС России 17 января 2022 года поступила жалоба Заявителя на действия комиссии по рассмотрению заявок при проведении открытого конкурса в электронной форме на строительство водопроводных сетей д. Олха (извещение № 0334300041421000155).

Из содержания жалобы следует, что комиссией по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) уполномоченного органа допущены нарушения требований Федерального закона № 44-ФЗ, так как неправомерно признана заявка ООО «Сибстрой» несоответствующей требованиям конкурсной документации в связи с тем, что Заявитель имеет первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договорам строительного подряда, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договора (предельный размер обязательств 60 000 000 рублей), что не соответствует объему обязательств Заявителя по договорам строительного подряда и предложенной им цене по контракту и, следовательно, свидетельствует о недостаточности первого уровня ответственности участника.

Уполномоченным органом представлены возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что уполномоченный орган не согласен с доводами жалобы и просит отказать в удовлетворении заявленных требований.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что уполномоченным органом по заявке заказчика 27 октября 2021 года в

единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещены Извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме для закупки № 0334300041421000155, а также Документация о проведении открытого конкурса в электронной форме на строительство водопроводных сетей д. Олха (далее – Конкурсная документация).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 111 519 926 руб. 00 коп.

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы заявителя, возражения уполномоченного органа приходит к следующим выводам.

В соответствии с Протоколом рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме от 14.01.2022 №ПРО11 на участие в открытом конкурсе поступило 5 заявок от участников закупки, заявка участника № 111244758 (ООО «Сибстрой») признана не соответствующей требованиям конкурсной документации.

Согласно Протоколу подведения итогов открытого конкурса в электронной форме от 17.01.2022 №ППИ1 победителем данной закупки признан участник закупки с идентификационным номером заявки № 110941197 — ООО «БайкалЭнергоСетьСтрой».

В соответствии с частью 3 статьи 54.7 Федерального закона № 44-ФЗ (в редакции Федеральных законов от 02.07.2021 № 344-ФЗ, № 351-ФЗ, действующего на момент осуществления обжалуемой закупки) конкурсной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок, документов и информации, предусмотренных частью 11 статьи 24.1 настоящего Федерального закона, принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком конкурсе требованиям, установленным конкурсной документацией, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей.

В соответствии с частью 4 статьи 54.7 Федерального закона № 44-ФЗ заявка на участие в открытом конкурсе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным конкурсной документацией:

1) в случае непредставления документов и информации, предусмотренных пунктами 1 - 3, 7 части 6 статьи 54.4 настоящего Федерального закона, либо несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным конкурсной документацией;

2) в случае наличия в документах и информации, предусмотренных частью 11 статьи 24.1, частями 4 и 6 статьи 54.4 настоящего Федерального закона, недостоверной информации на дату и время рассмотрения вторых частей заявок на участие в таком конкурсе;

3) в случае несоответствия участника такого конкурса требованиям, установленным конкурсной документацией в соответствии с частью 1, частями 1.1 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона;

4) в случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона;

5) в случае непредставления документов, предусмотренных пунктом 5 части 6 статьи 54.4 настоящего Федерального закона, при осуществлении закупки товаров, работ, услуг, в отношении которых установлен запрет, предусмотренный статьей 14 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает требование о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно части 1 статьи 55.8 ГК РФ индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое

лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящим Кодексом.

Согласно части 3 статьи 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 настоящего Кодекса;

2) если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом настоящей части договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 настоящего Кодекса. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

Согласно части 1 статьи 55.16 ГрК РФ саморегулируемая организация в целях обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации по обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда личности или имуществу гражданина, имуществу юридического лица вследствие разрушения, повреждения здания, сооружения либо части здания или сооружения, формирует компенсационный фонд возмещения вреда. Саморегулируемая организация в пределах средств компенсационного фонда возмещения вреда несет солидарную

ответственность по обязательствам своих членов, возникшим вследствие причинения вреда, в случаях, предусмотренных статьей 60 указанного Кодекса.

Согласно части 2 статьи 55.16 ГрК РФ саморегулируемая организация в случаях, установленных настоящим Кодексом, в целях обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации по обязательствам, возникшим вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения ими обязательств по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда или договорам подряда на осуществление сноса, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, дополнительно формирует компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в случаях, предусмотренных частями 2 и 4 статьи 55.4 настоящего Кодекса. Саморегулируемая организация в пределах средств компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств несет субсидиарную ответственность по обязательствам своих членов в случаях, предусмотренных статьей 60.1 настоящего Кодекса.

Согласно части 1 статьи 55.14 ГрК РФ саморегулируемая организация рассматривает жалобы на действия (бездействие) своих членов и иные обращения, поступившие в саморегулируемую организацию. Жалобы на действия (бездействие) членов саморегулируемой организации и иные обращения, поступившие в саморегулируемую организацию, подлежат рассмотрению саморегулируемой организацией в течение тридцати календарных дней со дня их поступления, если законодательством Российской Федерации не установлен иной срок. Саморегулируемая организация по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) своих членов, а также обращения, не являющегося жалобой, но требующего в соответствии с внутренними документами саморегулируемой организации рассмотрения, принимает соответствующее решение. Указанное решение или в случае, если принятие решения не требуется, ответ на обращение направляется лицу, направившему жалобу или иное обращение, посредством почтового отправления по почтовому адресу, указанному в жалобе или ином обращении, либо в форме электронного документа по адресу электронной почты, указанному в жалобе или ином обращении.

Согласно части 1 статьи 55.13 ГрК РФ саморегулируемая организация осуществляет контроль за деятельностью своих членов в соответствии с Федеральным законом «О саморегулируемых организациях».

Согласно части 2 статьи 55.13 ГрК РФ в рамках контроля саморегулируемой организации за деятельностью своих членов осуществляется в том числе контроль:

1) за соблюдением членами саморегулируемой организации требований законодательства Российской Федерации о градостроительной деятельности, о техническом регулировании, включая соблюдение членами саморегулируемой организации требований, установленных в стандартах на процессы выполнения работ по инженерным изысканиям, подготовке проектной документации, строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства, утвержденным соответствующим Национальным объединением саморегулируемых организаций;

2) за исполнением членами саморегулируемой организации обязательств по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда, договорам подряда на осуществление сноса, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Согласно части 3 статьи 55.13 ГрК РФ если деятельность члена саморегулируемой организации связана с выполнением инженерных изысканий, подготовкой проектной документации, строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом, сносом особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, контроль саморегулируемой организации за деятельностью своих членов осуществляется в том числе с применением риск-ориентированного подхода. При применении риск-ориентированного подхода расчет значений показателей, используемых для оценки тяжести потенциальных негативных последствий возможного несоблюдения обязательных требований, оценки вероятности их несоблюдения, осуществляется по методике, утвержденной федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере строительства, архитектуры, градостроительства.

Согласно части 4 статьи 55.13 ГрК РФ саморегулируемая организация осуществляет контроль за деятельностью своих членов в соответствии с ежегодным планом проведения проверок членов саморегулируемой организации.

Согласно части 5 статьи 55.13 ГрК РФ контроль за исполнением членами саморегулируемой организации обязательств по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда, договорам подряда на осуществление сноса, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, осуществляется саморегулируемой организацией в форме проверки, проводимой не реже чем один раз в год.

Таким образом, Комиссия делает вывод о наличии у саморегулируемой организации самостоятельных контролирующих функций в отношении своих участников в рамках своих полномочий.

Согласно требованиям пункта 19.1 Информационной карты Конкурсной документации участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации (далее – СРО) в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, за исключением случаев, предусмотренных частью 2.1, 2.2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Согласно протоколу подведения итогов открытого конкурса в электронной форме заявка ООО «Сибстрой» признана не соответствующей требованиям конкурсной документации.

Уполномоченным органом, в ходе заседания Комиссии, представлены пояснения, согласно которым в составе второй части заявки ООО «Сибстрой» представлена выписка из реестра членов саморегулируемой организации от 01 декабря 2021 года № 1024/01 КО, содержащую сведения о первом уровне ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договору строительного подряда, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров (предельный размер обязательств по договорам не превышает 60 000 000 рублей).

Предложение ООО «Сибстрой» о цене контракта по данной закупке –

97 022 335 рублей. Таким образом, в случае признания заявки ООО «Сибстрой» победителем данной закупки, размер принятых участником обязательств (97 022 335 рублей) будет превышать имеющийся предельный размер (60 000 000 рублей), тем самым, нарушены требования, предусмотренные пунктом 19.1 Информационной карты Конкурсной документации, а участник закупки - ООО «Сибстрой» не соответствует пункту 1 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ.

Комиссия Иркутского УФАС России, рассмотрев заявку ООО «Сибстрой», установила следующее.

ООО «Сибстрой» является участником закупки. Им подана заявка, которой присвоен № 111244759. Заявка Заявителя допущена к участию в открытом конкурсе. В результате торгов ООО «Сибстрой» предложена цена 97 022 335 рублей.

Во второй части заявки Заявителя предоставлена выписка из реестра саморегулируемых организаций, согласно которой ООО «Сибстрой» является членом СРО и имеет первый уровень ответственности (предельный размер обязательств 60 000 000 рублей) в соответствии с требованиями Конкурсной документации.

Комиссией Иркутского УФАС России отмечено, что у комиссии по рассмотрению заявок уполномоченного органа отсутствуют обязательства по проверке совокупного размера обязательств участника закупки по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов.

Кроме того, исходя из положений части 4 статьи 55.13, части 4 статьи 55.8, части 6 статьи 55.13 ГрК РФ контроль соответствия фактического совокупного размера обязательств по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда, договорам подряда на осуществление сноса, заключенным таким лицом с использованием конкурентных способов заключения договоров, размеру обязательств, исходя из которого этим членом СРО был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, осуществляет СРО и ее участники, а не комиссия уполномоченного органа.

При этом участники СРО обязаны самостоятельно при необходимости увеличения размера внесенного ими взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до

следующего уровня ответственности члена СРО, предусмотренного частью 13 статьи 55.16 ГрК РФ, вносить дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в порядке, установленном внутренними документами СРО.

Градостроительный Кодекс РФ не содержит механизмов, позволяющих государственным или муниципальным заказчикам осуществлять контроль за соблюдением членами СРО законодательства о градостроительной деятельности и саморегулировании, в частности, при проведении расчета фактического совокупного размера обязательств члена саморегулируемой организации по контрактам. Федеральным законом № 44-ФЗ также не определен механизм, позволяющий государственным и муниципальным заказчикам получить указанную информацию для принятия решения о допуске или недопуске участника закупок (аналогичная позиция изложена в Постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 26.09.2018 № Ф09-5928/18 по делу № А60-67976/2017).

Комиссия отмечает, что отсутствие компенсационного фонда у участника в момент подачи заявок и их рассмотрения не имеет принципиального значения, если к моменту заключения договора победитель конкурентной процедуры внес денежные средства в компенсационный фонд и получил право на заключение соответствующего договора. В противном случае, заказчик в соответствии с частью 9 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ, отказывается от заключения контракта с победителем определения поставщика в любой момент до заключения контракта, если обнаружит, что участник закупки не соответствует требованиям, указанным в части 1, частях 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

Кроме того, необходимо отметить, что согласно Определению Верховного суда Российской Федерации от 21 марта 2019 г. NN№ 305-КГ18-26008 обществу на момент подачи заявок и определения победителя достаточно являться членом саморегулируемой организации, так как размер взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в случае необходимости может быть увеличен до заключения контракта.

Заявка ООО «Сибстрой» содержит все документы и сведения в соответствии с требованиями конкурсной документации и

представленные документы соответствуют требованиям конкурсной документации.

Тем самым, комиссия по рассмотрению заявок уполномоченного органа, приняв решение о несоответствии заявки ООО «Сибстрой» требованиям конкурсной документации, допустила нарушение части 4 статьи 54.7 Федерального закона № 44-ФЗ, в связи с чем, довод жалобы ООО «Сибстрой» является обоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сибстрой» обоснованной;
2. Признать комиссию по рассмотрению заявок уполномоченного органа нарушившей часть 4 статьи 54.7 Федерального закона № 44-ФЗ;
3. Выдать уполномоченному органу, комиссии по рассмотрению заявок уполномоченного органа предписание об устранении допущенных нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд путем отмены протокола подведения итогов открытого конкурса в электронной форме от 17.01.2022 №ППИ1, протокола рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме от 14.01.2022 №ПРО11 и проведения процедуры рассмотрения вторых частей заявок повторно;
4. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения выданного предписания;
5. Направить копии решения, предписания сторонам по жалобе.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель
комиссии
Члены
комиссии

<.....>

<.....>

<.....>