РЕШЕНИЕ № 023/07/3-2281/2020

по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

03 июня 2020 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

С О.А. – начальник отдела контроля органов власти;

Члены комиссии:

Б Ю.С. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Д А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

при участии путем ВКС Заявителя – ИП БА.Д. в отсутствие Организатора торгов – ООО «Краснодар Водоканал», рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурентного отбора на право выполнения работ по оформлению прав (сервитутов) на земельные участки для строительства (реконструкции) объектов ООО «Краснодар Водоканал» (извещение №32009113140 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ИП Б А.Д. на действия ООО «Краснодар Водоканал» при организации и проведении конкурентного отбора на право выполнения работ по оформлению прав (сервитутов) на земельные участки для строительства (реконструкции) объектов ООО «Краснодар Водоканал» (извещение №32009113140 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы назначено на **03.06.2020 в 10-30 часов**.

Заявитель считает, что Организатором торгов установлены требования к участникам закупки а также порядок оценки заявок, сокращающие количество участников и нарушающие основные принципы Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает доводы необоснованными и противоречащими фактическим обстоятельствам дела.

Комиссия по делу №023/07/3-2281/2020, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Заявитель не является участником закупки.

Согласно ч.11 ст.3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Жалоба подана Заявителем 15.05.2020г., окончание приема заявок – 20.05.2020г., следовательно, Заявитель имеет право обжаловать действия Организатора торгов до окончания приема заявок.

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

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Организатором торгов размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с Приложением № 5 к документации о проведении конкурентного отбора оценка заявок Участников закупки осуществляется по следующим критериям: соответствие предложения участника закупки требованиям Закупочной документации (в т.ч. Техническому заданию) и соответствие участника закупки требованиям Закупочной документации (в т.ч. квалификационным критериям (Приложение № 5 Закупочной документации).

По итогам этапа оценки заявок на соответствие отборочным критериям Заказчиком принимается решения о соответствии (не соответствии) заявок Участников отборочным критериям.

Победителем закупочной процедуры признается Участник соответствующий всем требованиям, установленным в закупочной документации, предложивший наименьшую «цену договора с учетом предложения по графику оплаты».

Приложением № 4 к документации о проведении конкурентного отбора предусмотрены следующие отборочные критерии для Участников:

1.Наличие кадастровых инженеров, в качестве работника юридического лица (справка с указанием Ф.И.О., № диплома, специальности, должности и стажа работающих кадастровых инженеров за подписью руководителя предприятия) – от 8 и более.

В случае отсутствия – не допуск.

2. Документы, подтверждающие право кадастровых инженеров на осуществление кадастровой деятельности - заверенные копии выписки из саморегулируемой организации кадастровых инженеров, в которых указано наименование юридического лица работником которого является кадастровый инженер, аттестата кадастрового инженера, трудовых договоров, заключенных с этими работниками, действующего договора обязательного страхования гражданской ответственности кадастрового инженера, копии диплома о высшем образовании.

В случае отсутствия – не допуск.

3. Наличие инженеров-землеустроителей (заверенные копии документов об образовании и квалификации инженера,магистра,бакалавра по специальностям «Земельный кадастр», «Землеустройство», «Городской кадастр». Копии трудовых договоров, заключенных с этими работниками) – от 10 и более.

В случае отсутствия – не допуск.

4. Наличие у участника производственных мощностей, технологического оборудования, необходимых для выполнения работ, оказания услуг. Перечень минимальных мощностей:

Нивелир – не менее 1 шт., Тахеометр - не менее 2 шт., Спутниковая геодезическая система - не менее 5 шт., Плоттер - не менее 2 шт., Трассоискатель - не менее 1 шт.

Подтверждается предоставлением сведений о наличии у участника, находящегося в собственности, (суб-) аренде (лизинге), безвозмездном пользовании оборудования, технологических средств, необходимых для выполнения работ, в полном объеме, с предоставлением подтверждающих документов, с предоставлением сведений о прохождение метрологического обслуживания (поверки).

Копии инвентарных карточек учета объектов основных средств унифицированной формы ОС-6 или иные соответствующие карточки учета, подтверждающие нахождение имущества на балансе

участника на соответствующие оборудование, технологические средства, необходимые для выполнения, являющихся предметом конкурса (при наличии указанных объектов в собственности) или копии договоров аренды (лизинга), копии договоров безвозмездного пользования, копии договоров субаренды с приложением актов, подтверждающих факт передачи такого оборудования участнику закупки, документы подтверждающие прохождение метрологического обслуживания (поверки).

В случае отсутствия – не допуск.

5. Квалификация трудовых ресурсов (руководителей и ключевых специалистов), предлагаемых для выполнения работ.

Под квалификацией кадастровых инженеров для оценки по данному показателю понимается количество решений об осуществлении кадастрового учета (за исключением решений об отказе в осуществлении кадастрового учета), связанных с подготовленными кадастровым инженером технических планов, актов обследования за период с 01.01.2015 по дату подачи заявки участником закупки (далее – Решение).

Суммарное количество Решений >5 000

**Под суммарным количеством Решений понимается совокупное количество Решений всех кадастровых инженеров Участника закупки

Выписки (извлечения) из Реестра кадастровых инженеров, распечатанные с официального сайта Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр) (https://rosreestr.ru) и заверенные участником закупки.

В случае отсутствия – не допуск.

6. Наличие членства в саморегулируемой организации в области инженерных изысканий (исключение составляют случаи, когда членство СРО не требуется согласно части 4.1. статьи 48 Градостроительного кодекса РФ).

Выписка из реестра членов СРО из реестра членов СРО (по форме приказа Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации») с актуальным сроком действия на момент окончания срока приема заявок участников, выданную по форме приказа Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от

16.02.2017 № 58 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации» не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке, и в которой содержатся сведения:

1) о наличии у члена саморегулируемой организации права соответственно выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров;

2) о соответствии члена СРО уровню ответственности, предусмотренному частями 10, 11 статьи 55.16 Градостроительного кодекса РФ.

В случае отсутствия – не допуск

7. Наличие сертификата системы менеджмента качества в соответствии с ISO 9001, OHSAS 18001, ISO 14001.

Копия сертификатов системы менеджмента качества в соответствии с ISO 9001, OHSAS 18001, ISO 14001, действующие на предприятии.

В случае отсутствия – не допуск.

8. Наличие предложения по проведению мероприятий, по улучшению контроля качества за выполняемыми кадастровыми работами объектов водоснабжения (водоотведения), направленных на обеспечение полного и эффективного проведения работ, являющегося предметом работ, и обеспечение высокого качества результата выполнения кадастровых работ объектов водоснабжения (водоотведения)

Предложение участника по проведению мероприятий, по улучшению контроля качества за выполняемыми кадастровыми работами объектов водоснабжения (водоотведения), направленных на обеспечение полного и эффективного проведения работ, являющегося предметом работ, и обеспечение высокого качества результата выполнения работ.

В случае отсутствия – не допуск.

9. Общий опыт работы предприятия с момента регистрации с учётом правопреемственности по аналогичным видам работ – 6 лет и более.

Успешный опыт выполнения кадастровых работ в отношении линейных объектов – 80 и более контрактов.

Копии контрактов (договоров) за 2014-2019г., заключенных в соответствии с требованиями федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ или федерального закона 18.07.2011 № 223-ФЗ подтверждающих опыт работ, а также копии актов сдачи - приемки выполненных работ, подтверждающих выполнение работ по предоставленным копиям контрактов (договоров) в полном объеме. Предоставленные контракты (договоры) должны быть выполнены без нарушений условий и сроков их выполнения, без применения неустоек (штрафов, пеней), предусмотренных законодательством о закупках.

В случае отсутствия – не допуск.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В силу части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3

Закона №223-ФЗ).

Объектом конкурентного отбора является выполнение кадастровых работ.

Согласно части 4 статьи 1 Федерального закона от 24.07.2007 № 221-ФЗ «О кадастровой деятельности» (далее - Федеральной закон от 24.07.2007 № 221-ФЗ) кадастровой деятельностью являются выполнение работ в отношении недвижимого имущества в соответствии с установленными федеральным законом требованиями, в результате которых обеспечивается подготовка документов, содержащих необходимые для осуществления государственного кадастрового учета недвижимого имущества (далее - кадастровый учет) сведения о таком недвижимом имуществе (далее - кадастровые работы), и оказание услуг в установленных федеральным законом случаях.

Специальным правом на осуществление кадастровой деятельности обладает лицо, указанное в статье 29 настоящего Федерального закона (далее – кадастровый инженер).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 31 Федерального закона от 24.07.2007 №221-ФЗ кадастровый инженер может выбрать одну из следующих форм организации своей кадастровой деятельности:

-в качестве индивидуального предпринимателя;

-в качестве работника юридического лица на основании трудового договора с таким юридическим лицом.

Согласно статье 32 Федерального закона от 24.07.2007 №221-ФЗ кадастровый инженер вправе принять решение об осуществлении своей кадастровой деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, если он зарегистрирован в этом качестве в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

На основании части 1, пункта 1 части 2 статьи 33 Федерального закона от 24.07.2007 №221-ФЗ кадастровый инженер вправе осуществлять кадастровую деятельность на основании трудового договора с юридическим лицом в качестве работника такого юридического лица. Договоры подряда на выполнение кадастровых работ заключаются таким юридическим лицом. Данные работы вправе выполнять только кадастровый инженер - работник такого юридического лица.

Таким образом, Индивидуальный предприниматель не имеет возможности принять участие в конкурентном отборе так как кадастровые инженеры могут быть трудоустроены только в штате юридического лица, а индивидуальный предприниматель не является юридическим лицом и не может иметь у себя в штате кадастровых инженеров.

Согласно правовой позиции Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018, изложенной в пункте 4 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 No 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Организатор торгов не доказал объективности установления требований к участникам в торгах.

Также документация о закупке не предусматривает возможности для участия в закупке нескольких лиц, выступающих на стороне одного участника закупки.

В соответствии с ч.10 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

На заседании по рассмотрению дела №023/07/3-2281/2020 в действиях Организатора торгов установлено нарушение п.1 ч.10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Б.А.Д. на действия ООО «Краснодар Водоканал» при организации и проведении конкурентного отбора на право выполнения работ по оформлению прав (сервитутов) на земельные участки для строительства (реконструкции) объектов ООО «Краснодар Водоканал» (извещение №32009113140 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.
2. Выдать организатору торгов – ООО «Краснодар Водоканал» предписание об устранении нарушения.
3. Передать материалы дела №023/07/3-2281/2020 уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Заместитель председателя комиссии: О.А. С

Члены комиссии: Ю.С. Б

А.Н. Д

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.