

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1777/2021

«11» октября 2021 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии: <...>;

<...>;

<...>;

Члены комиссии

<...>;

<...>.

При рассмотрении жалобы с использованием систем видеоконференцсвязи, при участии:

- <...> – представителя ФГБОУ ВО КемГУ (доверенность от 15.05.2017 № С-1),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «ТехКонтроль» и материалы жалобы № 042/07/3-1777/2021,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «ТехКонтроль» на действия заказчика - Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кемеровский государственный университет» (далее – Заказчик, ФГБОУ ВО КемГУ) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на проведение капитального ремонта медицинского института, расположенного по адресу: г. Кемерово, ул. Красная, 6, извещение опубликовано 23.09.2021 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32110663192 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, установление в проекте контракта требования к потенциальному подрядчику об осуществлении охраны объекта приводят к ограничению количества участников.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 04.10.2021 № 05/9658 рассмотрение жалобы № 042/07/3-1777/2021 с использованием систем видеоконференцсвязи было назначено на 11.10.2021 г. на 15 часов 00 минут. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

11.10.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили возражения ФГБОУ ВО КемГУ.

В связи с тем, что Заявитель надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, Комиссия решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителей Заявителя.

11.10.2021 представитель Заказчика на заседание Комиссии пояснила, что с доводами жалобы не согласна. Подробно доводы на жалобу изложены в письменном отзыве (вх. 7039э от 11.10.2021).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-1777/2021, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее – формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона 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).

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кемеровский государственный университет» (далее – Положение), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и утверждено заместителем Министра науки и высшего образования Российской Федерации.

23.09.2021 утверждена Документация аукциона в электронной форме № ЭА/120/2021/223, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Капитальный ремонт медицинского института, расположенного по адресу: г. Кемерово, ул. Красная, 6» (далее – Документация).

23.09.2021 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком размещена

информация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на проведение капитального ремонта медицинского института, расположенного по адресу: г. Кемерово, ул. Красная, 6, включающая Извещение, Документацию, сметный расчет, проект договора.

В рамках исполнения обязательств по договору в соответствии с условиями договора и Технического задания (Приложение № 1 к договору) предусмотрено выполнение работ с использованием материалов и поставка товаров.

Пунктом 7.1.8 проекта договора, представленного в составе Документации установлена обязанность подрядчика обеспечить за свой счет охрану объекта, материалов и оборудования, находящихся в месте производства работ в период выполнения работ до передачи выполненных работ по настоящему Договору Заказчику, а также в период устранения недостатков в выполненной работе в течение гарантийного срока после сдачи Заказчику объектов в эксплуатацию.

В соответствии с п. 3 ст. 421 Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ) стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

В соответствии с п. 2 ст. 740 ГК РФ договор строительного подряда заключается на строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Правила о договоре строительного подряда применяются также к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором.

Пунктом 1 статьи 741 ГК РФ установлено, что риск случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства, составляющего предмет договора строительного подряда, до приемки этого объекта заказчиком несет подрядчик.

Кроме того, статьей 714 ГК РФ установлено, что подрядчик несет ответственность за несохранность предоставленных заказчиком материала, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного имущества, оказавшегося во владении подрядчика в связи с исполнением договора подряда.

Статьей 709 ГК РФ установлено, что цена договора включает, в том числе компенсацию издержек подрядчика.

Согласно пункту 2.3 проекта договора цена договора формируется по результатам электронного аукциона и включает в себя стоимость всех видов работ, затраты на использование оборудования, необходимого для выполнения работ, материалы, транспортные расходы, погрузо-разгрузочные работы, накладные расходы, соответствующие налоги и иные обязательные платежи, предусмотренные законодательством РФ соответствующие налоги, в т.ч. НДС (если к организации не применена упрощенная система налогообложения), и иные

обязательные платежи, предусмотренные законодательством РФ.

Услуги по охране не являются объектом данной закупки, объектом закупки является капитальный ремонт.

Условия о поставке товаров, в том числе о порядке их приемки и оплаты отражены в п. 1.3, 2.3, 2.5, 4.1, 4.3-4.5, 5.1 проекта договора.

Из положений проекта договора и технического задания можно сделать вывод, что поставляемые товары и используемые материалы являются разными категориями и используемые материалы заказчику не передаются.

Таким образом, обязанность охраны материалов и оборудования, находящихся во владении Подрядчика, возложена на последнего в соответствии с положениями ГК РФ, равно как и издержки Подрядчика на осуществление этой охраны, Заказчиком не предусмотрена обязанность подрядчика по охране товаров, которые переданы заказчику и приняты им.

Довод о том, что планируемая к заключению сделка носит кабальный характер считает также несостоятельным ввиду того, что на участие в закупке было подано 6 заявок, 4 из которых были признаны соответствующими по первым частям. В ходе проведения электронного аукциона произошло снижение начальной (максимальной) цены договора на 24%.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ТехКонтроль» на действия Заказчика – Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кемеровский государственный университет» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на проведение капитального ремонта медицинского института, расположенного по адресу: г. Кемерово, ул. Красная, 6 (извещение № 32110663192) необоснованной.

Председатель комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

Примечание. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.