

Решение

Резолютивная часть решения оглашена 31.05.2022г.

Решение в полном объеме изготовлено 02.06.2022г. г. Иркутск

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 организатора торгов — ОГУЭП «Облкоммунэнерго» — (доверенность);

при участии представителя уполномоченного органа — Министерство по регулированию контрактной системы в сфере закупок Иркутской области — Сахаровой Ю.В. (доверенность);

в отсутствие представителя заявителя — ООО «САНТА», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы;

рассмотрев жалобу в порядке установленном ст. 18.1. ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области обратилось ООО «САНТА» с жалобой на действия заказчика – ОГУЭП «Облкоммунэнерго» при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по расчистке и расширению просеки ВЛ-35 кВ «Мусковит-Луговка» от древесно-кустарниковой растительности с утилизацией порубочных остатков, полной замене АП-образных опор 5 шт. и замене гнилых элементов на 21-й опоре ВЛ-35 кВ «Мусковит-Луговка», извещение №32211336311.

Заявитель считает, что заказчиком в документации установлено неправомерное требование для участников закупки о наличии членства в саморегулируемой организации (далее - СРО).

Заказчиком, уполномоченным органом представлены письменные и устные возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик, уполномоченный орган считают доводы жалобы необоснованными.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, возражения организатора торгов, представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Заказчиком осуществлялась закупка товаров, работ и услуг в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг Областным государственным унитарным энергетическим предприятием «Электросетевая компания по эксплуатации электрических сетей «Облкоммунэнерго», утвержденным генеральным директором от 28.09.2018 (далее - Положение о закупке).

Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок -www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 32211336311 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по расчистке и расширению просеки ВЛ-35 кВ «Мусковит-Луговка» от древесно-кустарниковой растительности с утилизацией порубочных остатков, полной замене АП-образных опор 5 шт. и замене гнилых элементов на 21-й опоре ВЛ-35 кВ «Мусковит-Луговка».

Ознакомившись с указанной информацией ООО «САНТА» была подана жалоба в антимонопольный орган.

Заявитель в жалобе указывает, что в соответствии с приложением №1 документации «Обоснование начальной (максимальной) цены договора методом сопоставимых рыночных цен» совокупная сумма двух строительных работ в рамках проводимой закупки составляет 7 245 589, 93 руб.

По мнению заявителя, участник не должен являться членом саморегулируемых организаций в области строительства, поскольку в соответствии частью 2.1. статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) размер обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки в части выполнения строительных работ, не превышает десяти миллионов рублей.

Рассмотрев доводы жалобы, Комиссия Иркутского УФАС приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе

принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Пунктом 16 Информационной карты конкурса установлены требования к участником закупки, в том числе:

«В соответствии требованиями, установленными ч. 2 ст. 52 гл. 6 Градостроительного кодекса РФ от 29.12.2004 № 190-ФЗ, Участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, за исключением случаев предусмотренных ч. 2.1 и 2.2 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ с уровнем ответственности члена саморегулируемой организации, выразившего намерение принимать участие в заключение договоров подряда на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства с использованием конкурентных способов заключения договоров, от первого и выше.

Член саморегулируемой организации имеет право выполнять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление заключаемого с использованием конкурентных способов заключения договора, 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 ст. 55.4 и 55.16 Градостроительного кодекса РФ;

2) если совокупный размер обязательств по договору строительного подряда заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договора не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 12 или 13 ст. 55.16 Градостроительного кодекса РФ. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

Документом, подтверждающим членство в саморегулируемой организации является выписка из реестра членов саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство по форме утверждённой Приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 N 86 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации». Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Все перечисленные выше требования не распространяются:

- на участников, которые предложат цену контракта 3 млн руб. и менее. Такие участники не обязаны быть членами СРО в силу ч. 2.1 ст. 52 ГрК РФ;
- на унитарные предприятия, государственные и муниципальные учреждения, юрлица с госучастием в случаях, которые перечислены в ч. 2.2 ст. 52 ГрК РФ».

В соответствии с частью 2.1 статьи 52 ГрК РФ (редакция от 01.03.2022г.) 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 трех миллионов рублей.

Комиссией Иркутского УФАС установлено, что Федеральным законом от

01.05.2022 № 124-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — ФЗ №124) увеличен размер обязательств по одному договору строительного подряда, работы по которому вправе выполнять подрядчик, не имеющий членства в СРО с трех миллионов рублей до десяти миллионов рублей.

В соответствии со статьей 13 ФЗ №124 данный документ вступил в силу со дня официального опубликования (опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://pravo.gov.ru> — 01.05.2022).

Как установлено Комиссией Иркутского УФАС, извещение № 32211336311 в единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) было размещено 22.04.2022г., то есть до принятия и вступления в силу ФЗ №124.

Как указал Конституционный Суд Российской Федерации, общим (основным) принципом действия закона во времени является распространение его на отношения, возникшие после введения его в действие, и только законодатель вправе распространить новые нормы на факты и порожденные ими правовые последствия, которые возникли до введения соответствующих норм в действие, т.е. придать закону обратную силу (определения от 29 января 2015 г. №211-О, от 23 апреля 2015 г. № 821-О).

Поскольку заказчиком закупка была размещена до дня вступления в силу изменений в часть 2.1 статьи 52 ГрК РФ, осуществление закупки (в том числе заключение договора), начатые на основе действующего законодательства, должны быть завершены по правилам в соответствии с законодательством, действовавшим на момент начала процедуры осуществления закупки.

В соответствии с Техническим заданием работы по капитальному ремонту объекта капитального строительства состоят в замене опор и гнилых элементов. Стоимость данных работ, согласно Приложению №1 документации, составляет 7 245 589, 43 руб., что превышает стоимость обязательств, установленную в части 2.1 статьи 52 ГрК РФ в редакции, действовавшей на момент размещения извещения о проведении конкурса.

Таким образом, Комиссия Иркутского УФАС приходит к выводу о правомерности действий заказчика по установлению в документации требования к участникам закупки о наличии членства в СРО. В связи с чем, доводы заявителя признаются необоснованными.

Комиссия антимонопольного органа, исследовав все представленные

документы, пояснения сторон, пришла к выводу о наличии правовых оснований для признания жалобы заявителя необоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ Комиссия,

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «САНТА» на действия заказчика – ОГУЭП «Облкоммунэнерго» при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по расчистке и расширению просеки ВЛ-35 кВ «Мусковит-Луговка» от древесно-кустарниковой растительности с утилизацией порубочных остатков, полной замене АП-образных опор 5 шт. и замене гнилых элементов на 21-й опоре ВЛ-35 кВ «Мусковит-Луговка», извещение №32211336311, необоснованной;
2. Направить копии решения 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

