

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 09.08.2022 года.

Решение в полном объеме изготовлено 10.08.2022 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: ;

в присутствии представителей «» (далее – заказчик), «», «» (далее – заявитель, участник закупки, общество) ,

рассмотрев жалобу заявителя на действия конкурсной комиссии при проведении открытого конкурса в электронной форме на оказание услуг строительного контроля при выполнении работ по капитальному ремонту путепровода через железную дорогу на станции Батарейная в городе Иркутске, извещение № 0134300097522000572 (далее – электронный аукцион), 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 поступила жалоба заявителя на действия конкурсной комиссии при проведении открытого конкурса в электронной форме, а именно:

1. Заказчиком в Извещении было установлено незаконное требование к участникам закупки не соответствующее требованиям Градостроительного Кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ), а именно требование об уровне ответственности участника закупки, как члена саморегулируемой организации по обязательствам по договорам строительного подряда, в соответствии с которым участником закупки внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, не менее цены контракта на выполнение капитального ремонта на объекте - путепровод через железную дорогу на станции Батарейная в городе Иркутске (далее – объект), при этом предметом закупки являются услуги строительного контроля при выполнении работ по капитальному ремонту на объекте, а не сами эти работы.
2. В Извещении об осуществлении закупки не была указана стоимость работ по капитальному ремонту объекта, и документы являющиеся приложением к Извещению о закупке, не содержат информации об их стоимости и/или ссылки на закупку предметом, которой являются работы по капитальному ремонту объекта, и в отношении которых должен проводиться строительный контроль. У участников закупки строительного контроля на момент подачи заявок отсутствует возможность определить уровень ответственности с учетом снижения начальной (максимальной) цены контракта на выполнение работ по капитальному ремонту.
3. Заказчиком в Извещении о проведении закупки услуг строительного контроля при выполнении работ по капитальному ремонту путепровода через железную дорогу на станции Батарейная в городе Иркутске, установлено незаконное требование к участникам закупки, а именно требование о членстве в СРО строителей, в связи с тем, что начальная (максимальная) цена контракта данного открытого конкурса составляет 6 492 433 рублей 80 копеек.

Уполномоченным органом представлены письменные пояснения относительно доводов жалобы.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что уполномоченным органом 08 июля 2022 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru размещены Извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме на оказание услуг строительного контроля при выполнении работ по капитальному ремонту путепровода через железную дорогу на станции Батарейная в городе Иркутске, извещение № 0134300097522000572.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 6 492 433 руб. 80 коп.

На участие в указанном электронном аукционе подано 7 заявок.

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы заявителя, пояснения заказчика приходит к следующим выводам.

ООО «Сибирский центр проектирования» фактически обжалует положения извещения об осуществлении закупки, в котором были установлены требования к участникам закупки в соответствии со статьей 31 Федерального закона № 44-ФЗ, а не действия конкурсной комиссии по открытому конкурсу в электронной форме.

В силу пункта 1 части 2 статьи 105 Федерального закона № 44-ФЗ жалоба на положения извещения об осуществлении закупки может быть подана до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Таким образом, Заявителем пропущен срок подачи жалобы в связи с тем, что срок окончания подачи заявок на участие в закупке был установлен 25 июля 2022 года.

Более того, в силу части 5 статьи 43 Федерального закона № 44-ФЗ Заявителем была подана заявка на участие в данной закупке, что означает его согласие на оказание услуг на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, и в соответствии с поданной им заявкой.

20 июля 2022 года оператором электронной площадки РТС- тендер (<http://www.rts-tender.ru>) был направлен запрос, поступивший от участника закупки, о даче разъяснений положений извещения о проведении открытого конкурса, на который 22 июля 2022 года Заказчиком, уполномоченным органом были даны разъяснения об основаниях установления к участникам закупки требований в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ. Разъяснения положений извещения о закупке размещены в открытой части единой информационной системе в сфере закупок и доступны для ознакомления заинтересованным лицам.

Вместе с тем, в ходе проведения внеплановой проверки комиссия Иркутского УФАС России приходит к следующим выводам.

Пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ предусмотрено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает 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.

Согласно части 2 статьи 53 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) строительный контроль проводится лицом, осуществляющим строительство. В случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора строительного подряда строительный контроль проводится техническим заказчиком.

Пунктом 22 статьи 1 ГрК РФ установлено, что технический заказчик - юридическое лицо, которое уполномочено застройщиком и от имени застройщика заключает договоры о выполнении инженерных изысканий, о подготовке проектной документации, о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте, сносе объектов капитального строительства, подготавливает задания на выполнение указанных видов работ, предоставляет лицам, выполняющим инженерные изыскания и (или) осуществляющим подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства, материалы и документы, необходимые для выполнения указанных видов работ, утверждает проектную документацию, подписывает документы, необходимые для получения разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, осуществляет иные функции, предусмотренные законодательством о градостроительной деятельности (далее также - функции технического заказчика). Функции технического заказчика могут выполняться только членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, за исключением случаев, предусмотренных частью 2.1 статьи 47, частью 4.1 статьи 48, частями 2.1 и 2.2 статьи 52, частями 5 и 6 статьи 55.31 ГрК РФ.

Исходя из совокупности положений части 2 статьи 53 и пункта 22 статьи 1 ГрК РФ, строительный контроль является функцией технического заказчика и может выполняться только членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, за исключением

случаев, предусмотренных частями 2.1 и 2.2 статьи 52 ГрК РФ.

Исключение из общего правила обязательности членства в саморегулируемой организации, предусмотренное частью 2.1 статьей 52 ГрК РФ, распространяется на индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, осуществляющих строительный контроль за выполнением работ по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, размер обязательств по которым не превышает десяти миллионов рублей.

В соответствии с пунктом 2 части 12 статьи 55.16 ГрК РФ минимальный размер вноса в компенсационный фонд возмещения вреда на одного члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации составляет пятьсот тысяч рублей в случае, если член саморегулируемой организации планирует осуществлять строительство, стоимость которого по одному договору не превышает пятьсот миллионов рублей (второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации).

В связи с вышеизложенным, обязательность членства в саморегулируемой организации, а также уровень ответственности члена саморегулируемой организации, имеющего намерение выполнять по договору строительный контроль, определяются исходя из размера обязательств по договору о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объекта капитального строительства, по которому планируется осуществление этого строительного контроля.

В данном случае размер обязательств по муниципальному контракту на выполнение работ по капитальному ремонту путепровода через железную дорогу на станции Батарейная в городе Иркутске составляет 360 295 713, 21 рублей.

Данные доводы подтверждаются судебной и административной практикой: Решением Арбитражного суда Омской области по делу № А46-9843/2020 от 18 сентября 2020 года, Решением Арбитражного суда Северо-Западного округа от 04 февраля 2021 года по делу №26-12695/2019, Постановлением Арбитражного суда Центрального округа от 21 октября 2020 года по делу № А83-9093/2019, Определением Верховного суда Российской Федерации от 5 февраля 2021 года № 310-ЭС20-23921, Решениями ФАС России от 07 августа 2019 года по делу

№ 19/44/105/2104, от 29 апреля 2021 года по делу № 21/44/105/553, от 05 апреля 2022 года по делу № 28/06/105-919/2022, Решение Омского УФАС России от 11 марта 2022 года № 055/06/48-173/2022, Минстроем России (письма от 05 сентября 2017 года № 31723-ТБ/02, от 04 сентября 2018 года № 37059-ТБ/02, от 12 февраля 2021 года № 5265-ТБ/02).

Поскольку строительный контроль проводится по объекту - капитальный ремонт путепровода через железную дорогу на станции Батарейная в городе Иркутске, о чем прямо указано в извещении об осуществлении закупки, в пункте 1.1. проекта контракта, а также разъяснениях положений извещения об осуществлении закупки, то Заказчиком, уполномоченным органом было правомерно установлено требование о членстве в саморегулируемой организации и предоставлении в составе заявки на участие в открытом конкурсе документов, подтверждающих членство в саморегулируемой организации, с уровнем ответственности, исходя из цены муниципального контракта на капитальный ремонт 360 295 713,21 рублей.

В отношении довода Заявителя о не указании в извещении о проведении открытого конкурса и документах, являющихся приложениями к извещению, стоимости работ по капитальному ремонту объекта, отмечаем, что в описании объекта закупки был указан реестровый номер записи контракта на капитальный ремонт путепровода через железную дорогу на станции Батарейная в городе Иркутске в реестре контрактов (реестровая запись 3380821942321000115).

Таким образом, любой участник закупки имел возможность ознакомиться с данным контрактом и узнать цену выполнения работ, а, следовательно, определить уровень ответственности, который должен иметь член саморегулируемой организации.

При этом, несмотря на доводы Заявителя о незаконном установлении в извещении о проведении открытого конкурса требований к участникам закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ, 22 июля 2022 года в 16:36 (по московскому времени) Заявителем подана заявка на участие в закупке, что означает его согласие на оказание услуг на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, и в соответствии с поданной им заявкой.

Таким образом, участник закупки был ознакомлен с указанными требованиями и выразил безусловное согласие на их соблюдение.

Заявка участника закупки ООО «Сибирский центр проектирования» была отклонена комиссией по осуществлению закупок на основании пункта 3 части 12 статьи 48 Федерального закона № 44-ФЗ: несоответствие участника закупки требованиям, установленным в извещении об

осуществлении закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ. На основании установленного в извещении о проведении открытого конкурса требования к участникам закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ в составе заявки на участие в закупке необходимо представить выписку из реестра членов саморегулируемой организации (либо копию выписки) согласно статье 55.17 ГрК РФ по форме, утвержденной органом надзора за саморегулируемыми организациями. Заявителем в составе заявки на закупку была представлена выписка из реестра членов саморегулируемой организации, в которой уровень ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договорам строительного подряда, в соответствии с которым участником закупки внесен взнос в компенсационный фонд, не соответствует установленным в извещении об осуществлении закупки требованиям (Заявитель имеет первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 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 «сибирский центр проектирования» необоснованной;

1. Направить копии решения сторонам по жалобе;
2. отменить процедуру приостановления определения поставщика в части заключения контракта.

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.