

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а
503-155

тел.

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–48/2020

Резолютивная часть решения оглашена 06.04.2020 года

В полном объеме решение изготовлено 07.04.2020 года
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	<...>	-	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства;
Члены комиссии:	<...>	-	начальник отдела контроля органов власти,
	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1–48/2020 по жалобе ООО «ТРИА-Спорт» (далее также – Заявитель, Общество) на действия муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад комбинированного вида № 7» (далее также – Заказчик, МАДОУ «Детский сад № 7») при проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение подрядных работ по изготовлению, демонтажу и монтажу ограждений на территории МАДОУ (далее также – Закупка), извещение № 32008935761, в отсутствие представителей Заявителя и Заказчика, уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом.

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России (далее также – Управление) 06.03.2020 г. (вх. № 2189) поступила жалоба ООО «ТРИА-Спорт» на действия Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад комбинированного вида № 7» при проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение подрядных работ по изготовлению, демонтажу и монтажу ограждений на территории МАДОУ (извещение № 32008935761).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, а также ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и ее содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России <http://tyumen.fas.gov.ru/>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес организатора торгов направлено требование о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Из довода жалобы следует, что Заказчиком пп. 1.1.9.2 п. 11 закупочной документации установлено неправомерное требование о наличии у участника Закупки свидетельства СРО к определённым видам работ, оказывающим влияние на безопасность объектов капитального строительства при том, что работы, указанные в предмет Закупки, не относятся к объектам капитального строительства.

В соответствии с ч. 15 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Заказчиком на рассмотрение Комиссией Управления настоящей жалобы представлено надлежащим образом заверенные копии необходимых документов и письменные мотивированные пояснения с обоснованием правовой позиции по обстоятельствам, изложенным в жалобе, из которых следует, что на момент размещения закупки были все основания полагать, что требование о наличии свидетельства СРО у участников закупки не нарушает действующего законодательства Российской Федерации. При этом, на участие в данной Закупке подано семь заявок, у трёх из которых отсутствовало свидетельство СРО и которые были допущены к участию, что подтверждается протоколами, составленными Заказчиком.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сведения и документы установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также - Закон о закупках), 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с

учётом требований действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны соответствовать Положению о закупке Заказчика, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

В соответствии с требованиями Закона о закупках протоколом заседания Наблюдательного совета № 5 от 19.02.2020 г., утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд МАДОУ «Детский сад № 7» г. Тобольска (далее также – Положение о закупке, Положение), которое 28.02.2020 г. размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (с изменениями от 12.03.2020 г.).

Как установлено материалами дела, 28.02.2020 г. на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (извещение № 32008935761) и на универсальной электронной торговой площадке ETP.RU по адресу: <http://estp.ru/> (извещение № 119621) Заказчиком было размещено извещение о проведении запроса предложений на выполнение подрядных работ по изготовлению и монтажу ограждения (далее – Извещение), а также Документация о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по выполнению подрядных работ по изготовлению и монтажу ограждения на территории МАДОУ «Детский сад № 7» г. Тобольска, расположенного по адресу: 626150, Тюменская обл., г. Тобольск, 4 мкр., д. 51, 4 мкр., д. 49 (далее – Документация).

Дата и время окончания подачи заявок: 10.03.2020 в 08:00 (МСК+2).

Дата подведения итогов: 11.03.2020 г.

Начальная (максимальная) цена договора – 5 546 837,00 руб.

Порядок проведения запроса предложений в электронной форме установлен пунктами 20-25 Положения о закупке.

Согласно пп. 1 п. 20 Положения под запросом предложений понимается конкурентная процедура, не являющаяся разновидностью торгов. Победителем в запросе предложений признаётся участник, предложивший лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в документации о проведении запроса предложений на основании Положения. Запрос предложений проводится заказчиком для определения лучших условий исполнения договора по двум и более критериям, одним из которых обязательно является цена договора.

Документация о проведении запроса предложений путём проведения запроса предложений размещается одновременно с извещением и включает в себя требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия

установленным требованиям (пп. 11 п. 21.3 Положения о закупке).

В соответствии с п. 22.3 Положения участник запроса предложений должен подготовить заявку по форме и в соответствии с требованиями документации о проведении запроса предложений, в состав которой входят также документы, подтверждающие соответствие участника требованиям документации о проведении запроса предложений.

Согласно пп. 9 п. 22.9 Положения, заявка должна содержать документы (копии документов) и сведения, подтверждающие соответствие участников требованиям, установленным в закупочной документации, в соответствии профессиональной компетентностью, техническими, кадровыми и финансовыми ресурсами, надёжностью, опытом и репутацией, а также людскими ресурсами, необходимыми для исполнения договора, оборудованием и другими материальными возможностями, системами управления и охраны труда, необходимыми для исполнения договора на поставку продукции, если указанные требования содержатся в закупочной документации.

Комиссия отклоняет заявки, если они не соответствуют требованиям, установленным в документации о проведении запроса предложений или предложенная в заявках цена товаров, работ, услуг превышает начальную (максимальную) цену, указанную в извещении о проведении запроса предложений (п. 23.5 Положения о закупке).

В соответствии с пп. 2 п. 23.5 Положения решение об отклонении принимается Комиссией в случае несоответствия участника процедуры закупки требованиям, установленным в закупочной документации.

Пунктом 17 Извещения установлено, что требования о соответствии участника Закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом запроса предложений определяются в соответствии с п. 11 документации запроса предложений.

Согласно пп. 1.1.9 п. 11 Документации участник Закупки должен в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации обладать необходимыми лицензиями (свидетельствами, разрешениями) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом заключаемого договора. Так, пп. 1.1.9.2 указанного пункта **установлено требование о наличии у участника Свидетельства СРО** к определённым видам работ, оказывающим влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Подпунктом 11 п. 16 Документации определено, что заявка на участие в запросе предложений должна содержать скан-образ оригинала выписки из реестра членов СРО с обязательным указанием в ней перечня видов работ,

которые может выполнять организация в соответствии с допуском, полученную не ранее чем за 30 дней до даты размещения извещения о проведении запроса предложений в ЕИС и ЭТП.

В соответствии с пп. 2 п. 13 Документации участник запроса предложений не допускается к участию в запросе предложений в случае несоответствия участника процедуры закупки требованиям, установленным в документации.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии от 11.03.2020 г., на участие в Закупке подано и соответствуют требованиям документации семь заявок.

Протоколом подведения итогов от 12.03.2020 г. установлено, что лучшее предложение представлено участником – ООО «Дифферон Урал» с ценой договора – 3 299 889,00 руб.

Из письменных пояснений Заказчика следует, что участник, признанный победителем Закупки – ООО «Дифферон Урал» (далее – Победитель закупки) письмом от 17.03.2020 г. сообщил Заказчику, что неверно произвёл расчёт предлагаемой цены договора, учитывая только часть необходимых Заказчику работ, вследствие чего предложил наименьшее ценовое предложение и победил в Закупке. С учётом данных обстоятельств, Заказчиком принято решение о проведении повторного отбора и определения победителя Закупки.

Так, протоколом изменения победителя запроса предложений в связи с поступившим письмом от ООО «Дифферон Урал» от 17.03.2020 г. Победитель закупки отклонён на основании несоответствия договорных условий, указанных в заявке на участие в Закупке, требованиям документации.

При этом, следует отметить, что из данного протокола не следует какому именно требованию Документации не соответствует заявка Победителя закупки, а данное основание отклонения заявки участника не предусмотрено п. 13 Документацией и п. 23.5 Положением о закупке Заказчика.

Согласно протоколу подведения итогов от 17.03.2020 г. лучшее предложение представлено участником – ООО «Эверест» с ценой договора – 4 099 000,00 руб.

В соответствии с п. 23.19 Положения, победителем в запросе предложений признаётся участник, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке на участие в запросе предложений которого присвоен первый номер.

Подпунктом 1 п. 24 Положения установлено, что победитель **обязан** подписать и передать Заказчику проект договора в течении пяти дней со дня его получения, если иное не предусмотрено документацией о проведении

запроса предложений.

Согласно пп. 3 п. 24 Положения в случае если победитель в запросе предложений или участник, заявке на участие, в запросе предложений которого присвоен второй номер <...> в срок предусмотренный документацией о проведении запроса предложений, не представил Заказчику подписанный договор, а также обеспечение исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения, победитель в запросе предложений или участник, заявке на участие в запросе предложений которого присвоен второй номер <...> признаётся уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пп. 4 п. 24 Положения, в случае если победитель запроса предложений признан уклонившимся от заключения договора, Заказчик вправе обратиться в суд с иском о требовании о принуждении победителя запроса предложений заключить договор, а также о возмещении убытков, причинённых уклонением от заключения договора, либо заключить договор с участником запроса предложений, заявке на участие которого присвоен второй номер.

Пунктом 19 Документации определено, что Заказчик в течении 3 (трёх) рабочих дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок передаёт победителю запроса предложений один экземпляр протокола и проект договора посредством электронной торговой площадки, на которой проводилась закупка.

Таким образом, один экземпляр протокола и проект договора должен был быть направлен Заказчиком Победителю закупки в срок до 17.03.2020 г., в свою очередь, Победителем закупки 17.03.2020 г. в адрес Заказчика направлено письмо о невозможности заключить договор и о неприменении к нему мер ответственности.

В соответствии с ч. 6 ст. 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.

На основании изложенного Комиссия управления приходит к выводу, что Заказчиком нарушена процедура проведения указанной Закупки, в части определения победителя Закупки и заключения договора, выразившаяся в

формировании на основании письма Победителя закупки о невозможности заключения договора, двух дополнительных протоколов – определения победителя и оценки заявок, которым Победитель закупки, не заключивший договор с Заказчиком отклонён как участник, несоответствующий требованиям документации.

Исследовав представленные сведения и документы Комиссией Управления установлено следующее.

Согласно п. 5 ч. 2.2 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) не требуется членство в саморегулируемых организациях в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства лиц, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов, указанных в п. 1 - 3 ч. 17 ст. 51 настоящего Кодекса.

Пунктами 2 – 3 ч. 17 ст. 51 ГрК РФ определено, что выдача разрешения на строительство не требуется в случае:

- строительства, реконструкции объектов, не являющихся объектами капитального строительства;
- строительства на земельном участке строений и сооружений вспомогательного использования.

Материалами дела установлено, что объектом Закупки являются подрядные работы по изготовлению и монтажу ограждения (забора) на территории МАДОУ «Детский сад № 7» г. Тобольска.

Согласно представленным Заказчиком в материалы дела локальным сметным расчётам, необходимо было выполнить следующие основные работы:

- демонтаж и установка металлических оград;
- демонтаж и устройство ворот распашных с установкой столбов;
- установка калиток и столбов;
- погрузочно-разгрузочные работы и вывоз мусора.

В соответствии с ч. 1, 2 ст. 5 Федерального закона от 01.12.2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» членство субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности в саморегулируемых организациях является добровольным, при этом федеральными законами могут быть предусмотрены случаи обязательного членства субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности в саморегулируемых организациях.

Частью 2 ст. 52 ГрК РФ установлено, что работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства. Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

Согласно ч. 5 ст. 8 Федерального закона от 22.07.2008 г. № 148-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» под работами, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, понимаются работы по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (далее – Перечень) утверждён Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 г. № 624 «Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства» (далее – Приказ № 624).

В соответствии с п. 10 ст. 1 ГрК РФ под объектом капитального строительства понимается здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено, за исключением некапитальных строений, сооружений и неотделимых улучшений земельного участка.

Согласно абз. 13 Письма Минрегиона России от 29.07.2011 N 20456-ИП/08 «О применении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства» действие Приказа

№ 624 распространяется на виды работ, которые выполняются исключительно при строительстве, капитальном ремонте, реконструкции объектов капитального строительства, и не касается деятельности по эксплуатации и осуществлению текущего ремонта зданий и сооружений.

Перечень не включает в себя виды работ по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту в отношении объектов, для которых не требуется выдача разрешения на строительство в соответствии с п. 1 - 4, 5 ч. 17 ст. 51 ГрК РФ (п. 2 Приказа № 624). Это следующие виды работ:

- строительство, реконструкции гаража на земельном участке, предоставленном физическому лицу для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, или строительства, реконструкции на садовом земельном участке жилого дома, садового дома, хозяйственных построек, определенных в соответствии с законодательством в сфере садоводства и огородничества;
- строительство, реконструкции объектов индивидуального жилищного строительства;
- строительство, реконструкции объектов, не являющихся объектами капитального строительства;
- строительство на земельном участке строений и сооружений вспомогательного использования;
- изменение объектов капитального строительства и (или) их частей, если такие изменения не затрагивают конструктивные и другие характеристики их надежности и безопасности и не превышают предельные параметры разрешенного строительства, реконструкции, установленные градостроительным регламентом;
- иные случаи, если в соответствии с ГрК РФ, нормативными правовыми актами Правительства РФ, законодательством субъектов РФ о градостроительной деятельности получение разрешения на строительство не требуется.

Вместе с тем, согласно Приказу № 624, подрядные работы по изготовлению и монтажу ограждения (забора) не относятся к работам, оказывающим влияние на безопасность объектов капитального строительства, при этом Приказ № 624 не содержит указание на то, что указанные работы относятся к капитальному строительству.

Таким образом, в силу положений ГрК РФ, объект Закупки не относится к объектам капитального строительства, а также не оказывает влияние на безопасность объектов капитального строительства, следовательно, для участников Закупки не требуется членство в саморегулируемых

организациях в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

На основании вышеизложенного Комиссия Управления приходит к выводу, что установленное в пп. 1.1.9.2 п. 11 и пп. 11 п. 16 Документации требование о предоставлении участниками Закупки в составе заявки свидетельства СРО не соответствует действующему законодательству Российской Федерации.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сведения и документы пришла к следующим выводам:

1) о нарушении муниципальным автономным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад комбинированного вида № 7» г. Тобольска ч. 1 ст. 2, ч. 1, 6 ст. 3 Закона о закупках, при проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение подрядных работ по изготовлению, демонтажу и монтажу ограждений на территории МАДОУ (извещение № 32008935761), выразившегося:

- в установлении требования не соответствующего действующему законодательству о предоставлении участниками Закупки в составе заявки свидетельства СРО;
- в нарушении процедуры проведения Закупки в части определения победителя Закупки и заключения договора;
- в необоснованном отклонении заявки ООО «Дифферон Урал».

2) о наличии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания.

С учётом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТРИА-Спорт» на действия муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад комбинированного вида № 7» при проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение подрядных работ по изготовлению, демонтажу и монтажу ограждений на территории МАДОУ (извещение № 32008935761) **обоснованной**.

2. Признать в действиях МАДОУ «Детский сад комбинированного вида № 7» нарушение ч. 1 ст. 2, ч. 1, 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц».

3. Выдать МАДОУ «Детский сад комбинированного вида № 7» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений с учётом принятого решения.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

В соответствии с ч. 23 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.