

31 июля 2023 года
Тюмень

г.

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

рассмотрев в дистанционном режиме посредством плагина TrueConf в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу ООО «Строительная компания Всестройпроект» (далее – заявитель, Общество) на действия заказчика ООО «Тюменский коммунальный сервис» (далее также – заказчик) при организации и проведении аукциона в электронной форме на выполнение строительно-монтажных работ по демонтажу угольной котельной с ручной подачей топлива в с. Новоалександровка (Тюменская область)(закупка среди субъектов МСП) (30/2023) (реестровый номер закупки 32312590377),

с участием представителя заказчика: ООО «Тюменский коммунальный сервис» К. по доверенности № 047/2023 от 27.01.2023,

с участием заявителя: директора ООО «Строительная компания Всестройпроект» С. действующего на основании решения единственного учредителя № 10/22 от 22.12.2022,

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России, Управление) поступила жалоба ООО «Строительная компания Всестройпроект» на действия заказчика ООО «Тюменский коммунальный сервис» при организации и проведении аукциона в электронной форме на выполнение строительно-монтажных работ по демонтажу угольной котельной с ручной подачей топлива в с. Новоалександровка (Тюменская область)(закупка среди субъектов МСП) (30/2023).

Статьей 6 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках) предусмотрено, что контроль за соблюдением требований настоящего Федерального закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

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

В поступившей жалобе заявитель указывает, что заказчик не установил в документации о закупке обязательное требование к участникам закупки о наличии членства в СРО.

Заказчиком представлены письменные возражения, которые приобщены к материалам дела, просит признать жалобу заявителя необоснованной. При

рассмотрении заявок комиссия по осуществлению закупок проверяет соответствие участника закупки требованию предусмотренному абзацу 2 пункта 1.1.5 документации о закупке в части наличия членства в СРО в области строительства. Данная проверка осуществляется на основании обращения к официальной информации, размещенной в соответствующем реестре на официальном сайте, соответствующая выписка из реестра членов СРО не запрашивается. Заказчик указывает, что заявитель не подтвердил право на обжалование закупочной документации.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, установила следующее.

Пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, в том числе, 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».

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках предусмотрено, что заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, **а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).**

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках предусмотрено, что **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.

Закупочная деятельность заказчика в лице ООО «Тюменский коммунальный сервис» регламентируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ и услуг (утв. решением единственного участника ООО «Тюменский коммунальный сервис» от 27.09.2022).

Порядок проведения аукциона регламентируется главами 6, 9 Положения о порядке проведения закупок товаров, работ и услуг.

Пунктом 6.6 Положения о порядке проведения закупок товаров, работ и услуг предусмотрено, что информация, связанная с осуществлением конкурентной закупки в электронной форме, подлежит размещению в порядке, установленном Федеральным законом № 223-ФЗ. Такая информация должна быть доступна для ознакомления без взимания платы. Информация, связанная с осуществлением конкурентной закупки в электронной форме, подлежит размещению в порядке, установленном Федеральным законом № 223-ФЗ. Такая информация должна быть доступна для ознакомления без взимания платы.

Из материалов дела усматривается, что ООО «Тюменский коммунальный сервис» являясь заказчиком, выступило организатором проведения аукциона в электронной форме на выполнение строительно-монтажных работ по демонтажу угольной котельной с ручной подачей топлива в с. Новоалександровка (Тюменская область)(закупка среди субъектов МСП) (30/2023) (реестровый номер закупки 32312590377). Начальная (максимальная) цена договора составляет 3 553 030,00 рублей.

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» определенной для проведения закупки <http://www.rts-tender.ru>

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

Пунктом 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что конкурентные закупки осуществляются, в том числе путем проведения аукциона в электронной форме.

В соответствии с частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Частью 18 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрено, что под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее – «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

Пунктом 1 части 10 статьи 3.4 Закона о закупках предусмотрено, что проведение конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется заказчиком на электронной площадке, функционирующей в соответствии с едиными требованиями, предусмотренными

Федеральным законом от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», и дополнительными требованиями, установленными Правительством РФ и предусматривающими в том числе, требования к проведению такой конкурентной закупки в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, требования к участникам такой закупки.

Частью 4 статьи 55.31 Градостроительного кодекса РФ предусмотрено, что работы по договорам подряда на осуществление сноса выполняются только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по сносу объектов капитального строительства по договорам подряда на осуществление сноса обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о сносе объектов капитального строительства, заключенным с лицами, не являющимися застройщиками, техническими заказчиками, лицами, ответственными за эксплуатацию здания, сооружения, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

Частью 5 статьи 55.31 Градостроительного кодекса РФ предусмотрено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, может выполнять работы по договорам подряда на осуществление сноса в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает одного миллиона рублей.

Подпунктами 9, 10 пункта 5.4 Положения о закупке предусмотрены требования к документации о конкурентной закупке, в том числе: требования к участникам такой закупки; требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии.

Пунктом 1.1.5 документации о закупке предусмотрены требования к участникам закупки, в частности, соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки.

Комиссия Тюменского УФАС России соглашается с доводом заказчика о том, что техническое задание является документом, определяющим именно технические параметры выполнения работы, и что техническое задание непосредственно не устанавливает требования к самим участникам закупки.

Вместе с тем, Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что пунктом 1.1.5 документации о закупке предусмотрено только общее требование к участникам закупки, без какой-либо конкретизации.

Учитывая специфику осуществления закупок в сфере строительства, необходимо отметить, что требования заказчика к участникам закупок должны быть конкретно, четко, ясно и недвусмысленно сформулированы, чтобы у участников закупки складывалось однозначное понимание требований предусмотренных документацией о закупке.

Это прямо следует из общих принципов законодательства о закупках, содержащихся в пунктах 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предусматривается, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

По мнению Комиссии Тюменского УФАС России, отсутствие в документации о закупке конкретных, четких, ясных и недвусмысленных требований о том, а каким конкретно требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации должен соответствовать такой участник закупки, свидетельствует о недостаточной информационной открытости закупки, порождает двусмысленность, неопределенность в понимании указанных требований документации о закупке учитывая значительный объем всего законодательства Российской Федерации которое предусматривает множество различных требований и которое не ограничивается сугубо вопросом наличия соответствующего допуска СРО, но также например, наличием соответствующих лицензионных требований, которые в действительности, заказчиком при подготовке документации о закупке могли не подразумеваться, позволяя тем самым не только участнику закупки, но и комиссии по осуществлению закупок произвольно понимать требования документации о закупке, в части того, установлено либо не установлено соответствующее требование заказчика о наличии требуемого допуска СРО, и какого конкретно допуска СРО, учитывая существование в действующем законодательстве достаточно обширного классификатора допусков СРО.

Условия рассматриваемой документации о закупке по сути позволяют участнику закупки самостоятельно определять то конкретное требование, из множества существующих в целом во всем российском законодательстве которому он должен соответствовать, учитывая, что заказчик в документации о закупке не конкретизирует даже отрасль указанного законодательства, что входит в очевидное противоречие с требованиями части 6 статьи 3 Закона о закупках, которые обязывают заказчика устанавливать требования применительно к товарам, работам, услугам являющихся объектом закупки, что говорит прежде всего о конкретности закупки применительно к её четко определенному объекту, к которому должны предъявляться строго определенные и конкретные требования, а не общие абстрактные требования всего законодательства Российской Федерации.

Не добавляет ясности и привязка в пункте 1.1.5 документации о закупке о том, что участник должен соответствовать законодательству Российской Федерации применительно к предмету закупки, поскольку даже предмет закупки может

регламентироваться несколькими отраслями законодательства.

Содержащаяся в пункте 1.1.5 документации о закупке общая формулировка по сути позволяет заказчику нивелировать свою прямую обязанность по установлению конкретных, понятных и недвусмысленных требований к участникам закупки.

Немаловажно отметить, что пунктами 9.7.1.1, 9.7.1.2 Положения о закупке предусмотрено, что участнику закупки будет отказано в дальнейшем участии в закупке в случаях: несоответствия участника закупки требованиям к участникам аукциона в электронной форме, установленным аукционной документацией; несоответствия аукционной заявки требованиям, установленным аукционной документацией.

Поскольку выписка из реестра членов СРО заказчиком в соответствии с требованиями Градостроительного кодекса РФ не запрашивается, следовательно, несоответствие участника закупки выявляется комиссией по осуществлению закупок исключительно в случае несоответствия заявки такого участника именно конкретным требованиям, содержащимся непосредственно в самой документации о закупке обусловленных прежде всего спецификой объекта закупки, а не всему законодательству Российской Федерации.

В рассматриваемом случае, наличие общих (не конкретизированных) требований к участникам в части соответствия участника закупки всему законодательству Российской Федерации позволяет комиссии по осуществлению закупок проявлять субъективизм, неравный подход к участникам закупки, что является недопустимым ввиду отсутствия необходимой конкретизации требований самой документации о закупке в части того, какие именно требования законодательства имел ввиду заказчик когда размещал в публичном доступе информацию о конкурентной закупке, о чем свидетельствует поступившая в Тюменское УФАС России жалоба заявителя в которой правомерно обращается внимание на отсутствие как такового требования о наличии у участника закупки необходимого допуска в СРО, с точки зрения обеспечения конкретности такого требования.

В рассматриваемом случае, по мнению Комиссии Тюменского УФАС России, заказчику целесообразно указать в документации о закупке конкретизированные и понятные требования к участникам закупки в части наличия необходимого допуска СРО во избежание дальнейших жалоб на действия субъекта контроля.

Учитывая изложенное, в действиях заказчика в лице ООО «Тюменский коммунальный сервис» усматривается нарушение **пунктов 1, 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 3.4, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.**

Комиссия Тюменского УФАС России учитывая существенный характер допущенного нарушения законодательства о закупках, полагает необходимым выдать в адрес заказчика, оператора электронной площадки обязательное для исполнения предписание.

Относительно довода заказчика о том, что заявитель не подтвердил право на обжалование закупочной документации.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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 случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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 законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках 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.

Таким образом, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно извещению, об осуществлении закупки датой и временем окончания срока подачи заявок на участие в закупке является: 26.07.2023, 11:00.

Жалоба заявителя поступила в Тюменского УФАС России согласно входящему штампу и журналу регистрации входящей корреспонденции - 26.07.2023, 10:22, следовательно, жалоба заявителя подана в установленный Законом о закупках срок.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Строительная компания Всестройпроект» **обоснованной.**

2. Признать заказчика в лице ООО «Тюменский коммунальный сервис» нарушившим требования **пунктов 1, 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 3.4, пункта 9 части 10 статьи 4** Закона о закупках.

3. Выдать в адрес заказчика, оператора электронной площадки обязательное для исполнения предписание.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ответственного должностного лица.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии