

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: <...>, членов комиссии: <...>,

в присутствии представителей от:

- Муниципальное унитарное предприятие города Хабаровска «Тепловые сети»: <...>,

- ООО «Алтайтеплострой»: представитель не явился (о дате, времени и месте рассмотрения уведомлены надлежащим образом),

рассмотрев жалобу ООО «Алтайтеплострой» (далее также – Заявитель), материалы дела № 7-11/23 (027/10/18.1-281/2024),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Алтайтеплострой» на действия заказчика – Муниципальное унитарное предприятие города Хабаровска «Тепловые сети» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работы по замене котла марки ДЕ 25-14 ГМ (извещение № 32413267124).

Заявитель в жалобе указывает, что требования аукционной документации в части подтверждения опыта выполнения работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства являются избыточными, ограничивают конкуренцию и не соответствуют действующему законодательству.

Заказчиком представлены письменные возражения, согласно которым считает жалобу необоснованной.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135–ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Комиссия Хабаровского УФАС, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

В соответствии с ч. 1, 2 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках);
- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика (п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (п. 4 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Согласно 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.

Согласно ч. 1 ст. 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей,

установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

Из ч. 2 ст. 3.4 Закона о закупках следует, что конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме.

Согласно ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления информации и документов, указанных в части данной статьи.

В соответствии с ч. 19.2 ст. 3.4 Закона о закупках в случае, если документацией о конкурентной закупке установлено применение к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, данная документация должна содержать указание на информацию и документы, подлежащие представлению в заявке на участие в такой закупке для осуществления ее оценки. При этом отсутствие указанных информации и документов не является основанием для отклонения заявки.

В силу ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

Из ч. 19.4 ст. 3.4 Закона о закупках при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства путем проведения аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме установление критериев и порядка оценки, указанных в части 19.2 настоящей статьи, не допускается.

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» (далее – Положение о закупке), размещенным на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

Извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками

которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работы по замене котла марки ДЕ 25-14 ГМ (извещение № 32413267124) размещено в ЕИС 09.02.2024.

Начальная (максимальная) цена договора - 22 991 246,67 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 09.02.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 20.02.2024 09:00.

Комиссия Хабаровского УФАС России изучив материалы дела, заслушав лиц, участвующих в деле пришла к выводу об обоснованности жалобы исходя из следующего.

В соответствии с ч. 1 ст. 27 Положения о закупке осуществление закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства определяются с учетом положений, предусмотренных статьей 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ, постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

П. 22 Информационной карты документации о закупке установлены следующие дополнительные требования к участникам закупки: в соответствии со статьей 10 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» установлены дополнительные требования в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2021 № 2571 «О дополнительных требованиях к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также об информации и документах, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям, и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации (далее – Постановление № 2571).

Пункт 7 раздела II – Работы по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, за исключением линейного объекта.

Наличие у участника закупки опыта исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта).

Для подтверждения опыта и соответствия указанным дополнительным требованиям участник закупки в составе заявки предоставляет:

1) копию исполненного договора, подписанного с обеих сторон, по выполнению работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта);

2) акт приемки объекта капитального строительства, а также акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ, если акт приемки объекта капитального строительства не содержит цену выполненных работ.

3) разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых такое разрешение не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Либо наличие опыта выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта).

Для подтверждения опыта и соответствия указанным дополнительным требованиям участник закупки в составе заявки предоставляет:

1) раздел 11 «Смета на строительство объектов капитального строительства» проектной документации;

2) разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию.

Опытом исполнения договора считается опыт участника закупки за 5 лет до дня окончания срока подачи заявок на участие в закупке с учетом правопреемства (в случае наличия подтверждающего документа).

Опыт подтверждается предоставлением одного исполненного контракта (договора).

Документы, подтверждающие соответствие участников закупки дополнительным требованиям» акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ и являющийся последним актом, составленным при исполнении такого договора, акт приемки объекта капитального строительства, акт приемки выполненных работ по сохранению объекта культурного наследия и разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должны быть подписаны не ранее чем за 5 лет до дня окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

При этом стоимость такого одного исполненного контракта (договора) должна составлять: не менее 50 процентов начальной (максимальной) цены договора, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

В случае если участник не подтвердит в составе заявки соответствие дополнительным требованиям, то заявка такого участника будет признана не соответствующей.

Вместе с тем, ст. 3.4 Закона о закупках установлены особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках определен закрытый перечень информации и документов, которые заказчик вправе установить в документации о конкурентной закупке.

В силу ч. 19.4 ст. 3.4 Закона о закупках не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

При этом п. 13 ч. 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках не предусмотрена возможность требовать от участника закупки документы и информацию для подтверждения опыта и соответствия дополнительным требованиям в составе заявки.

Таким образом, требования аукционной документации в части подтверждения опыта выполнения работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, установленные п. 22 Информационной карты документации о закупке, противоречат требованиям ч. 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках.

Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы обоснованной, в действиях Заказчика устанавливается нарушение части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1).

Исходя из установленных обстоятельств, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику предписания.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Алтайтеплострой» на действия заказчика – Муниципальное унитарное предприятие города Хабаровска «Тепловые сети» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работы по замене котла марки ДЕ 25-14 ГМ (извещение № 32413267124) – **обоснованной**.

2. Признать действия Муниципального унитарного предприятия города Хабаровска «Тепловые сети» при проведении указанной закупки нарушающими ч. 19.1 ст. 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.

