РЕШЕНИЕ № 198/19

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: <….>, <….>;

с участием представителей Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный технический университет гражданской авиации» (МГТУ ГА) в лице Иркутского филиала федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный технический университет гражданской авиации» (МГТУ ГА) (далее – заказчик) <….> (доверенность), <….> (доверенность); Общества с ограниченной ответственностью «Строительно-транспортно-правовая организация «Леон» (далее – заявитель; ООО «СТПО Леон») <….> (доверенность); рассмотрев жалобу заявителя на положения документации об электронном аукционе при проведении электронного аукциона на ремонт помещений, извещение №0334100008319000002 (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 – 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),

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России поступила жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе.

Заявитель указывает, что в нарушение части 3 статьи 33 Федерального закона №44-ФЗ заказчиком неправомерно установлены требования к участнику закупки содержащиеся в пункте 1.4, 1.5 Технического задания документации об электронном аукционе, что приводит к ограничению количества участников закупки.

Заказчиком представлены возражения на жалобу заявителя, из которых следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что заказчиком 19 февраля 2019 года в единой информационной системе в сфере закупок, размещены извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0334100008319000002, а также документация по проведению аукциона в электронной форме на право заключения контракта «Ремонт помещений» (далее – Документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 942 134 рублей 74 копеек.

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

Требования к содержанию документации о проведении электронного аукциона установлены в статье 64 Федерального закона №44-ФЗ.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Федерального закона №44-ФЗ документация об аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Федерального закона №44-ФЗ.

В соответствии с частью 3 статьи 33 Федерального закона №44-ФЗ **не допускается включение в документацию о закупке** (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, **к участнику закупки** (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, **технологического оборудования**, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, **являющихся предметом контракта**, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

В разделе 3 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе. Порядок подачи заявок» документации об электронном аукционе заказчиком установлены следующие требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе в электронной форме:

***«Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать**:*

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

***Вторая часть заявки на участие в электронном аукционе** должна содержать следующие документы и сведения:*

1) наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения (для юридического лица), почтовый адрес участника такого аукциона, фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог

идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона;

2) Декларация о соответствии участника закупки требованиям, установленным пунктами 3-9 части 1 статьи 31 Закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки);

3) Решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия данного решения в случае, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой.

*4) Декларация о принадлежности участника такого аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в соответствии с частью 3 статьи 30 закона №**44 -ФЗ и статьей 4 Федерального закона от 24 июля 2007г. № 209-фз «О развитии малого и среднего предпринимательства в российской федерации», федеральному закону РФ от 12.01.1996 №7-ФЗ** «О **некоммерческих организациях».** Указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки».*

Перечень документов и сведений, которые должна содержат заявка участника закупки, является **закрытым**.

В пунктах 1.4, 1.5 Технического задания документации об электронном аукционе заказчиком установлено следующее:

Подрядчик обязан *обеспечить своих рабочих необходимыми техническими помещениями с соблюдением всех санитарно-гигиенических норм (вагончики, бытовки, биотуалеты и т.п.), находящимися вне территории Заказчика.*

Ответственность за противопожарное состояние данных объектов возлагается ***на Подрядчика****».*

Требования, предусмотренные пунктами 1.4 и 1.5 Технического задания документации об электронном аукционе, в соответствии с которым **п**одрядчик обязан обеспечит своих рабочих необходимыми техническими помещениями с соблюдением всех санитарно-гигиенических норм (вагончики, бытовки, биотуалеты и т.п.), находящимися вне территории заказчика, ответственность за противопожарное состояние данных объектов возлагается на подрядчика **установлены непосредственно к исполнителю контракта**. При этом указанные требования **не предъявляются к участнику закупки** и не обязывают предоставлять подтверждающие документы о соответствии таким требованиям в составе заявки на участие в электронном аукционе.

В связи с чем, данные требования не могут **свидетельствовать об ограничении количества участников закупки, поскольку не препятствуют подаче заявки на участие в электронном аукционе**.

Указанная позиция подтверждается судебной практикой, в частности Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 22.12.2017 №09АП-59161/2017 по делу №А40-128609/17.

При этом требования указанные заказчиком в пунктах 1.4, 1.5 Технического задания документации об электронном аукционе, установлены в соответствие с положениями статьи 751 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ).

Так, в пункте 1 статьи 751 ГК РФ предусмотрено, что подрядчик обязан при осуществлении строительства и связанных с ним работ соблюдать требования закона и иных правовых актов об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ. Подрядчик несет ответственность за нарушение указанных требований.

В силу статьи 35 Федерального закона от 30 декабря 2009 г. №384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» строительство, реконструкция, капитальный и текущий ремонт здания или сооружения, консервация объекта, строительство которого не завершено, должны осуществляться таким образом, чтобы негативное воздействие на окружающую среду было минимальным и не возникала угроза для жизни и здоровья граждан, имущества физических или юридических лиц, государственного или муниципального имущества, жизни и здоровья животных и растений.

Обязанность подрядчика обеспечивать выполнение правил пожарной безопасности установлена в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25.04.2012 № 390 «О противопожарном режиме».

Более того, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов в целях удовлетворения государственных и муниципальных нужд, является **не столько обеспечение максимально широкого круга участников**, сколько выявление в результате торгов **лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок**. В торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. При этом для достижения указанной цели заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки (его характеристики) и в торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. Таким образом, включение в документацию о торгах условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, **не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах**.

Возможное сужение круга участников закупки с одновременным повышением эффективности использования финансирования (обеспечением его экономии) **не может само по себе рассматриваться в качестве нарушения требований Федерального закона №44-ФЗ**. Аналогичная правовая позиция отражена в Обзоре судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017).

Пунктом 3.33 Административного регламента установлено, что по результатам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки Комиссия **принимает единое решение**. Решение принимается Комиссией простым большинством голосов членов Комиссии, присутствовавших на заседании Комиссии, **на основании документов и сведений, представленных на заседание Комиссии**.

В силу части 9 статьи 105 Федерального закона №44-ФЗ к жалобе прикладываются документы, **подтверждающие ее обоснованность**. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Из приведенных положений Федерального закона №44-ФЗ следует, что **обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы**.

Вместе с тем, в нарушение указанных норм Федерального закона №44-ФЗ ООО «СТПО Леон»

такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств предполагаемого ограничения количества участников закупки помимо субъективной оценки действий заказчика заявителем представлено не было.

Таким образом, заявителем не представлены объективные, неоспоримые доказательства, свидетельствующие о том, что установление заказчиком данного требования влечет за собой ограничение количества участников закупки, в том числе, делает невозможным подачу ООО «СТПО Леон» своей заявки на участие в электронном аукционе.

Кроме того, установлено, что в закупке №0334100008318000027 «Ремонт фасада главного учебного корпуса, расположенного по адресу: г. Иркутск, ул. Советская, д. 139» проводимой заказчиком, победителем в которой признано ООО «СТПО Леон» в техническом задании документации об электронном аукционе также, как и в оспариваемой закупки содержатся аналогичные требования (об обязанности подрядчика обеспечить своих рабочих необходимыми техническими помещениями с соблюдением всех санитарно-гигиенических норм (вагончики, бытовки, биотуалеты и т. п.; ответственности за противопожарное состояние данных объектов возлагается на подрядчика).При этом, у заявителя на вопросов относительно включения в Техническое задание спорного требования не возникло.

Также, Комиссия антимонопольного органа отмечает, что согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 07.03.2019 №0334100008319000002-1, на участие в закупке поступило 20 заявок, 15 из которых допущены к участию в электронном аукционе и по результатам проведения торгов была достигнута существенная экономия бюджетных средств, а именно, было достигнуто снижение начальной (максимальной) цены контракта на 28%. Указанные обстоятельства однозначно свидетельствуют об отсутствии ограничения количества участников закупки и нарушений, чьих-либо прав и законных интересов при проведении данной закупки.

Таким образом, Комиссия делает вывод о том, что доводы заявителя указанные в жалобе являются необоснованными.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 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 «СТПО Леон» необоснованной.

2. Направить копии решения заявителю, заказчику.

3. Отменить процедуру приостановления определения поставщика в части подписания 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.

Председатель комиссии	<….>
Члены комиссии	<….>
	<….>