

РЕШЕНИЕ

по делу № 080/07/18/1-5/2024

по результатам рассмотрения жалобы на действия заказчика

27.02.2024

г. Донецк

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Донецкой Народной Республике по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг (далее – Комиссия) в составе: председателя Комиссии П – и.о. заместителя руководителя Донецкого УФАС России – начальника отдела контроля закупок, членов Комиссии: К – заместителя начальника отдела контроля закупок, П – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, в присутствии представителей акционерного общества «Инфраструктурные Проекты» (далее – АО «Инфраструктурные Проекты», Заказчик) <...> (согласно доверенности от 15.02.2024 № 1502/2), <...> (согласно доверенности от 12.02.2024 № 1202/1), <...> (согласно доверенности от 12.02.2024 № 1202/1), <...> (согласно доверенности от 15.02.2024 № 1502/1), представителя общества с ограниченной ответственностью «Мегали-Кастро» (далее – ООО «Мегали-Кастро», Заявитель) <...> (согласно доверенности от 26 февраля 2024 года № б/н), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон № 135-ФЗ), Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

УСТАНОВИЛА:

В Донецкое УФАС России 13.02.2024 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при организации и проведении процедуры запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по лоту ОКПД2 № 43.39.19.190 №1089-РЕМ-2024-РУ-ИП, ремонт общежития № 8 Филиала АО «Инфраструктурные Проекты» СБТЭС (извещение № 32413223168, опубликовано на сайте <https://zakupki.gov.ru> и на сайте электронной торговой площадке <http://roseltorg.ru>) (далее – Закупка). Рассмотрение жалобы

состоялось посредством видеоконференцсвязи 16.02.2024 в 11:00. В связи с необходимостью получения от сторон дополнительных пояснений, в соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ, срок рассмотрения жалобы продлен на 7 рабочих дней и заседание Комиссии назначено на 27.02.2024.

Заявитель считает, что Заказчиком нарушен пункт 2 части 1 статьи 3, часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон № 223-ФЗ), в связи с чем просит признать жалобу обоснованной, выдать предписание на устранение нарушений законодательства Российской Федерации и провести внеплановую проверку.

Заказчик возражает относительно доводов Заявителя, считает свои действия законными «по следующим основаниям:

1) требование о членстве в СРО:

В соответствии с частью 2.1 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, в случае, если размер обязательства по каждому из таких договоров не превышает десяти миллионов рублей. В данном случае НМЦ закупки не превышает 10 млн. руб., в связи с чем предъявленное к участникам требование ограничивает доступ к закупке указанным лицам.

Внесены изменения в документацию о закупке, следовательно, предмет рассмотрения отсутствует.

2) требование о предоставлении сметного расчета при недостаточности

в документации о закупке информации о применяемых при ремонте материалах.

ФАС России негативно относится к требованию о предоставлении на этапе подачи заявок сметных расчетов, поскольку считает подобное требование избыточным и противоречащим Закону о закупках, который не обязывает участников обосновывать предлагаемую цену договора.

Учитывая, что Участником оспаривается не сам факт требования

смет,

а недостаточность информации для их подготовки, при том обстоятельстве, что жалоба должна рассматриваться исключительно в пределах заявленных в ней доводов, возможно отметить следующее.

В прилагаемых к документации о закупке технические требования (далее – ТТ) приведено описание и объемы подлежащих выполнению работ, которые являются достаточными для формирования участниками технико-коммерческих предложений (далее –ТКП).

Пунктом 6.4 ТТ предусмотрено, что все необходимые товарно-материальные ценности (далее-ТМЦ) для выполнения ремонтных работ приобретаются подрядчиком, в связи с чем участник закупки самостоятельно определяет какие ТМЦ им будут использованы при выполнении соответствующих работ и, исходя из этого, указывает их стоимость в сметных расчетах.

В приложении к ТТ раскрыт порядок оформления и составления сметной документации на выполнение работ по предмету закупки. Установленный в документации о закупке порядок формирования коммерческого предложения направлен на обеспечение единого и прозрачного подхода при расчете участниками закупки стоимости предлагаемых работ и материалов, позволяющего оценить обоснованность применяемых расценок и, как следствие, достичь целевого и экономически эффективного расходования денежных средств заказчика. Условие документации о закупке о необходимости обоснования стоимости коммерческого предложения локальными сметными расчетами в равной мере распространяется на всех участников закупки и подаче заявок на участие в закупке не препятствует.

3) требование о размещении в составе документации о закупке приложения «требования к участникам».

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам. В данном случае в документации о закупке имеется ссылка на приложение «требования к участникам», которое в составе документации о закупке не размещено (членство в СРО). Размещение указанного приложения осуществлено в ходе разъяснения документации о закупке без внесения изменений в документацию о закупке.

Внесены изменения в документацию о закупке, следовательно, предмет рассмотрения отсутствует.

4) требования о размещении в ЕИС разъяснений, имеющих требование к опыту участника.

В соответствии с документацией о закупке участник должен иметь опыт выполнения соответствующих договоров за последние 5 лет, предшествующие дате подачи заявки участником. Исходя из приведенной формулировки требование является достаточно определенным и не содержит неясных формулировок либо формулировок, предполагающих его двоякое прочтение.

От участника поступил запрос за какой период необходимо подтвердить опыт. В разъяснении заказчиком указано – минимум три года, что не противоречит содержанию требования. При этом, участник в пределах временного периода, указанного в документации о закупках, самостоятельно определяет какие, по его мнению договоры следует представить в заявке в качестве подтверждения требуемого опыта.» (орфография и пунктуация автора сохранены).

Комиссия по делу № 080/07/18.1-5/2024, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ, установила следующее.

Частью 10 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны

несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом № 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи Федерального закона № 223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Частью 22 статьи 3.2 Федерального закона № 223-ФЗ установлено, что под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно части 2.1 статьи 52 Градостроительного Кодекса Российской Федерации индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает десяти миллионов рублей. Пунктом 10 извещения о Закупке установлена начальная (максимальная) цена договора (цена лота) - 5 429 672,45 рублей без учета НДС. Таким образом, Заказчик неправоммерно установил требование о членстве в СРО, однако соответствующие изменения в документацию о закупке внес до рассмотрения жалобы Комиссией, и разместил в единую информационную систему (далее – ЕИС).

Заказчиком также установлены требования к опыту участника. Участник Закупки обязан предоставить справку об опыте участника (форма 8 документации о закупке) и заполнить ее в соответствии с подразделом 7.8 документации о закупке. Пунктом 7.8.2.6 документации о закупке установлено, что в данной Справке необходимо представить информацию за тот период, в течение которого требуется наличие соответствующего опыта у Участника, установленного в подразделе 10.3 и/или в порядке оценки по соответствующему критерию (например – 1 год, 3 года, 5 лет, и так далее). Указанный Участником опыт, выходящий за установленные пределы сроков/периода, не оценивается. В соответствии с документацией о закупке участник должен иметь опыт выполнения соответствующих договоров за последние 5 лет, предшествующие дате подачи заявки участником.

От Заявителя поступил запрос: «За какой период необходимо подтвердить опыт». В разъяснении Заказчиком указано: «Минимум три года, что не противоречит содержанию требования». Соответствующее разъяснения размещены Заказчиком в ЕИС. Комиссией не установлено противоречие в формулировке требований об опыте участника.

К извещению Закупки приложено два приложения обоснования начальной цены единицы (приложение № 9) и обоснование начальной максимальной цены договора (приложение №9.1). В приложении № 9 указано, что коэффициент вариации не должен превышать 33 %, однако в обосновании он составляет 89,58 %.

В силу положений пункта 15 части 10 статьи 4 Федерального закона № 223-ФЗ в документации о закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ.

Согласно пункту 1 части 6.1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

В извещении указаны требования к участникам Закупки. Пунктом 2.1.3 раздела 2 извещения установлены требования к поставляемой продукции, включая срок, объем и место поставки продукции, изложены в приложении № 1 к документации о закупке. Проект договора, который планируется заключить по результатам закупки,

включая форму, сроки и порядок оплаты, приведен в приложении № 2 к документации о закупке.

В приложении № 1 к документации о закупке указаны технические требования к закупаемой продукции. Продукция, согласно документации о закупке – товары, работы, услуги, приобретаемые Заказчиком на возмездной основе. Под «поставкой продукции» понимается поставка товаров / выполнение работ / оказание услуг. Пунктом 6.4. технических требований указанных в приложении № 1 указано, что все необходимые ТМЦ для выполнения работ по ремонту зданий общежития № 8, приобретает подрядчик. Документация о закупке – комплект документов, предназначенный для участников и содержащий сведения, определенные Положением о закупке и законодательством Российской Федерации. Пунктом 6.3 технических требований указанных в приложении № 1 указан перечень работ (Приложение № 1). Приказом от 01.09.2023 № 18/1-од введено в действие Положение

о закупке продукции для нужд АО «Инфраструктурные Проекты», утвержденное протоколом № 6/2023 заседания Совета директоров ООО «Верхнебалкарская МГЭС» от 21.08.2023 (далее - Положение).

Согласно разделу 7 Положения, а именно подраздела 7.5.1.2 подготовка, согласование и утверждение извещения о закупке, документации о закупке осуществляются в соответствии с подразделом 6.8.

Подразделом 6.8.6 и 6.8.6.1 установлено, что документация о закупке должна содержать информацию, необходимую и достаточную для того, чтобы Участники могли принять решение об участии в закупке, подготовить и подать заявки, в том числе содержать все требования и условия закупки, а также подробное описание всех процедур. В ней, как минимум, должны быть указаны: требования к качеству, техническим характеристикам продукции, к ее безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) продукции, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные Заказчиком и предусмотренные технически регламентами в соответствии с законодательством о техническом регулировании, документации, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством о стандартизации, и иные требования связанные с определением соответствия поставляемой продукции потребностям Заказчика. Если используется иные требования, в документации о закупке должно содержаться обоснование

необходимости использования таких требований, связанных с определением соответствия поставляемой продукции потребностям Заказчика.

Таким образом, требования к документации о закупке указанные в подразделах 6.8.6 и 6.8.6.1 противоречат приложению № 1 к документации о закупке, так как отсутствуют требования к качеству, техническим характеристикам продукции, к ее безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) продукции, что не позволит подрядчику произвести проектно-сметный расчет необходимый для участия в закупке, и закупить ТМЦ. Данное требование указано в части 6 статьи 3 и в пункте 1 части 6.1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ: 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. В описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Заказчиком в приложении № 1 к документации о закупке не указаны функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики строительных материалов приобретаемых подрядчиком для выполнения работ.

Без конкретизации материалов, используемых при выполнении ремонтных работ Заявитель не может составить актуальный сметный расчет.

На основании вышеизложенного, Комиссией в действиях Заказчика установлено нарушение часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными

видами юридических лиц», следовательно, доводы Заявителя являются обоснованными.

Частью 20 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ установлено, что 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона № 135-ФЗ.

Вместе с тем, Комиссия поясняет, что процедура проведения внеплановой проверки в рамках статьи 18.1 Федерального закона «№135-ФЗ административным порядком не предусмотрена.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Донецкой Народной Республике по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Мегали-Кастро» на действия акционерного общества «Инфраструктурные Проекты» при организации и проведении процедуры запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по лоту ОКПД2 № 43.39.19.190 №1088-РЕМ-2024-РУ-ИП, ремонт общежития №8 пгт. Новый Свет, (извещение № 32413223168, опубликовано на сайте <https://zakupki.gov.ru>) в отношении части 6 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ обоснованной.

2. Признать акционерное общество «Инфраструктурные Проекты» нарушившим положения части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Акционерному обществу «Инфраструктурные Проекты» выдать предписание об устранении выявленных нарушений при проведении запроса предложений в электронной форме.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.