

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4835/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.04.2023 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

«...»,

членов Комиссии:

«...»,

«...»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Перекресток-В», РПРС;

в отсутствие представителей ООО «РТС-тендер», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 11.04.2023 № НП/15691/23,

рассмотрев жалобу ООО «Перекресток-В» (далее - Заявитель) на действия РПРС (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по ремонту кровли здания ЦРТС Посьет, расположенного по адресу: 692705, Приморский край, Хасанский р-он, пгт.Посьет, ул. Пограничная, д.26, кад.номер зем.уч. 25:20:300101:454 (реестровый № 32312230331, далее — Закупка) (далее — Жалоба),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, 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 от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), 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 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

28.03.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> (далее — ЕИС) размещено извещение № 32312230331 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по ремонту кровли здания ЦРТС Посьет, расположенного по адресу: 692705, Приморский край, Хасанский р-он, пгт.Посьет, ул. Пограничная, д.26, кад.номер зем.уч. 25:20:300101:454.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя.

Согласно протоколу № 32312230331-02 рассмотрения вторых частей заявок участников запроса предложений в электронной форме, участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по ремонту кровли здания ЦРТС Посьет, с кадастровым номером 25:20:300101:620, расположенного по адресу: 692705, Приморский край, Хасанский р-н, пгт. Посьет, ул. Пограничная, д. 26 от 06.04.2023 комиссией

заказчика принято решение:

1. Отклонить заявки участников 2, 3, 4 (Заявитель) на участие в закупке на основании п. 1.4.4.1 Документации.

2. Признать запрос предложений в электронной форме несостоявшимся, на основании шт. 3 п. 3. 11.1 Извещения, в связи с тем, что Комиссией принято решение об отклонении всех Заявок на участие в закупке. Несоответствия заявок 2, 3, 4 требованиям Извещения заключалось: - согласно предоставленным документам у Участника закупки отсутствует подтверждение наличия членства в саморегулируемой организации (далее — СРО) в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства с правом выполнения работ, являющихся предметом закупки. В связи с чем, а также руководствуясь п. 3.9.3 Документации Комиссией принято решение не допустить ООО «Перекресток-В» к участию в закупке по основаниям, предусмотренным п. 2.9 Документации несоответствие Участника закупки требованиям действующего законодательства, предъявляемого к лицам выполняющие работы, являющиеся предметом закупки.

В соответствии с частью 2.1 статьи 52 ГрК 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, 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.

В рассматриваемом случае начальная максимальная цена договора (далее — НМЦД) составляет 1 388 434,10 рублей.

Заявитель указывает, что членство в СРО участнику требуется только в установленных Градостроительном законодательстве случаях, так как установлена зависимость соответствия участника требованиям законодательства Российской Федерации. При этом в силу прямого указания пункта 2.1 части 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 № 190-ФЗ (далее - ГрК РФ) при соотношении цены и предмета закупки членство в СРО в рассматриваемой случае не требуется.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобах, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд РТРС, утвержденного приказом РТРС

от 18.07.2022 №112 (далее – Положение о закупке).

Согласно части 10 статьи 3.2. Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Пунктом 2.9 закупочной документации установлено соответствие Участника закупки требованиям законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом закупки, в том числе наличие:

- членства в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства с правом выполнения работ, являющихся предметом закупки;
- уровня ответственности по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств и уровня ответственности по компенсационному фонду возмещения вреда, соответствующего требованиям, установленным Градостроительным кодексом Российской Федерации.

Комиссия установила, что в соответствии с Ведомостью объемов работ на ремонт кровли Технического здания филиала РТРС «Приморский КРТПЦ» с кадастровым номером 25:20:300101:620, расположенного по адресу: 692705, Приморский край, Хасанский район, пгт. Посьет, ул. Пограничная, д. 26, а также Локальным сметным расчетом (смета) № 1 по устройству кровли, в состав выполнимых работ включены работы по огнебиозащитному покрытию деревянных поверхностей готовыми составами для обеспечения показателей пожарной опасности древесины Г1, РП1, В1, Д2, Т2, по НПБ 244 и для получения трудногорючей и медленно распространяющей пламя древесины по ГОСТ 12.1.044.

Во исполнение части 5 статьи 8 Федерального закона от 22.07.2008 № 148-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» приказом Минрегиона России от 30 декабря 2009 г. № 624 утвержден перечень видов работ, которые

оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (далее — Перечень).

Перечнем установлены виды работ, которые выполняются исключительно при проектировании, инженерных изысканиях, строительстве, капитальном ремонте, реконструкции объектов капитального строительства.

На основании изложенного эти работы относятся к капитальному ремонту объекта капитального строительства в соответствии с ГрК РФ.

Комиссия отмечает, что к числу таких работ, в том числе, отнесены работы по огнезащите строительных конструкций и оборудования, предусмотренные пунктом 12.12 раздела III Перечня.

Согласно указанному Перечню данные работы относятся к видам работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В свою очередь, согласно части 2 статьи 52 ГрК РФ работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), 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 (главными инженерами проектов). 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.

Таким образом, в связи с тем, что в рамках оспариваемой Закупки требуются работы из Перечня, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик правомерно установил требование по наличию у участника Закупки членства в саморегулируемой организации.

Вместе с тем согласно пункта 3.12.3.3. Документации о закупке Договор по результатам закупки, заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора.

Также в соответствии с пунктом 1.1. проекта договора Подрядчик обязуется в соответствии с документацией и приложениями к договору лично (без привлечения субподрядных организаций) выполнить ремонт кровли здания ЦРТС Посьет.

Таким образом, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями закупочной документации и требований Закона о закупках в связи отсутствием у Заявителя допуска к работам, оказывающим влияние на безопасность объектов капитального строительства, а также возможности привлечения субподрядных

организации для выполнения соответствующих работ.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия также приходит к выводу о необоснованности довода жалобы.

В рассматриваемом случае действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя установленными требованиями, Заявителем Комиссии не представлено.

При этом Комиссия отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

Комиссия также отмечает, что в случае несогласия с положениями закупочной документации Заявитель был вправе обжаловать ее в срок до окончания подачи заявок - 05.04.2023 02:00.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика необоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Перекресток-В» (ИНН: 2539072545; ОГРН: 1062539003779) на действия РТРС (ИНН: 7717127211; ОГРН: 1027739456084) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 11.04.2023 № НП/15691/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.