

Заказчику – МАДОУ № 9

ул. Армейская, д. 100А,

д. Новоселицы, Новгородский район,

Новгородская область, 173520

e-mail: zaved-madou9@yandex.ru

Участнику закупки (подателю жалобы) –

ООО «СБ»

ул. Германа, д. 29, оф. 326

Великий Новгород, 173003

Исх. № 1197/03 от 10.03.2021

РЕШЕНИЕ № 053/07/3-103/2021

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении порядка организации и проведения обязательных в
соответствии

с законодательством Российской Федерации торгов

04 марта 2021 года

Новгород

Великий

Комиссия по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными

видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее - Комиссия) в составе:

«...» – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления,

«...» – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления,

«...» – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителя заказчика – Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения № 9 «Детский сад комбинированного вида» д. Новоселицы (173520, Новгородская область, Новгородский район, д. Новоселицы, ул. Армейская, д. 100А; далее – МАДОУ № 9) – «...»;

заявитель – Общество с ограниченной ответственностью «СБ» (173003, г. Великий Новгород, ул. Германа, д. 29, офис 326; далее – ООО «СБ») должным образом уведомлен о месте, дате и времени рассмотрения жалобы, своих представителей на рассмотрение не направил, никаких ходатайств не заявлял,

рассмотрев жалобу ООО «СБ» на действия заказчика – МАДОУ № 9 при проведении им закупки путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения договора на капитальный ремонт помещений здания детского сада филиала МАДОУ № 9, расположенного по адресу Новгородская область, Новгородский район, д. Божонка, ул. Новая, д. 11, извещение № 32109941282 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 29.01.2021,

УСТАНОВИЛА:

15.02.2021 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки – ООО «СБ» на действия заказчика – МАДОУ № 9 при проведении им закупки путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения договора на капитальный ремонт помещений здания детского сада филиала МАДОУ № 9, расположенного по адресу Новгородская область, Новгородский район, д. Божонка, ул. Новая, д. 11, извещение № 32109941282 о проведении которого было размещено на официальном сайте 29.01.2021 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Законом о закупках и статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –

Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

В связи с поступлением Жалобы Новгородским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции заказчику – МАДОУ № 9 было направлено уведомление о приостановлении закупки до рассмотрения Жалобы по существу, которое заказчиком исполнено, проведение закупки приостановлено, договор не заключен.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему.

По мнению заявителя, установление заказчиком в документации о проведении настоящего аукциона в электронной форме (далее – Документация) требований к содержанию заявок не менее 3 договоров (контрактов) выполненных работ, аналогичных предмету электронного аукциона, стоимостью не менее 50% процентов от начальной максимальной цены договора, выполненных за последние 3 года (участник предоставляет копии договоров (контрактов) с актами выполненных работ (под аналогичными работами понимаются работы по капитальному ремонту образовательного учреждения) является незаконным.

Работы по капитальному ремонту образовательного учреждения ничем не отличаются от работ по капитальному ремонту любого другого учреждения.

Таким образом, в действиях заказчика, по мнению подателя Жалобы, содержится нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках, выразившееся в установлении требований к участникам закупки, влекущих их ограничение.

Учитывая вышеизложенное, податель Жалобы просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Также 24.02.2021 податель Жалобы направил в Новгородское УФАС России дополнения к Жалобе суть которых сводится к следующему.

В пунктах 1.9.1 – 1.9.12 Положения о закупке товаров, работ, услуг МАДОУ № 9, утвержденного наблюдательным советом МАДОУ № 9 (Протокол № 3 от 19.05.2020; далее – Положение) установлен закрытый перечень к требованиям к участникам закупки. Согласно пункту 1.9.13 Положения устанавливать в закупочной документации иные требования, отличные от указанных в пунктах 1.9.1 – 1.9.12 Положения не допускается.

При этом, подподпункт «о» подпункта 1 пункта 2 Документации содержит требование о предоставлении расчета по страховым взносам на обязательное пенсионное страхование, страховым взносам на обязательное медицинское страхование.

Пункты 1.9.1 – 1.9.12 Положения не содержат указанного требования, следовательно, оно является не законным.

В материалах Жалобы имеются письменные возражения МАДОУ № 9 относительно ее доводов (исх. № 7 от 18.02.2021, вх. № 947 от 19.02.2021 Новгородского УФАС России) и дополнения к возражениям (исх. № 8 от 02.03.2021 вх. № 1207 от 04.03.2021 Новгородского УФАС России), согласно которым заказчик считает Жалобу необоснованной поскольку в соответствии с пунктом 1.9.11 Положения в случае проведения конкурентных закупок по выполнению работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, текущему ремонту, сносу объекта капитального строительства, услуг по организации отдыха детей и их оздоровления, услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов заказчик вправе установить дополнительные требования к участникам закупки к наличию опыта исполнения участником закупки договоров, аналогичных предмету закупки (с обязательным указанием в документации о закупке определения, какие именно договоры с точки зрения их предмета являются аналогичными предмету закупки), при этом максимальный денежный размер данного требования не может превышать 50 процентов от начальной (максимальной) цены договора.

Данное требование обусловлено спецификой деятельности заказчика, в соответствии с Федеральным законом № 273-ФЗ от 29.12.2012 образовательная организация несет ответственность за жизнь и здоровье обучающихся. В соответствии с СП 2.4.3648-20 «Санитарно-эпидемиологические требования к организациям воспитания и обучения, отдыха и оздоровления детей и молодежи» установлены требования к условиям и организации обучения в образовательных организациях, а именно к полам, потолкам, строительным материалам, порядку проведения работ и т.п.

Требование о наличии опыта исполнения участником, работ аналогичных предмету закупки, обусловлено желанием не допустить до участия в закупке недобросовестных участников.

Требования о предоставлении расчета по страховым взносам на обязательное пенсионное страхование, страховым взносам на обязательное медицинское страхование обусловлено необходимостью проверить достоверность предоставляемого штатного расписания, подтвердить, что сведения о работниках, представленные участниками закупки действительно даны на работников, имеющих отношение к данному работодателю. Положением не установлено, какие именно документы заказчик вправе запросить, поэтому им установлены такие требования.

Присутствовавший на заседании Комиссии по рассмотрению Жалобы представитель заказчика поддержал вышеуказанные возражения в полном объеме.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Жалоба, поступившая в антимонопольный орган, подлежит рассмотрению строго в пределах, изложенных в жалобе доводов, на основании которых комиссия антимонопольного органа делает выводы о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Таким образом, внеплановая проверка действий заказчика и его комиссии по осуществлению закупок, совершенных ими при проведении рассматриваемой закупки, в данном случае не проводится, Комиссией рассматриваются и оцениваются исключительно доводы Жалобы.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

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 соответствии с вышеуказанной нормой заказчиком разработано Положение, применяемое заказчиком при осуществлении закупок в соответствии с положениями Закона о закупках.

Согласно 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с пунктом 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках одним из способов проведения конкурентной закупки является аукцион в электронной форме.

Таким образом, МАДОУ № 9 при проведении рассматриваемого аукциона

электронной форме должно было придерживаться требований действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и собственного Положения.

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.

Документация утверждена заведующей МАДОУ № 9 «...» 29.01.2021.

Согласно пунктам 2 и 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- требования к участникам такой закупки.

Согласно части 6 статьи 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.

Часть 1 статьи 3 Закона о закупках устанавливает принципы, которыми должны руководствоваться заказчики при осуществлении закупок в рамках законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Среди данных принципов пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках называет равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 1.9.10 Положения при проведении конкурентной закупки заказчик вправе установить дополнительные требования к участникам закупки:

«1.9.11. В случае проведения конкурентных закупок по выполнению работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, текущему ремонту, сносу объекта капитального строительства, услуг по организации отдыха

детей и их оздоровления, услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов:

требования к квалификации сотрудников участника закупки, привлекаемых к исполнению договора, или лиц, привлекаемых к исполнению договора участником закупки на основании гражданско-правовых договоров, в частности требования к наличию необходимого уровня образования, навыков и (или) знаний, необходимых для исполнения договора;

требования к наличию опыта исполнения участником закупки договоров, аналогичных предмету закупки (с обязательным указанием в документации о закупке определения, какие именно договоры с точки зрения их предмета являются аналогичными предмету закупки), при этом максимальный денежный размер данного требования не может превышать 50 процентов от начальной (максимальной) цены договора».

В пункте 9 Документации заказчиком – МАДОУ № 9 в соответствии с требованиями Закона о закупках и Положения установлены обязательные требования к участникам закупки:

«При осуществлении закупки устанавливаются следующие обязательные требования к участникам закупки:

1. Соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;
2. Непроведение ликвидации участника процедуры закупки – юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки – юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;
3. Неприостановление деятельности участника процедуры закупки в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи заявки;
4. Отсутствие у участника процедуры закупки задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды;
5. Отсутствие у участника закупки – физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица – участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;
6. Обладание участником закупки исключительными правами на результаты

интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на такие результаты – не установлено;

7. Отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член закупочной комиссии состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и др.), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц – участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей, – участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем 10 % голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей 10% в уставном капитале хозяйственного общества;
8. Отсутствие сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
9. Отсутствие сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом № 223-ФЗ».

Согласно пункту 11 Документации дополнительные требования к участникам закупки не установлены.

Таким образом, требования заказчика о наличии в заявках на участие в аукционе в электронной форме не менее 3 договоров (контрактов) выполненных работ, аналогичных предмету электронного аукциона, стоимостью не менее 50% процентов от начальной максимальной цены договора, выполненных за последние 3 года, и условие о выполнении работы по капитальному ремонту исключительно образовательного учреждения противоречат содержанию Положения и пунктам 9, 11 Документации, которые не предъявляют подобных требований к участникам закупки.

В соответствии с СП 2.4.3648-20 «Санитарно-эпидемиологические требования к организациям воспитания и обучения, отдыха и оздоровления детей и молодежи» к организациям, осуществляющим ремонт в образовательных учреждениях, не установлены требования, отличные от требований к

организациям, выполняющим аналогичные работы на других объектах. Также, данным СП вообще не установлены особые требования к проведению работ по ремонту в образовательных учреждениях.

Кроме того, требование о включении в заявку на участие в электронном аукционе расчета по страховым взносам на обязательное пенсионное страхование, страховым взносам на обязательное медицинское страхование на работников участников закупки, также является необоснованным, так как победитель закупки может привлекать работников для выполнения работ по гражданско-правовым договорам и у него в этом случае отсутствует необходимость производить вышеуказанные отчисления.

Также у участника закупки может быть задолженность по данным взносам, однако данный факт не может свидетельствовать об отсутствии квалифицированного персонала для подтверждения соответствия требованиям пункта 1.9.11 Положения, поскольку квалификация и наличие работников в организации подтверждается другими документами (трудовыми книжками, гражданско-правовыми договорами, документами об образовании).

Кроме того, требование о квалификации персонала согласно пункту 1.9.11 Положения в пунктах 9, 11 Документации в любом случае отсутствует.

Таким образом, вышеуказанные требования к содержанию заявок являются не правомерными, ведут к ограничению количества участников электронного аукциона и указывают на наличие в действиях заказчика – МАДОУ № 9 нарушений пункта 2 части 1 статьи 3 и части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Соответственно, доводы Жалобы в ходе рассмотрения нашли свое подтверждение.

Установленные в ходе рассмотрения Жалобы нарушения Закона о закупках указывают на наличие в действиях должностного лица заказчика, утвердившего Документацию, признаков события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Предусмотренные заказчиком в Документации неправомерные требования к участникам закупки (к содержанию заявок) могли негативно повлиять на результаты закупки и привести к ограничению количества её участников или неправомерному отклонению заявки кого-либо из участников.

Указанные обстоятельства дают достаточные основания Комиссии для устранения допущенных нарушений путем выдачи соответствующего предписания.

При этом, Комиссия Новгородского УФАС России отмечает, что незаконное требование заказчика о представлении в составе заявок на участие в

рассматриваемой закупке не менее 3 договоров (контрактов) выполненных работ, аналогичных предмету электронного аукциона, стоимостью не менее 50% процентов от начальной максимальной цены договора, выполненных за последние 3 года (участник предоставляет копии договоров (контрактов) с актами выполненных работ (под аналогичными работами понимаются работы по капитальному ремонту образовательного учреждения) уже являлось предметом обжалования в Новгородское УФАС России (Жалоба ООО СК «РегионСтройИнвест» от 15.02.2021 на действия заказчика – МАДОУ № 9, вх. № 779 в Новгородское УФАС России), в результате чего Комиссией в действиях заказчика было установлено данное нарушение (Решение Новгородского УФАС России от 10.03.2021 № 053/07/3-105/2021) и с целью его устранения было выдано соответствующее предписание.

Таким образом, предписание, выдаваемое по результатам рассмотрения Жалобы, направлено только на устранение нарушения Закона о закупках в части незаконного требования о представлении в составе заявок на участие в рассматриваемой закупке расчета по страховым взносам на обязательное пенсионное страхование, страховым взносам на обязательное медицинское страхование на работников участников закупки.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу заявителя — Общества с ограниченной ответственностью «СБ» (173003, Великий Новгород, ул. Германа, д. 29, офис 326) на действия заказчика – Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения № 9 «Детский сад комбинированного вида» д. Новоселицы (173520, Новгородская область, Новгородский район, д. Новоселицы, ул. Армейская, д. 100А; далее – МАДОУ № 9) при проведении им закупки путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения договора на капитальный ремонт помещений здания детского сада филиала МАДОУ № 9, расположенного по адресу Новгородская область, Новгородский район, д. Божонка, ул. Новая, д. 11, извещение № 32109941282 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 29.01.2021, обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика – МАДОУ № 9 нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать заказчику – МАДОУ № 9, его закупочной комиссии и оператору электронной площадки – Акционерному обществу «ОТС» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.
4. Передать материалы Жалобы уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административных правонарушениях в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица заказчика – МАДОУ № 9.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

Решение и предписание могут быть обжалованы в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.