

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а

тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–146/2021

Резолютивная часть решения оглашена 29.10.2021 года

В полном объеме решение изготовлено 03.11.2021 года
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	<...>	-	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля закупок;
---------------------------	-------	---	---

Члены комиссии:	<...>	-	заместитель начальника отдела контроля закупок;
-----------------	-------	---	--

	<...>	-	ведущий специалист- эксперт отдела контроля закупок,
--	-------	---	--

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1–146/2021 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Стройтраст» (далее также – Заявитель, Общество) на действия государственного автономного учреждения здравоохранения Тюменской

области «Областной офтальмологический диспансер» (далее – Заказчик) при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту ГАУЗ ТО «Областной офтальмологический диспансер» по адресу: г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 118, корп. 1 (реестровый номер извещения: 32110707071), далее также – Закупка, Аукцион, в отсутствие представителя Заявителя, уведомлённого о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, в присутствии

представителей Заказчика:

1) <...>;

2) <...>.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России, Управление) 22.10.2021 г. поступила жалоба (вх. № 10727) ООО «Стройтраст» на действия ГАУЗ ТО «Областной офтальмологический диспансер» при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту ГАУЗ ТО «Областной офтальмологический диспансер» по адресу: г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 118, корп. 1 (реестровый номер извещения: 32110707071).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, в том числе, при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Согласно ч. 17 ст. 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, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

Во исполнение требований ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: <https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено письмо (исх. № ЮВ/6911) о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

По существу, из довода жалобы Заявителя следует, что закупочная документация, сформированная Заказчиком не соответствует требованиям действующего законодательства РФ, а именно её содержанием не установлено, что участник должен являться членом саморегулируемой организации (далее – СРО).

В свою очередь, представители Заказчика с доводом жалобы Заявителя не согласились и пояснили, что требование к участнику Закупки о наличии у него членства в СРО вытекает из общих положений законодательства о градостроительной деятельности, соответственно, у последнего отсутствовали правовые основания конкретизировать такое требование к участникам непосредственно в закупочной документации, учитывая, что Положением о закупке Заказчика прямо не предусмотрено установление указанного требования.

Так, исследовав совокупность предоставленных сторонами документов, сведений и материалов, заслушав устные пояснения представителей Заказчика, Комиссия Тюменского УФАС России, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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.

Частью 1 ст. 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по

отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путём установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Следует отметить, что законодательное требование, сформулированное, в том числе в п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках продублировано в пп. «а» п. 2.7 Положение о закупке товаров, работ, услуг для ГАУЗ ТО «Областной офтальмологический диспансер» (далее – Положение, Положение о закупке), утверждённого протоколом заседания Наблюдательного совета ГАУЗ ТО «Областной офтальмологический диспансер» от 25.06.2021 г. № 19 и размещённого на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС) 02.07.2021 г. (в новой редакции).

Таким образом, Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учётом требований действующего законодательства РФ, однако они должны соответствовать Положению о закупке Заказчика, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

Как установлено материалами дела 07.07.2021 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32110707071) и на сайте оператора электронной торговой площадки – общества с ограниченной ответственностью «РТС-Тендер» по электронному адресу: <https://www.rts-tender.ru/> (далее – ЭП), Заказчиком были размещены извещение о проведении Аукциона и документация о проведении аукциона в электронной форме на право выполнения работ по капитальному ремонту ГАУЗ ТО «Областной офтальмологический диспансер» по адресу: г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 118, корп. 1 (далее – Документация).

Дата и время окончания срока подачи заявок: 25.10.2021 г. в 09:00.

Начальная (максимальная) цена договора – 27 619 387,20 руб.

Порядок осуществления закупочной процедуры посредством аукциона в электронной форме закреплён в п. 15 Положения о закупке Заказчика.

Так, в соответствии с п. 15.1 Положения, под аукционом в электронной форме понимается форма торгов, проведение которых обеспечивается оператором ЭП на ЭП, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признаётся лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путём снижения НМЦ договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину.

Согласно пп. 9 абз. 1 п. 15.5 Положения и по смыслу п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, аукционная документация должна содержать требования к

участникам аукциона и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В свою очередь, требования к участникам Закупки определены пп. 1 п. 12.1 Положения и пп. 1 п. 5.1 Документации, где установлено, что участник закупки должен обладать гражданской правоспособностью в полном объёме для заключения и исполнения договора по результатам процедуры закупки, а также соответствовать единым требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Так, п. 1.1 Приложения № 2 к Документации (Проект договора) закреплено, что подрядчик обязуется выполнить в соответствии с требованиями и условиями настоящего Договора работы по капитальному ремонту ГАУЗ ТО «Областной офтальмологический диспансер», где согласно п. 2.3 Извещения и п. 4.4 Информационной карты Документации, НМЦ договора составляет 27 619 387,2 руб.

В соответствии с ч. 1 ст. 55.8 и по смыслу ч. 2 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ (далее – ГрК РФ), индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключённым с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом СРО в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящим Кодексом.

Частью 2.1 ст. 5.1 ГрК РФ закреплено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключённым с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает трех миллионов рублей.

Таким образом, учитывая НМЦ договора рассматриваемой Закупки (27 619 387,2 руб.) и в силу требований ч. 1 ст. 55.8 и по смыслу ч. 2, 2.1 ст. 52 ГрК РФ, пп. 1 п. 12.1 Положения, п. 5.1 Документации, участник Аукциона для заключения договора, являющегося предметом Закупки, должен являться

членом саморегулируемой организации, что подтверждается наличием соответствующей выписки.

В ходе проведения Комиссией Тюменского УФАС России анализа закупочной документации Заказчика было выявлено, что требование к участникам Закупки о их соответствии действующему законодательству РФ посредством членства в СРО не установлено.

В заседании Комиссии Тюменского УФАС России представители Заказчика указали, что п. 12.7 Положения не предусмотрены такие дополнительные требования как необходимость членства участника Закупки в СРО, соответственно, в силу п. 12.9 Положения, не обязывает Заказчика включать указанное требование в Документацию.

Комиссия Тюменского УФАС России не может согласиться с указанным утверждением заказчика в силу нижеследующего.

Так, согласно пп. 4 п. 8.14 Положения, Заказчик при подготовке и проведении процедуры закупки разрабатывает извещение, документацию о закупке согласно требованиям законодательства и настоящего Положения.

В соответствии с п. 12.5 Положения и по смыслу п. 5.5 Документации, комиссия по закупкам проверяет соответствие участников закупок требованиям, указанным в пп. 1 п. 12.1 Положения (пп. 1 п. 5.1 Документации), п. 12.2 настоящего раздела, и дополнительным требованиям, установленным в отношении отдельных видов товаров, работ, услуг согласно Перечню в соответствии с п. 12.7. настоящего раздела.

В свою очередь, в силу п. 12.7 Положения, перечень отдельных видов товаров, работ, услуг и дополнительных требований к участникам закупок устанавливается в Приложении № 1 к настоящему Положению.

В соответствии с п. 12.9 Положения, заказчик не вправе устанавливать в закупочной документации иные дополнительные требования к участникам закупок, помимо включенных в Перечень, указанный в п. 12.7 настоящего раздела, и которые прямо не предусмотрены настоящим Положением.

Вместе с тем, исходя из буквального прочтения п. 12.7, 12.9 Положения, заказчик имеет возможность установить дополнительные требования к участникам Закупки, которые прямо поименованы в Приложении № 1 к Положению (в контексте рассматриваемой закупки речь идет об установлении требований о наличии у участников опыта выполнения работ, оказания услуг сопоставимого с предметом закупки), при этом такое требование к участнику Закупки, как его обязательное членство в СРО отнесено к единым требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, необходимость соответствия которому установлена в рамках пп. 1 п. 12.1

Положения и пп. 1 п. 5.1 Документации.

Таким образом, пп. 1 п. 12.1 Положения, предписывает участникам Закупки соответствовать требованиям действующего законодательства РФ – обладать членством в СРО, однако такое требование прямо не установлено закупочной документацией, что нарушает п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках и принцип информационной открытости данной Закупки (пп. «а» п. 2.7 Положения, п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках), противоречит содержанию пп. 4 п. 8.14 Положения и, как следствие, ч. 1 ст. 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, согласно протоколу рассмотрения заявок № 2191962 от 25.10.2021 г. на участие в настоящем Аукционе подано и допущено закупочной комиссией Заказчика четыре заявки, где согласно информации, предоставленной Заказчиком все участники Закупки являются членами СРО, что свидетельствует о состоявшейся конкурентной борьбе среди хозяйствующих субъектов, соответствующих требованиям предъявляемым к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В свою очередь, при рассмотрении настоящего дела по существу (29.10.2021 г.) установлено что ООО «Стройтраст» (ИНН: 9704061670) не зарегистрировано в Реестре участников закупок, размещенном на официальном сайте ЕИС в сфере закупок, следовательно, Общество не может быть участником обжалуемой закупочной процедуры, что в свою очередь, указывает на объективное отсутствие нарушения его прав и законных интересов обжалуемыми Заявителем действиями Заказчика.

Принимая во внимание совокупность вышеизложенного, исследовав представленные сторонами документы, сведения и материалы, а также заслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия Тюменского УФАС России, пришла к следующим выводам:

1) о нарушении ГАУЗ ТО «Областной офтальмологический диспансер» ч. 1 ст. 2, п. 1 ч. 1 ст. 3, п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту ГАУЗ ТО «Областной офтальмологический диспансер» по адресу: г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 118, корп. 1 (реестровый номер извещения: 32110707071), выразившемся в неустановлении требования к участникам Закупки о необходимости членства в СРО.

2) об отсутствии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания ввиду объективного отсутствия нарушения прав и законных интересов Заявителя жалобы неправомерными действиями Заказчика, направленными на формирование и утверждение Документации.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройтраст» на действия государственного автономного учреждения здравоохранения Тюменской области «Областной офтальмологический диспансер» при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту ГАУЗ ТО «Областной офтальмологический диспансер» по адресу: г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 118, корп. 1 (реестровый номер извещения: 32110707071) **обоснованной.**

2. Признать в действиях ГАУЗ ТО «Областной офтальмологический диспансер» нарушение ч. 1 ст. 2, п. 1 ч. 1 ст. 3, п. 9 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений ГАУЗ ТО «Областной офтальмологический диспансер» не выдавать в связи с отсутствием оснований для его выдачи.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.