РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 11.01.2022 года.

Решение в полном объеме изготовлено 11.01.2022 года.

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: <…..>; <…..>;

при участии представителей Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения города Тулуна «Средняя общеобразовательная школа № 4» (далее – заказчик), Администрации городского округа муниципального образования – «город Тулун» (далее – уполномоченный орган) –<…..>; <…..>;<…..>;

при участии представителя Общества с ограниченной ответственностью «АСТЭКинжиниринг» (далее – заявитель, общество, ООО «АСТЭКинжиниринг») <…..>;

рассмотрев жалобу заявителя на положения документации при проведении электронного аукциона «Разработка проектно-сметной документации по объекту: «Капитальный ремонт МБОУ «СОШ №4» г. Тулун, ул. Красноармейская,4», извещение № 0134300021621000172 (далее – электронный аукцион), в соответствии со 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» (далее по тексту – 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), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии со статьей 99 Федерального закона № 44-ФЗ

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России 27 декабря 2021 года поступила жалоба заявителя на положения документации при проведении электронного аукциона «Разработка проектно-сметной документации по объекту: «Капитальный ремонт МБОУ «СОШ №4» г. Тулун, ул. Красноармейская,4», извещение № 0134300021621000172.

Заявитель считает, что заказчиком, уполномоченным органом в документации об электронном аукционе неправомерно установлено требование к участникам закупки членства в саморегулируемых организациях в области инженерных изысканий и архитектурно-строительного проектирования, что содержит признаки нарушения части 6 статьи 31 Федерального закона №44-ФЗ.

Уполномоченным органом представлены возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что уполномоченный орган считает доводы жалобы необоснованными.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что уполномоченным органом на основании заявки заказчика 17 декабря 2021 года в единой информационной системе в сфере закупок, размещены извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0134300021621000172, а также документация об электронном аукционе «Разработка проектно-сметной документации по объекту: «Капитальный ремонт МБОУ «СОШ №4» г. Тулун, ул. Красноармейская,4» (далее – документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 6 756 576 рублей 50 копеек.

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

Частью 2 статьи 8 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям Федерального закона № 44-ФЗ, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 Федерального закона №44-ФЗ при

применении конкурентных способов, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 4, 5, 18, 30, 42, 49, 54 и 59 части 1 статьи 93 Федерального закона №44-ФЗ, заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В силу части 6 статьи 31 Федерального закона №44-ФЗ заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Таким образом, в случае если предметом закупки является поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, для осуществления которых необходима соответствующая лицензия, свидетельство или иной документ в силу положений законодательства Российской Федерации, заказчик устанавливает требование к участникам закупки о наличии соответствующего документа.

Вместе с тем, если законодательством Российской Федерации не предусмотрено обязательного наличия у лица, выполняющего работы или оказывающего услуги, лицензии, свидетельства или иного документа, то заказчик не вправе требовать наличия такого документа у участника закупки.

В случае, если в предмет закупки включены работы, для осуществления которых требуются различные лицензии, свидетельства или СРО, заказчик вправе установить требование о наличии лицензии, свидетельства или СРО у подрядчика (исполнителя) данных работ, но не вправе устанавливать требования к участнику закупки о наличии всех указанных документов у участника закупки, поскольку, установление такого требования в документации о закупке приведет к ограничению количества участников закупки. К выполнению указанных работ исполнитель вправе привлечь субподрядчиков.

Вместе с тем, субподрядчики, привлекаемые исполнителем, обязаны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе иметь соответствующие лицензии, свидетельства или СРО на осуществляемые виды деятельности, если такие требования установлены отраслевым законодательством Российской Федерации.

Требования к лицам, осуществляющим работы по разработке проектной документации установлены Градостроительным кодексом Российской Федерации (далее - ГрК РФ).

В силу части 5.2 статьи 48 ГрК РФ договором подряда на подготовку проектной документации может быть предусмотрено задание на выполнение инженерных изысканий. В этом случае указанное физическое или юридическое лицо осуществляет также организацию и координацию работ

по инженерным изысканиям и несет ответственность за достоверность, качество и полноту выполненных инженерных изысканий. Этим договором также может быть предусмотрено обеспечение получения указанным физическим или юридическим лицом технических условий.

Согласно части 1 статьи 47 ГрК РФ ннженерные изыскания выполняются для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительства. Подготовка проектной документации, а также строительство, реконструкция объектов капитального строительства в соответствии с такой проектной документацией не допускаются без выполнения соответствующих инженерных изысканий.

В соответствии с частью 2 статьи 47 ГрК РФ работы по договорам о выполнении инженерных изысканий, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком или лицом, получившим в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации разрешение на использование земель или земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, для выполнения инженерных изысканий (далее также - договоры подряда на выполнение инженерных изысканий), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, если иное не предусмотрено настоящей статьей. Выполнение инженерных изысканий по таким договорам обеспечивается специалистами по организации инженерных изысканий (главными инженерами проектов). Работы по договорам о выполнении инженерных изысканий, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

В силу части 2 статьи 48 ГрК РФ проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой и графической формах и (или) в форме информационной модели и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта.

Из положений части 4 статьи 48 ГрК РФ следует, что работы по договорам о подготовке проектной документации, внесению изменений в проектную документацию в соответствии с частями 3.8 и 3.9 статьи 49 ГрК РФ, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договоры подряда на подготовку проектной документации), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области архитектурно-строительного проектирования, если иное не предусмотрено статьей 48 ГрК РФ. Выполнение работ по подготовке проектной документации по таким договорам обеспечивается специалистами по организации архитектурно-строительного

проектирования (главными инженерами проектов, главными архитекторами проектов). Работы по договорам о подготовке проектной документации, внесению изменений в проектную документацию в соответствии с частями 3.8 и 3.9 статьи 49 ГрК РФ, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

При этом в силу статьи 55.3 ГрК РФ саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, и саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, являются самостоятельными видами саморегулируемых организаций.

В соответствии с частью 1 статьи 55.8 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, заключенным 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 соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, если иное не установлено ГрК РФ.

Положениями аукционной документации, в частности проектом муниципального контракта, не установлен запрет на привлечение субподрядчиков при исполнении контракта. Кроме того, статьей 5.3 проекта муниципального контракта установлено, что исполнитель вправе ривлечь к исполнению своих обязательств по Контракту других лиц - субподрядчиков, обладающих специальными знаниями, навыками, квалификацией, специальным оборудованием и т.п., по видам (содержанию) Услуг, предусмотренных в Техническом задании (Приложение 1 к Контракту). При этом Исполнитель несет ответственность перед Заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств соисполнителями.

Согласно пункту 3 раздела 5 «Требования к участникам закупки» главы I. «Информационная карта» аукционной документации, установлено, помимо прочего, следующее требование к участникам закупки:

«- Участник закупки должен являться членом саморегулируемой организаций в области инженерных изысканий и архитектурно-строительного проектирования, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4.1 ст. 48 Градостроительного кодекса РФ».

Исходя из приведенных норм Градостроительного кодекса Российской Федерации, а также положений аукционной документации, положение пункта 3 раздела 5 «Требования к участникам закупки» главы I. «Информационная карта» аукционной документации, устанавливающее требование к участнику закупки о наличии членства в двух саморегулируемых организациях (в области инженерных изысканий и архитектурно-строительного проектирования), а также обязанность представить в заявке на участие в аукционе действующую выписку из реестра членов СРО по форме, которая утверждена Приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 № 86 как из реестра членов СРО в области инженерных изысканий, так и из реестра членов СРО архитектурно-строительного проектирования, членом которых должен являться именно участник закупки, не позволяют реализовать принцип, закрепленный в части 5.2 статьи 48 ГрК РФ.

Учитывая, что объектом закупки являются работы по разработке проектной документации, следует устанавливать требования к участнику закупки о наличии членства в СРО в области архитектурно-строительного проектирования.

Действия заказчика, уполномоченного органа установившего в аукционной документации требование к участнику о наличии свидетельства саморегулируемой организации в области инженерных изысканий нарушают требования часть 6 статьи 31 Федерального закона №44-ФЗ.

Правовая позиция о недопустимости установления требования к участникам закупки членства в саморегулируемых организациях в области инженерных изысканий при осуществлении работ по разработке проектно-сметной документации соответствует единообразной практике применения Федеральной антимонопольной службой, положений Федерального закона №44-ФЗ и Градостроительного кодекса Российской Федерации, отраженной, в частности, в письмах ФАС России от 02.08.2019 N ДФ/67066/19, от 26.06.2018 N АГ/47983/18.

Учитывая выявленные в ходе проведения внеплановой проверки нарушения требований законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи заказчику, уполномоченному органу предписания об устранении допущенных нарушений путем аннулирования электронного аукциона «Разработка проектно-сметной документации по объекту: «Капитальный ремонт МБОУ «СОШ №4» г. Тулун, ул. Красноармейская,4», извещение № 0134300021621000172.

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 Общества с ограниченной ответственностью «АСТЭКинжиниринг» обоснованной.
2. Признать заказчика, уполномоченного органа нарушившими часть 6 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ.
3. Выдать заказчику, уполномоченному органу предписание об устранении нарушений требований Федерального закона №44-ФЗ путем аннулирования электронного аукциона.
4. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения выданного предписания.
5. Направить копии решения, предписания сторонам по жалобе.
6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц, допустивших установленные нарушения, к административной ответственности.

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 <…..>;
<…..>