

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-261/23

17 мая 2023 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:

<...>

с участием представителей от Кинотеатр "Аврора" (далее — Заказчик), ООО "АМГ-констракшн" (далее – Заявитель) путём видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 10.05.2023 вх. №11316-ЭП/23) ООО "АМГ-констракшн" на действия комиссии заказчика Кинотеатр "Аврора" при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по разработке научно-проектной документации на проведение работ по сохранению выявленного объекта культурного наследия "Дом Глазуновых", по адресу: Невский пр. д. 60 лит. И и объекта культурного наследия регионального значения "Дом жилой страхового общества "Саламандра и др." (ремонт, реставрация, приспособления для современного использования) для нужд Санкт-петербургского государственного автономного учреждения культуры "Кинотеатр "Аврора" (извещение №32312309119, далее – Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

19 апреля 2023 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №32312309119 (далее — Извещение) о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по разработке научно-проектной документации на проведение работ по сохранению выявленного объекта культурного наследия "Дом Глазуновых", по адресу: Невский пр. д. 60 лит. И и объекта культурного наследия регионального значения "Дом жилой страхового общества "Саламандра и др." (ремонт, реставрация, приспособления для современного использования) для нужд Санкт-петербургского государственного автономного учреждения культуры "Кинотеатр "Аврора", включая аукционную документацию (далее - Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг Кинотеатр "Аврора", версия 8 от 31.03.2023 (далее – Положение о закупках), на момент размещения закупки, опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	28 045 158,77 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	19.04.23
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	02.05.2023 09:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	03.05.23, 04.05.2023
5.	Место рассмотрения заявок	191023, г Санкт-Петербург, пр. Невский, д. 60

На момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре №32312309119 не был заключен договор.

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия закупочной комиссии Заказчика, выразившиеся, по мнению Заявителя, в необоснованном отклонении заявки ООО "АМГ-констракшн" от участия в процедуре Закупки согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок по Закупке от 04.05.2023.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона №223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Заказчика, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона №135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", 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 п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления 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 и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

Кинотеатр "Аврора" относится к автономным учреждениям, закупка товаров, работ, услуг

которыми регулируется Федеральным Законом №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона №223-ФЗ 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.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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.

4. Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО "АМГ-констракшн" в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/11005/23 от 11.05.2023, представлен.

Также документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/11005/23 от 11.05.2023, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок по Закупке от 04.05.2023 заявка ООО "АМГ-констракшн" (заявка №1038220) была отклонена от участия в Закупке со следующим пояснением:

«В нарушение требований раздела 19 Тома № 2 конкурсной документации «Информационной карты по конкурсу в электронной форме» части II «Требования к участникам конкурса и заявкам на участие в открытом конкурсе» участником закупки не представлена выписка из реестра лицензий, выданная по форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343 «Об утверждении правил формирования и ведения реестра лицензий и типовой формы выписки из реестра лицензий» либо копия акта лицензирующего органа о принятом решении, содержащие сведения о действующей лицензии на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, со следующими видами работ:

- разработка проектной документации по консервации, реставрации и воссозданию объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.
- разработка проектной документации по ремонту и приспособлению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации».

В п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ для заказчиков определен принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 9 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что 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.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 настоящей статьи.

В соответствии с п. 1 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ 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.

Согласно пп. «е» п. 9 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления декларации, подтверждающей на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства соответствие участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства указанным в документации о конкурентной закупке требованиям законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, если в соответствии с законодательством Российской Федерации информация и документы, подтверждающие такое соответствие, содержатся в открытых и общедоступных государственных реестрах, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" (с указанием адреса сайта или страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", на которых размещены эти информация и документы);

Следует ч. 6 ст. 3 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.

В силу п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В п. 19 ч. 2 Информационной карты Документации содержатся требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, содержание декларации участника закупки.

Согласно пп. 1 п. 19.2.1 Информационной карты Документации участник (или каждое из лиц, выступающих на стороне одного участника закупки) должен представить в составе заявки документы, подтверждающие соответствие устанавливаемым в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, в частности выписку из реестра лицензий, выданную по форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343 «Об утверждении правил формирования и ведения реестра лицензий и типовой формы выписки из реестра лицензий» либо копию акта лицензирующего органа о принятом решении, содержащие сведения о действующей лицензии на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.

В соответствии с пп. 4 п. 28.4 Информационной карты Документации одним из оснований для отклонения заявки являются несоответствие участника закупки требованиям, установленным п.19 документации.

Представитель Заказчика пояснил, что Заявитель в составе второй части заявки представил копию лицензии от 2020 года на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, что не соответствовало требованию пп. 1 п. 19.2.1 Информационной карты Документации о необходимости предоставления выписки из реестра лицензий, выданной по форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343 «Об утверждении правил формирования и ведения реестра лицензий и типовой формы выписки из реестра лицензий» либо копии акта лицензирующего органа о принятом решении, и послужило основанием для отклонения закупочной комиссией Заказчика заявки ООО "АМГ-констракшн" от участия в процедуре Закупки на основании пп. 4 п. 28.4 Информационной карты Документации.

Представитель Заказчика также добавил, что с 01.01.2021 вступил в силу Федеральный закон "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" от 30.12.2021 N 478-ФЗ, согласно которому предусмотрен отказ от предоставления лицензий в бумажном виде в пользу внесения записи о предоставлении лицензии в реестр лицензий. При этом доступ к реестру лицензий является открытым и общедоступным. Таким образом, с 1 января 2022 года сведения обо всех (в т.ч. выданных ранее) лицензиях должны быть включены в реестр лицензий, следовательно, подтверждением наличия у участника лицензии является только выписка из открытого реестра лицензий.

При этом Комиссией **СПб УФАС России** установлено, что содержащееся в пп. 1 п. 19.2.1 Информационной карты Документации требование к предоставлению в составе заявки выписки из реестра лицензий, выданной по форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343 «Об утверждении правил формирования и ведения реестра лицензий и типовой формы выписки из реестра лицензий», либо копии акта лицензирующего органа о принятом решении, содержащие сведения о действующей лицензии на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации не соответствует положению пп. «е» п. 9 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ, так как сведения о выписках из реестра лицензий, подтверждающих такое соответствие участника, содержатся в открытых и общедоступных государственных реестрах, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

Таким образом Комиссия **СПб УФАС России** полагает, что содержащихся в составе второй части заявки ООО "АМГ-констракшн" информации и документов относительно подтверждения соответствия установленному Документацией требованию к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки согласно пп. 1 п. 19.2.1 Информационной карты Документации с учетом наличия информации в открытых и общедоступных государственных реестрах, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", являлось достаточно для определения соответствия

участника Закупки установленному требованию.

На основании указанного, Комиссия **СПб УФАС России** приходит к выводу о том, что исходя из установленного Заказчиком пп. 1 п. 19.2.1 Информационной карты Документации незаконного требования, решение закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки ООО "АМГ-констракшн" согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок по Закупке от 04.05.2023 было принято, основываясь на положении Документации, не соответствующего Закону № 223-ФЗ.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Заказчика по неправомерному предъявлению к участникам Закупки согласно пп. 1 п. 19.2.1 Информационной карты Документации незаконного требования к предоставлению в составе заявки выписки из реестра лицензий, выданной по форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343 «Об утверждении правил формирования и ведения реестра лицензий и типовой формы выписки из реестра лицензий» либо копии акта лицензирующего органа о принятом решении нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 6 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 2 ч. 10 ст. 3, пп. «е» п. 9 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм статей и ненадлежащем их соблюдении, допущенное при организации и проведении Закупки.

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу (от 10.05.2023 вх. №11316-ЭП/23) ООО "АМГ-констракшн" на действия Кинотеатр "Аврора" (ИНН:7808005066; ОГРН:1037843120369) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по разработке научно-проектной документации на проведение работ по сохранению выявленного объекта культурного наследия "Дом Глазуновых", по адресу: Невский пр. д. 60 лит. И и объекта культурного наследия регионального значения "Дом жилой страхового общества "Саламандра и др." (ремонт, реставрация, приспособления для современного использования) для нужд Санкт-Петербургского государственного автономного учреждения культуры "Кинотеатр "Аврора" (извещение №32312309119) обоснованной.

2) Признать в действиях заказчика Кинотеатр "Аврора" (ИНН:7808005066; ОГРН:1037843120369) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по разработке научно-проектной документации на проведение работ по сохранению выявленного объекта культурного наследия "Дом Глазуновых", по адресу: Невский пр. д. 60 лит. И и объекта культурного наследия регионального значения "Дом жилой страхового общества "Саламандра и др." (ремонт, реставрация, приспособления для современного использования) для нужд Санкт-петербургского государственного автономного учреждения культуры "Кинотеатр "Аврора" (извещение №32312309119) **нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 6 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 2 ч. 10 ст. 3, пп. «е» п. 9 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в**

нарушении требований норм статей и ненадлежащем их соблюдении, допущенное путем неправомерного предъявления к участникам Закупки согласно пп. 1 п. 19.2.1 Информационной карты Документации незаконного требования к предоставлению в составе заявки выписки из реестра лицензий, выданной по форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343 «Об утверждении правил формирования и ведения реестра лицензий и типовой формы выписки из реестра лицензий» либо копии акта лицензирующего органа о принятом решении.

3) Выдать Заказчику Кинотеатр "Аврора" (ИНН:7808005066; ОГРН:1037843120369) и его закупочной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений организации и проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по разработке научно-проектной документации на проведение работ по сохранению выявленного объекта культурного наследия "Дом Глазуновых", по адресу: Невский пр. д. 60 лит. И и объекта культурного наследия регионального значения "Дом жилой страхового общества "Саламандра и др." (ремонт, реставрация, приспособления для современного использования) для нужд Санкт-петербургского государственного автономного учреждения культуры "Кинотеатр "Аврора" (извещение №32312309119) **путем отмены протокола рассмотрения вторых частей заявок по Закупке от 04.05.2023, составленного в ходе проведения процедуры Закупки, повторного рассмотрения, оценки, сопоставления заявок и завершения процедуры Закупки с учетом мотивировочной части настоящего решения в соответствии с действующим Положением о закупках Заказчика и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».**

1.

1.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений в соответствии с резолютивной частью настоящего решения.

<...>

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

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику Кинотеатр "Аврора" (ИНН:7808005066; ОГРН:1037843120369) и его закупочной комиссии совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по разработке научно-проектной документации на проведение работ по сохранению выявленного объекта культурного наследия "Дом Глазуновых", по адресу: Невский пр. д. 60 лит. И и объекта культурного наследия регионального значения "Дом жилой страхового общества "Саламандра и др." (ремонт, реставрация, приспособления для современного использования) для нужд Санкт-петербургского государственного автономного учреждения культуры "Кинотеатр "Аврора" (извещение №32312309119), **путем отмены протокола рассмотрения вторых частей заявок по Закупке от 04.05.2023, составленного в ходе проведения процедуры Закупки, повторного рассмотрения, оценки, сопоставления заявок и завершения процедуры Закупки мотивировочной части решения Комиссии от 17.05.2023 №Т02-261/23 в соответствии с действующим Положением о закупках Заказчика и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».**

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 19 июня 2023 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.