Решение № 055/07/3-438/2021

о признании жалобы обоснованной

13.05.2021 г.
Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Омского УФАС России) в составе:

<...> - заместителя начальника управления, председателя Комиссии,

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена комиссии,

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинэк» (далее – ООО «Стройинэк» , Заявитель) на действия АО «ОмскТрансМаш» (далее также Заказчик, Ответчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на выполнение работ по ремонту кровли наполнительной станции (извещение № 32110117553) (далее – Закупка, запрос котировок),

при участии представителя АО «ОмскТрансМаш»:<...>,

при участии представителя ООО «Стройинэк»: <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба ООО «Стройинэк» (вх. 4139э от 22.04.2021), которое полагает, что АО «ОмскТрансМаш» не указало в документации запроса котировок требование к участникам закупки о членстве в саморегулируемой организации (далее - членство СРО) в области строительства. Тем самым, ООО «Стройинэк» считает, что допуск к участию в запросе котировок лиц, не являющихся членом саморегулируемой организации, нарушает положения статьи 52 Градостроительного кодекса РФ (далее - ГрК РФ), положения статьи 49 Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ), положения пункта 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

(далее - Закон о закупках), а также права ООО «Стройинэк», как участника этой закупки. Поскольку победителем запроса котировок признан участник, не имеющий членства в СРО в области строительства.

В обоснование своей позиции Заявитель указывает, что несмотря на отсутствие в наименовании предмета запроса котировок, в названии проекта договора, в предмете проекта договора прямого указания на капитальный вид ремонта, буквальный текст ведомости объемов работ (приложение № 1 к договору), приложения № 2 к техническому заданию (локальный сметный счет) позволяет сделать однозначный вывод, что предметом Закупки являлся капитальный ремонт стен и кровли объекта капитального строительства.

В связи с чем, считает, что при соблюдении Заказчиком требований пункта 1 статьи 2 Закона о закупках, статьи 52 ГрК РФ, статьи 49 ГК РФ, Заявитель имел бы шансы стать победителем запроса котировок.

На основании вышеизложенного, ООО «Стройинэк» просит признать его жалобу обоснованной, провести проверку по изложенным в жалобе фактам, выдать предписание в случае выявления нарушений, в том числе отменить протокол подведения итогов запроса котировок от 14.04.2021 № ЗК-062/03/2021 (2).

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 23.04.2021 № 05-4036 АО «ОмскТрансМаш» представлены пояснения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя (вх. № 4352 от 28.04.2021), а также копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии 30.04.2021 представитель Ответчика с доводами жалобы Заявителя не согласился, высказался согласно возражениям АО «ОмскТрансМаш» на жалобу ООО «Стройинэк», отметив, что выполнение работ по текущему ремонту вне зависимости от суммы сделки не требует членства в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Предметом запроса котировок является ремонт кровли наполнительной станции цеха № 227, т.е. работы по предупреждению износа гидроизоляционного слоя конструкции кровли, отделке стен.

Заявитель исходя из доводов жалобы, считает, что требования о членстве в СРО является обязательным, но при этом согласился с условиями Закупки и направил заявку на участие в процедуре закупки, при этом, не приложив в составе заявки выписку из реестра членов СРО. Тем самым, согласившись, что предмет Закупки не предусматривает работы по капитальному ремонту кровли, и только после признания победителем участника Закупки с идентификационным номером 233857 решил обжаловать результаты запроса котировок.

В связи с вышеизложенным, представитель Ответчика считает действия АО «ОмскТрансМаш» законными, просит признать жалобу Заявителя необоснованной, в удовлетворении требований отказать.

3. В связи с необходимостью истребования документов, имеющих значение для всестороннего и объективного рассмотрения настоящего дела, в заседании Комиссии был объявлен перерыв до 15:30 час. 13.05.2021, о чем стороны были надлежащим образом уведомлены.

4 . Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – официальный сайт), Комиссией Омского УФАС России установлено, что на официальном сайте 24.03.2021 АО «ОмскТрансМаш» разместило извещение о проведении запроса котировок в электронной форме.

Предмет Закупки 2102-2021-00373 выполнение работ по ремонту кровли наполнительной станции.

Начальная (максимальная) цена договора: 4 571 694,78 рублей, в том числе НДС.

Согласно извещению о проведении запроса котировок в электронной форме прием заявок на участие в закупке осуществлялся Ответчиком с 24.03.2021 по 01.04.2021 11 часов 00 минут.

Дата подведения итогов Закупки – 14.04.2021.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 07.04.2021 № ЗК-062/03/2021, на участие в Закупке поступило 7 заявок, в том числе заявка ООО «Стройинэк» (№ 234561).

Протоколом № ЗК-062/03/2021 (2) от 14.04.2021 было проведено ранжирование участников Закупки относительно единственного критерия оценки «Цена договора», по результатам которой, победителем Закупки стал участник с идентификационным номером 233857 (Общество с ограниченной ответственностью «Новые технологии строительства»). ООО «Стройинэк» заняло третье место.

В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 23.04.2021 № 05-4036 заключение договора приостановлено.

5. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **обоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации

торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках 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 Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Поскольку в жалобе ООО «Стройинэк» указало о нарушении Заказчиком Закона о закупках, Омским УФАС России жалоба Заявителя была принята и рассмотрена по существу.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской

Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 (включая способы закупки) порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Заказчик при проведении запроса котировок руководствовался Единым положением о закупке ГК «Ростех», утвержденным Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (протокол от 18.03.2015 №2) (далее - положение о закупке), в соответствии с которым разработано извещение № 32110117553 об осуществлении запроса котировок в электронной форме (далее – извещение).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что 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 Законом о закупках и положением о закупке заказчика.

Часть 20 статьи 3.2 Закона о закупках под запросом котировок понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

В соответствии с пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

Согласно части 10 статьи 1 ГрК РФ объект капитального строительства - это здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено, за исключением некапитальных строений, сооружений и неотделимых улучшений земельного участка (замощение, покрытие и другие).

Согласно части 14.2 статьи 1 ГрК РФ капитальный ремонт объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) - это

замена и (или) восстановление строительных конструкций объектов капитального строительства или элементов таких конструкций, за исключением несущих строительных конструкций, замена и (или) восстановление систем инженерно-технического обеспечения и сетей инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства или их элементов, а также замена отдельных элементов несущих строительных конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановление указанных элементов.

Письмом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 27.02.2018 № 7026-АС/08 раскрыты два понятия такие как текущий ремонт и капитальный ремонт. Так к текущему ремонту относят устранение мелких неисправностей, выявляемых в ходе повседневной эксплуатации основного средства, при котором объект практически не выбывает из эксплуатации, а его технические характеристики не меняются. К капитальному ремонту относится восстановление утраченных первоначальных технических характеристик объекта в целом, при этом основные технико-экономические показатели остаются неизменными.

Пунктом 5.1.1. извещения установлено, что участником закупки может быть любое юридическое лицо (или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки), независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, либо любое физическое лицо (или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки), в том числе индивидуальный предприниматель (или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки), которые соответствуют требованиям, установленным в извещении.

Приложением 1 к Информационной карте установлены обязательные требования к участникам Закупки.

Пунктом 1.7 вышеуказанного приложения №1 к Информационной карте требование о наличии специальных допусков и разрешений, установленных в соответствии с законодательством и касающихся исполнения обязательств по предмету договора, не установлено.

Приложением № 1 к техническому заданию является ведомость объемов работ (ремонт кровли наполнительной станции цеха № 227) (далее - ведомость работ).

Ведомостью работ предусмотрены отдельные работы, такие как: разборка покрытий кровель: из рулонных материалов 4 слоя; разборка стяжек: цементно-песчаных толщиной 30 мм; устройство пароизоляции: прокладочной в один слой; разборка: кирпичных стен; кладка стен кирпичных наружных: простых при высоте этажа до 4 м; укладка перемычек при наибольшей массе монтажных элементов в здании: до 5т, масса перемычки

до 0,7 т; перемычка брусковая 2ПБ-25-3-п/бетон В15 (М200), объем 0,041м3, расход арматуры 2,11 кг/ (серия 1.038.1-1вып.1). Из анализа отдельных работ можно определить, что фактически предметом закупки являлось восстановление строительных конструкций стен, кровли и ее элементов. Несмотря на то, что в документации о Закупке отсутствует понятие «капитальный ремонт», Комиссия, проанализировав ведомость работ, приходит к выводу, что предметом Закупки является, в том числе капитальный ремонт объекта капитального строительства.

Согласно абзацу 3 части 1 статьи 49 ГК РФ в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

В соответствии с частью 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, 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).

Согласно части 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.

Так, частью 2.1 статьи 52 ГрК РФ предусмотрено исключение, что 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 трех миллионов рублей.

Учитывая, что начальная (максимальная) цена договора Закупки составляет 4 571 694 рублей, соответственно, исключение, предусмотренное частью 2.1 статьи 52 ГрК РФ, к данной Закупке не относится.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что ремонтные работы, являющиеся предметом обжалуемой Закупки, относятся, в том числе к капитальному ремонту объекта капитального строительства. В связи с чем, согласно абзацу 3 части 1 статьи 49 ГК РФ, части 2 статьи 52 ГрК РФ работы по ремонту кровли наполнительной станции должны проводиться только юридическим лицом, являющимся членом саморегулируемой организаций в области строительства.

Довод подателя жалобы, что АО «ОмскТрансМаш» не установило в документации запроса котировок требование к участникам закупки о членстве в саморегулируемой организации в области строительства, чем нарушила положения статьи 52 ГрК РФ, статьи 49 ГК РФ, положения пункта 1 статьи 2 Закона о закупках, Комиссия признает обоснованным.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Принимая решение о выдаче предписания, Комиссия учитывает, что срок окончания подачи заявок на участие в запросе котировок окончен 01.04.2021, в связи с чем, правовые основания для внесения изменений в документацию о Закупке отсутствуют.

При таких обстоятельствах, Комиссия принимает решение об аннулировании запроса котировок.

Принимая во внимание вышеизложенное, руководствуясь частью 20 статьи

18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1 . Признать **обоснованной** жалобу ООО «Стройинэк» на действия АО «ОмскТрансМаш» (ИНН 5505204171) при проведении запроса котировок в электронной форме на выполнение работ по ремонту кровли наполнительной станции (извещение № 32110117553).

2. Выдать АО «ОмскТрансМаш» предписание об аннулировании запроса котировок в электронной форме на выполнение работ по ремонту кровли наполнительной станции (извещение № 32110117553).

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии <...>

<...>