

РЕШЕНИЕ

№054/01/18.1-896/2023

12 мая 2023 года
Новосибирск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

....

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу ООО «БСК» (вх. №7701/23 от 28.04.2023) на действия МУП «Комбинат бытовых услуг» (далее - МУП «КБУ») при проведении аукциона в электронной форме на строительство линейного объекта «Водопроводная сеть и напорная канализационная сеть для подключения «Федерального детского реабилитационного центра на 300 коек» Министерства здравоохранения Российской Федерации (Новосибирской области) (№ в ЕИС 32312309700),

в присутствии <...>

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «БСК» (вх. №7701/23 от 28.04.2023) на действия МУП «КБУ» при проведении аукциона в электронной форме на строительство линейного объекта "Водопроводная сеть и напорная канализационная сеть для подключения «Федерального детского реабилитационного центра на 300 коек» Министерства здравоохранения Российской Федерации (Новосибирской области) (№ в ЕИС 32312309700).

Заявитель сообщает следующее.

Закупочной документацией установлено следующее требование к участникам закупки.

Участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации (СРО), и информация о его действующем статусе на момент подачи заявки должна содержаться в Едином реестре членов СРО (<http://reestr.nostroy.ru/reestr>). Ценовое предложение участника закупки не должно превышать уровень ответственности

члена СРО из выписки.

Участник закупки должен иметь допуск СРО на вид работ, соответствующие техническому заданию (Приложение №1 к документации).

Данное требование не распространяется на унитарные предприятия, государственные и муниципальные учреждения и иные юридические лица в случаях, которые перечислены в ч.2.2 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Согласно требованию заказчика, уровень СРО должен соответствовать ценовому предложению, данное требование противоречит градостроительному кодексу, уровень ответственности члена саморегулируемой организации должен быть не ниже второго, т.к. начальная максимальная цена соответствует второму уровню.

Сумма обеспечения исполнения договора, заключаемой по результатам настоящей закупки, устанавливается в размере аванса.

Заказчик установил требование по обеспечению договора, в размере аванса, данное требование не конкретизирует в процентном отношении стоимость обеспечения.

ООО «КБУ представило следующие возражения на жалобу ООО «БСК».

2023. МУП «КБУ» опубликовало извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, предметом закупки является - Право на заключение договора на выполнение работ по строительству линейного объекта «Водопроводная сеть и напорная канализационная сеть для подключения «Федеральный детский реабилитационный центр на 300 коек» Министерства здравоохранения Российской Федерации (Новосибирская область)» (№ ЕИС 32312309700).

Жалоба является необоснованной и подлежит отклонению по следующим основаниям.

Заявитель оспаривает положения п. 26 аукционной документации, согласно которому ценовое предложение участника закупки не должно превышать уровень ответственности члена СРО из выписки. По мнению заявителя уровень ответственности члена СРО должен быть не ниже второго, т.к. начальная максимальная цена соответствует второму уровню.

Данный вывод основан на неверном толковании закона.

В силу 1 ст. 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон № 223-ФЗ) при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципами, в том числе:

равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установлении неизмеряемых требований к участникам закупки.

Данные принципы реализуются путем установления единых требований к участникам закупки.

Установленное в п. 26 аукционной документации требование к участникам закупки вытекает из положений ст.ст. 52, 55.8, 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 ст. 55.8 ГрК 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 настоящим Кодексом.

Частью 3 ст. 55.8 ГрК установлено, что член саморегулируемой организации имеет право выполнять соответственно строительство объектов капитального строительства по договору строительного подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1. наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 ГрК;
2. если совокупный размер обязательств по указанным договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК.

Минимальный размер вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров, в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации установлен ч. 13 ст. 55.16 ГрК.

Таким образом, участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работы, являющейся объектом закупки: наличие в едином реестре сведений о членах саморегулируемых организаций и

их обязательствах информации об участнике закупки, о размере компенсационного фонда возмещения вреда, сформированного в соответствии с требованиями ч. 12 ст. 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации, о размере компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии с требованиями ч. 13 ст. 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации. Уровень ответственности члена саморегулируемой организации должен быть не ниже предложения участника закупки о цене контракта (решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области от 21 марта 2023 г. N 062/06/31-124/2023), т.е. ценовое предложение участника не должно превышать уровень ответственности члена СРО из выписки.

Согласно ч. 18 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ под аукционом понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее - «шаг аукциона»).

Таким образом, на момент размещения извещения о закупке цена, по которой будет в итоге заключен договор, не определена. НМЦД не тождественна цене договора и, следовательно, не может являться основанием для определения уровня ответственности члена СРО. Установление конкретного уровня ответственности в аукционной документации исходя из НМЦД явилось бы необоснованным ограничением конкуренции по отношению к участникам закупки, что противоречит положениям. 1 ст.3 Закона 223-ФЗ.

Аукционной документацией и в проекте договора предусмотрено условие об обеспечении исполнения договора в размере аванса, которое также оспаривает заявитель.

Вместе с тем, возможность установления такого условия напрямую предусмотрена действующим законодательством.

В силу ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ правовую основу закупки товаров, работ, услуг составляют Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, Закон № 223-ФЗ, другие федеральные законы, иные нормативные правовые акты Российской Федерации, а также принятые в соответствии с ними и утвержденные с учетом положений части 3 указанной статьи правовые акты, регламентирующие правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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.

Пунктом 4 главы 5 раздела IV Положения о закупке товаров, работ, услуг Муниципального унитарного предприятия «Комбинат бытовых услуг»,

утвержденного Приказом директора № 230 от 26.10.2022, разработанного на основе Типового положения о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц города Бердска, утвержденного постановлением Администрации города Бердска Новосибирской области от 19 декабря 2019 г. N 4180, предусмотрен размер обеспечения исполнения договора от 5 (пяти) до 30 (тридцати) процентов от НМЦЦ, а в случае, если договором предусмотрена выплата аванса, размер обеспечения не может быть меньше суммы аванса.

Аналогичные положения содержит п. 25 постановления Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. N 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Также следует отметить следующее.

В силу ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В действиях заявителя имеются признаки злоупотребления правом.

Так, аукцион на строительство линейного объекта «Водопроводная сеть и напорная канализационная сеть для подключения «Федерального детского реабилитационного центра на 300 коек» Министерства здравоохранения Российской Федерации (Новосибирской области) размещен 20.04.2023 повторно.

Первый раз закупка была размещена 23.03.2023.

Положения аукционной документации, размещенной 23.03.2023, были обжалованы ООО «БСК» в УФАС по Новосибирской области по иным основаниям, жалоба была признана обоснованной, закупка отменена (№06/3774/23 от 06.04.2023). При этом аукционная документация содержала те же требования к участникам закупки, что и оспариваемая, однако на незаконность данных положений заявитель не ссылался.

Таким образом, из поведения заявителя следует, его намерение сорвать данную закупку, имеющую существенное значение для реализации социальной политики государства.

Учитывая изложенное, прошу признать жалобу необоснованной.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

МУП «КБУ» осуществляет свою закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 05.12.2022) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг муниципального унитарного предприятия «Комбинат бытовых услуг» (утверждено 29.03.2023).

20.04.2023 МУП «КБУ» опубликовано извещение о проведении аукциона в электронной форме на строительство линейного объекта «Водопроводная сеть и напорная канализационная сеть для подключения «Федерального детского реабилитационного центра на 300 коек» Министерства здравоохранения Российской Федерации (Новосибирской области) (№ в ЕИС 32312309700).

Дата начала срока подачи заявок 20.04.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) 05.05.2023.

Пунктом 26 Информационной карты аукциона установлено следующее требование к участникам, которое обжалует заявитель.

Участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации (СРО), и информация о его действующем статусе на момент подачи заявки должна содержаться в Едином реестре членов СРО (<http://reestr.nostroy.ru/reestr>). Ценовое предложение участника закупки не должно превышать уровень ответственности члена СРО из выписки.

Участник закупки должен иметь допуск СРО на вид работ, соответствующие техническому заданию (Приложение №1 к настоящей документации).

Данное требование не распространяется на унитарные предприятия, государственные и муниципальные учреждения, иные юридические лица в случаях, которые перечислены в ч. 2.2 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Согласно п. 24 информационной карты конкурса сумма обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам настоящей закупки, устанавливается в размере аванса.

Согласно ч.1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в **части 2** настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на

приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

П. 9 ч.10 ст. 4 Закона о закупках установлено требование об указании в закупочной документации требований к участникам закупки, а также размера обеспечения исполнения договора (п.п. 2 п. 15 ст. 4 Закона о закупках).

Согласно части 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).

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 (ч.2 ст. 2 Закона о закупке).

Главой 1 Раздела 5 Положения о закупке товаров, работ, услуг МУП «КБУ» установлены обязательные требования к участникам закупки, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки.

Требование аукционной документации о соответствии ценового предложения участника закупки его уровню ответственности как члена СРО из выписки соответствует Положению о закупке МУП «КБУ», не противоречит Закону о закупках, Положению о закупке товаров, работ, услуг МУП «КБУ» распространяется на всех потенциальных участников закупки, не приводит к ограничению участия в торгах, следовательно, ограничение конкуренции отсутствует.

По поводу указания заказчиком в закупочной документации размера аванса как обеспечения исполнения договора Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

В ЕИС в составе аукционной документации по закупке №32312309700 размещен

проект договора на выполнение работ по строительству линейного объекта «Водопроводная сеть и напорная канализационная сеть для подключения «Федеральный детский реабилитационный центр на 300 коек» Министерства здравоохранения Российской Федерации (Новосибирская область)», в пункте 2.1.3 которого установлен авансовый платеж в размере 20%. В соответствии с п. 5.1 Проекта договора Размер обеспечения исполнения настоящего договора устанавливается в размере аванса (20%).

Таким образом, размер обеспечения исполнения договора установлен МУП «КБУ» в закупочной документации и доступен для ознакомления всем потенциальным участникам торгов. Ограничение конкуренции отсутствует.

Таким образом, в действиях МУП «КБУ» при проведении аукциона в электронной форме на строительство линейного объекта «Водопроводная сеть и напорная канализационная сеть для подключения «Федерального детского реабилитационного центра на 300 коек» Министерства здравоохранения Российской Федерации (Новосибирской области) (№ в ЕИС 32312309700) отсутствует нарушение порядка организации и проведения торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «БСК» (вх. №7701/23 от 28.04.2023) на действия МУП «КБУ» при проведении аукциона в электронной форме на строительство линейного объекта «Водопроводная сеть и напорная канализационная сеть для подключения «Федерального детского реабилитационного центра на 300 коек» Министерства здравоохранения Российской Федерации (Новосибирской области) (№ в ЕИС 32312309700) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.