Решение № 055/06/69-29/2019
о признании жалобы необоснованной

01 февраля 2019 г. г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«……»;

«……»;

«……»,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Домострой» (далее – заявитель, общество, ООО «Домострой») на действия уполномоченного органа – Главного управления контрактной системы Омской области, заказчика – Департамента строительства Администрации города Омска при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по разработке рабочей документации и строительству объекта «Строительство дошкольного учреждения по ул. Лисицкого, г. Омск» (Реестровый номер «18.33.1069») (извещение № 0152200004718001795) (далее – электронный аукцион),
в присутствии представителей:
заявителя – «……»«……»
уполномоченного органа –«……»«……»
заказчика – «……»«……»;
ООО «СПК «Сибцентрострой» - «……»

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 661 от 25.01.2019) жалоба заявителя на действия уполномоченного органа и его аукционной комиссии при рассмотрении вторых частей заявок, нарушающие, по его мнению, требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2 . На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-794э от 28.01.2019) уполномоченным органом были представлены (вх. № 866 от 31.01.2019) материалы электронного аукциона, из которых следует, что 25.12.2018 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) уполномоченным органом были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 86071676,70 руб.
18.01.2019 размещен протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, согласно которому на участие в закупке подано три заявки, все участники допущены к участию в аукционе.
Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 21.01.2019 в процедуре проведения электронного аукциона приняли участие три участника закупки наименьшее ценовое предложение 76603792,34 руб. сделано участником с идентификационным номером заявки 1.
25.01.2019 размещен протокол подведения итогов электронного аукциона, согласно которому заявки всех участников признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе, победителем признано «ООО СПК «Сибцентрострой».

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей уполномоченного органа, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.
В жалобе заявителя указано: *«Поскольку размер договорных обязательств по проводимой закупке свыше 60000000 рублей, то имеющегося у ООО «СПК «Сибцентрострой» уровня ответственности недостаточно, что является основанием для отклонения заявки, как несоответствующей требованиям (статья 69 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»).*
Следовательно, ООО «СПК «Сибцентрострой» не предоставил во второй части заявки документы, указанные в пунктах 2.1.1 и 4.1 аукционной документации и в пункте 2 части 5 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ, что в соответствии с пунктом 1 части 6 статьи 69 Федерального закона о№ 44-ФЗ является основанием для признания заявки не советующей требованиям».
В силу пункта 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.
Согласно части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.
Вторая часть заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контратакой системе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).
В соответствии с частью 1 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе, информацию и электронные документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.
Согласно части 2 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей. Для принятия указанного решения аукционная комиссия рассматривает информацию о подавшем данную заявку участнике такого аукциона, содержащуюся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке.
В соответствии с частью 6 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:
1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены частью 11 статьи 24.1, частями 3 и 5 статьи 66 настоящего Федерального закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания

срока подачи заявок на участие в таком аукционе;
2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона;
3) предусмотренном нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.
Согласно части 7 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным частью 6 настоящей статьи, не допускается.
В разделе 4 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе и инструкции по ее заполнению, порядок подачи» документации об электронном аукционе установлено следующее требование:

- *2) документы, подтверждающие соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки, или их копии (пункт 2.1.1 раздела I документации): выписка из реестра членов саморегулируемой организации по форме, утверждённой Приказом Ростехнадзора от 16 февраля 2017 года № 58, или копия такой выписки.*

Участник закупки должен предоставить выписку из реестра членов саморегулируемой организации, действующую на дату подачи таким участником заявки на участие в закупке (в соответствии с частью 4 статьи 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи). Представление такой выписки не требуется участникам закупки, перечисленным в частях 2.1, 2.2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации».
Проверив заявки участников закупки, Комиссия установила, что в составе второй части заявки ООО «СПК «Сибцентрострой» была представлена выписка из реестра саморегулируемой организации от 15.01.2019 № 0000051, согласно которой ООО «СПК «Сибцентрострой» зарегистрировано в реестре членов СРО 02.10.2009 (регистрационный номер <...>).
Исходя из того, что документацией об электронном аукционе в подтверждение соответствия пункту 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе требовалось предоставить только выписку из реестра членов саморегулируемой организации по установленной форме, при этом документацией об электронном аукционе **не было установлено требование к уровню ответственности** члена саморегулируемой организации по обязательствам по договорам строительного подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов, то аукционная комиссия правомерно признала заявку ООО «СПК «Сибцентрострой» соответствующей требованиям документации об электронном аукционе.
При этом Комиссия Омского УФАС отмечает, что в соответствии с частью 1 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе **контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок**. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем.
В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.
В соответствии с частью 1 статьи 49 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительном документе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. При этом 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.
Согласно части 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации **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.
Согласно части 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации **член саморегулируемой организации 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, 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 настоящего Кодекса;
2) если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом настоящей части 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 настоящего Кодекса. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.
Согласно части 13 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации минимальный размер взноса 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 составляет:
1) двести тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает шестьдесят миллионов рублей (первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);
2) два миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если **предельный размер обязательств по таким договорам не превышает пятьсот миллионов рублей (второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации);**
3) четыре миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает три миллиарда рублей (третий уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

4) семь миллионов рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает десять миллиардов рублей (четвертый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);
5) двадцать пять миллионов рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам составляет десять миллиардов рублей и более (пятый уровень ответственности члена саморегулируемой организации).
В соответствии с частью 6 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации член саморегулируемой организации, не уплативший указанный в части 5 настоящей статьи дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, **не имеет права принимать участие в заключении новых договоров** подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров.
Системное толкование указанных норм позволяет Комиссии сделать вывод о том, что член саморегулируемой организации, ставший победителем закупки с использованием конкурентных способов определения подрядчика, **заключающий договор** строительного подряда, стоимость которого превышает шестьдесят миллионов рублей и не превышает пятьсот миллионов рублей, должен внести в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации взнос два миллиона пятьсот тысяч рублей.
Таким образом, отсутствие соответствующего уровня ответственности у участника закупки (члена саморегулируемой организации) на момент подачи заявок, а также их рассмотрения не имеет принципиального значения, если к моменту заключения договора победитель конкурентной закупки внес взнос в компенсационный фонд и получил право на заключение соответствующего договора. При этом на момент подачи заявки и ее рассмотрения достаточным будет являться членство в саморегулируемой организации (данный вывод соответствует позиции арбитражных судов трех инстанций по делам № А40-27939/18, № А45-1904/2018).
Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 5 Решения Совета саморегулируемой организации «Союз строителей Омской области» № 425 от 30 января 2019 года внесены изменения в реестр членов данной саморегулируемой организации в отношении ООО «СПК «Сибцентрострой» в связи с изменением уровня ответственности на второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договорам строительного подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров.
При этом в Решении было указано, что данное Решение вступает в силу со дня уплаты в полном объеме взносов в компенсационный фонд.
На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-1000э от 31.01.2019) о представлении сведений об уровне ответственности ООО «СПК «Сибцентрострой» по договорам, заключаемым с использованием конкурентных способов на 24.01.2019 и 31.01.2019 в адрес Омского УФАС России поступило письмо саморегулируемой организации «Союз строителей Омской области» (вх. № 936э от 01.02.2019), в котором указано, что по состоянию на 24.01.2019 ООО «СПК «Сибцентрострой» имело I (первый) уровень ответственности, а по состоянию на 31.01.2019 ООО «СПК «Сибцентрострой» имеет II (второй) уровень ответственности по обязательствам по договорам строительного подряда, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров.
На заседании Комиссии ООО «СПК «Сибцентрострой» была представлена копия выписки из реестра членов саморегулируемой организации от 30.01.2019 № 0000142, согласно которой Общество имеет второй уровень ответственности (обязательства не превышают пятьсот миллионов рублей) по договорам, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров.
Таким образом, к моменту заключения муниципального контракта ООО «СПК «Сибцентрострой» обладало правом на заключение контракта, а на момент подачи заявки являлось членом саморегулируемой организации.
На основании изложенного, Комиссия Омского УФАС России не усматривает в действиях аукционной комиссии нарушений требований законодательства о контрактной системе, в связи с чем признает жалобу **необоснованной**.

При этом в рамках внеплановой проверки Комиссией установлено, что пунктом 2.1.1 раздела 2 «Требования к участникам закупки» документации об электронном аукционе было установлено следующее единое требование к участникам закупки:
«*Соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки:*
Установлено в соответствии со статьей 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации:
1) Членство в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, имеющей компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, сформированный в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации.
2) Наличие права на выполнение работ по договору строительного подряда, заключаемому с использованием конкурентных способов заключения договоров, в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, а также объектов использования атомной энергии).
3) Совокупный размер обязательств участника закупки по договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого участник закупки внес взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 13 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации».

Исходя из вышеизложенной позиции, данные требования документации об электронном аукционе к участникам аукциона (за исключением требования о наличии членства в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства) противоречат части 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации и ограничивают количество участников закупки, а также не согласуются с требованиями ко вторым частям заявок.
По мнению Комиссии, требования к участникам закупки установлены в нарушение пункта 1 части 1 статьи 31 и части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.
Поскольку данные требования являются необходимым условием для заключения договоров с использованием конкурентных способов, то на основании части 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации такие требования могли быть установлены в разделе 5 «**Условия заключения** и исполнения контракта» документации об электронном аукционе.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Домострой» на действия уполномоченного органа – Главного управления контрактной системы Омской Области, заказчика – Департамента строительства Администрации города Омска при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по разработке рабочей документации и строительству объекта «Строительство дошкольного учреждения по ул. Лисицкого, г. Омск» (Реестровый номер «18.33.1069») (извещение № 0152200004718001795).

2. Признать в действиях Главного управления контрактной системы Омской Области нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 31, части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

3. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать Главному управлению контрактной системы Омской Области, оператору электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии «……»
Члены Комиссии: «……»
«……»

ПРЕДПИСАНИЕ № 055/06/69-29/2019
об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

01 февраля 2019 г. г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«……»;

«……»;

«……»,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Домострой» на действия уполномоченного органа – Главного управления контрактной системы Омской области, заказчика – Департамента строительства Администрации города Омска при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по разработке рабочей документации и строительству объекта «Строительство дошкольного учреждения по ул. Лисицкого, г. Омск» (Реестровый номер «18.33.1069») (извещение № 0152200004718001795),
в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях Главного управления контрактной системы Омской Области нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 31 и части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе,
на основании своего Решения от 01.02.2019 № 055/06/69-29/2019, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

П Р Е Д П И С Ы В

1. Главному управлению контрактной системы Омской Области **в срок до 14.02.2019**:
- отменить протоколы, составленные в ходе проведения электронного аукциона;
- вернуть заявки участникам;
- внести изменения в документацию об электронном аукционе в части надлежащего установления требований к участникам закупки и требований к условиям заключения контракта;
- назначить новую дату проведения электронного аукциона.

2. Оператору электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка»:
- обеспечить Главному управлению контрактной системы Омской Области возможность выполнения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания;
- отменить протокол проведения электронного аукциона;
- уведомить участников закупки.

3. Главному управлению контрактной системы Омской Области **проинформировать Омское УФАС России** об исполнении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания **в срок до 15.02.2019 в письменном виде с приложением подтверждающих документов**.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии «……»
Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии «……»
«……»
Члены Комиссии: «……»