

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-591/22

24 ноября 2022 года

Санкт-Петербург

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

с участием представителей от СПб ГУП «Пассажиравтотранс» (далее – Организатор торгов) и ООО «СТК-КРАШЛАЙН» (далее — Заявитель) путем 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 17.11.2022 вх. №29406-ЭП/22) ООО «СТК-КРАШЛАЙН» на действия Организатора торгов СПб ГУП «Пассажиравтотранс» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту помещений ремонтной зоны здания административно-производственного корпуса (Лит. А4) Автобусного парка № 1 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д. 18 (извещение №32211812846), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

01 ноября 2022 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано извещение № 32211812846 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту помещений ремонтной зоны здания административно-производственного корпуса (Лит. А4) Автобусного парка № 1 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д. 18 (далее – Закупка), включая документацию о Закупке (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 СПб ГУП «Пассажиравтотранс» (далее – Положение о закупках) в редакции от 04.10.2022, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о Закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	34 962 502,36 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	01.11.2022
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	21.11.2022 в 09:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	23.11.2022, 30.11.2022 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	СПб, пр. Полюстровский, 39

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в следующем:

- установлении в Документации требования к участникам Закупки о необходимости наличия членства в саморегулируемой организации (далее — СРО) в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства;

- установлении в Документации требования к участникам Закупки об отсутствии сведений об участнике Закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон № 44-ФЗ);
- установлении в Документации условия, предусматривающего, что в случае, когда при выполнении работ подрядчиком получена экономия, то есть фактические расходы подрядчика оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены договора, соответствующие работы оплачиваются подрядчику по фактическим затратам.

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

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя и Организатора торгов, 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 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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.

СПб ГУП «Пассажиравтотранс» относится к унитарным предприятиям, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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).

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 Организатора торгов с доводами жалобы не согласились. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «СТК-КРАШЛАЙН» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/27208/22 от 21.11.2022, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/27208/22 от 21.11.2022, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки, а также равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следуя 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

На основании 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 (далее - информация о закупке). В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации требования к участникам Закупки о необходимости наличия членства в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства:

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, 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.

Как следует из 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. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Согласно п.п. 2, 9 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, а также требования к участникам такой закупки.

На основании 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).

Как следует из ч. 19.6 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ, заявка на участие в аукционе в электронной форме состоит из двух частей. Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1 - 9, 11 и 12 части 19.1 настоящей статьи. При этом предусмотренные настоящей частью информация и документы должны содержаться в заявке на участие в аукционе в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с частью 19.1 настоящей статьи.

В соответствии с п. 1.9.1 Документации при осуществлении закупки к участникам закупки устанавливаются следующие требования:

- соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно п. 3.3.3 Документации заявку на участие в аукционе участник закупки составляет, руководствуясь данной документацией об аукционе, в соответствии с требованиями информационной карты открытого аукциона в электронной форме.

На основании п. 2 информационной карты Документации (далее — Информационная карта) предметом договора является выполнение работ по ремонту помещений ремонтной зоны здания административно-производственного корпуса (Лит. А4) Автобусного парка № 1 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д. 18.

Пунктом 23.1 Информационной карты установлены требования к участнику закупки в соответствии с п. 1.9.1 Документации, а именно:

- участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства.

Требование установлено в соответствии с частью 2 статьи 52 и частью 1 статьи 55.8 Градостроительного Кодекса Российской Федерации. от 29.12.2004 № 190-ФЗ. Требование не распространяется на участников закупки, указанных в части 2.2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 № 190-ФЗ.

Саморегулируемая организация в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, в которой состоит участник закупки, должна иметь компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, сформированный в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Участник аукциона, член саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства должен иметь право осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, объектов использования атомной энергии).

Уровень ответственности участника аукциона, члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства по обязательствам по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда, должен соответствовать требованиям части 12 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Уровень ответственности участника аукциона, члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, по обязательствам по договорам строительного подряда, договорам подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, должен соответствовать требованиям пункта 2 части 3 статьи 55.8 и части 13 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Требования установлены в соответствии с частью 3 статьи 55.8, частями 12, 13 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации. Требование не распространяется на участников аукциона, указанных в 2.2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 № 190-ФЗ.

В случае привлечения субподрядчиков, каждый из них должен быть членом такой саморегулируемой организации в случае выполнения работ по договору субподряда стоимостью более 3 000 000 (трех миллионов) рублей. При этом участник декларирует в свободной форме, что для выполнения работ будет привлечен субподрядчик, являющийся членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства.

Как следует из п. 24 Информационной карты, вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать декларацию, подтверждающую 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).

Заявитель в жалобе указывает на то, что объектом закупки является «Выполнение работ по ремонту помещений ремонтной зоны здания административно-производственного корпуса (Лит. А4) Автобусного парка № 1 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д. 18». Согласно локальной смете подрядчику нужно будет выполнить работы по текущему ремонту, так как сметой не предусмотрено выполнение замены и (или) восстановления конструкций, систем и сетей инженерно-технического обеспечения. Кроме того, проведение капитального ремонта невозможно без проектной документации, в составе Документации проекта нет, что также указывает на текущий ремонт объекта. Таким образом, Заявитель полагает требование о наличии членства в СРО ограничением конкуренции и нарушением Закона № 223-ФЗ.

Представители Организатора торгов отметили, что исходя из ч. 2 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), 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). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

Частью 2 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации установлено, что 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.

Представители Организатора торгов также отметили, что в соответствии с приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624 «Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства», заказчиком, на основании фактической ведомости объемов работ, указанной в приложении 1.1 к техническому заданию Документации, определены виды по строительству, реконструкции и капитальному ремонту (раздел III Перечня), требующие наличия свидетельства саморегулируемой организации:

Пункты перечня видов работ согласно Приказу Минрегиона РФ от 30.12.2009 N 624 (ред. от 14.11.2011) "Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов	Виды работ из ведомости объемов работ приложение № 1.1 к
---	--

капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства"	техническому заданию
6.2. Арматурные работы	15, 36, 41, 59, 60, 83, 112, 127, 143, 168, 211, 263, 282
6.3. Устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций	
9.2. Устройство конструкций из кирпича, в том числе с облицовкой	55, 85, 114
10.1. Монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих конструкций зданий и сооружений	213, 257
15.1. Устройство и демонтаж системы водопровода и канализации	67-71, 80-81, 100-104, 157-161, 178-191, 200- 203, 221-232
15.4. Устройство и демонтаж системы вентиляции и кондиционирования воздуха	29, 206, 237-250, 293

Представители Организатора торгов пояснили, поскольку в соответствии с законодательством Российской Федерации при выполнении закупаемых работ членство подрядчика в СРО является обязательным, следовательно, в документации об электронном аукционе должно содержаться требование о предоставлении участниками закупки выписки из реестра членов саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства.

Вместе с тем Комиссией СПб УФАС России установлено, что на основании п. 2 Информационной карты, п. 1.1 технического задания Документации предметом договора является выполнение работ по ремонту помещений ремонтной зоны здания административно-производственного корпуса (Лит. А4) Автобусного парка № 1 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д. 18.

Согласно п. 2 технического задания Документации целью выполнения работ является выполнение работ по ремонту помещений ремонтной зоны здания административно-производственного корпуса (Лит. А4) Автобусного парка № 1 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д. 18.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что требование, изложенное в п. 23.1 Информационной карты, согласно которому участник Закупки должен являться членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, не соответствует установленному Организатором торгов в Документации предмету проводимой процедуры Закупки.

Исходя из изложенного, по первому доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по неправомерному установлению в п. 23.1 Информационной карты требования к участникам Закупки о наличии членства в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, не соответствующего установленному в Документации предмету проводимой процедуры Закупки, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, пп. «е» п. 9 ч. 19.1 ст. 3.4, п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также установлении ненадлежащих требований к участникам закупки, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации

требования к участникам Закупки об отсутствии сведений об участнике Закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Законом № 44-ФЗ;

На основании ч. 7 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 настоящего Федерального закона, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Как следует из п.п. 1.9.10, 1.9.11 Документации, при осуществлении закупки к участникам закупки устанавливаются следующие требования:

1.9.10. Отсутствие сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Федерального закона № 223-ФЗ.

1.9.11. Отсутствие сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Заявитель в жалобе указывает на то, что в соответствии с п. 1.9.11 Документации установлено требование: «1.9.11. Отсутствие сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ». Вместе с тем по Закону № 223-ФЗ ведут другой реестр недобросовестных поставщиков, в связи с чем, по мнению Заявителя, заказчики вправе требовать, чтобы данных о контрагенте не было только в этом реестре.

Представители Организатора торгов отметили, что положениями ч. 7 ст. 3 Закона № 223-ФЗ прямо установлено право заказчика установить требование об отсутствии участника в реестре недобросовестных поставщиков как по Закону № 223-ФЗ, так и по Закону № 44-ФЗ, следовательно, данное требование документации предусмотрено законом и не может быть признано как требование, ограничивающее конкуренцию.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о том, что требование, указанное в п. 1.9.11 Документации, об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Законом № 44-ФЗ, установлено на основании ч. 7 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России находит второй довод жалобы Заявителя неподтвержденным, вследствие чего по данному доводу жалобы не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации условия, предусматривающего, что в случае, когда при выполнении работ подрядчиком получена экономия, то есть фактические расходы подрядчика оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены договора, соответствующие работы оплачиваются подрядчику по фактическим затратам:

В соответствии с ч. 18 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ под аукционом в целях настоящего Федерального закона 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"). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией

о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

На основании ч. 29 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Согласно п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В соответствии с пп. 1 п. 11 Информационной карты начальная (максимальная) цена договора определена посредством применения проектно-сметного метода на основании Приказа Министерства экономического развития РФ от 2 октября 2013 г. № 567 «Об утверждении Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком)».

На основании пп. 3 п. 11 Информационной карты, договор заключается по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается договор.

Согласно п. 8.1 Документации в течение 5 (пяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола закупки заказчик направляет оператору электронной площадки проект договора в электронной форме без подписи заказчика, который составляется путем включения цены договора, предложенной победителем аукциона.

Пунктом 8.8 Документации установлено, что договор заключается на условиях, указанных в извещении о проведении аукциона и документации об аукционе, по цене, предложенной победителем аукциона, либо – в случае заключения договора с иным участником аукциона – по цене, предложенной таким участником аукциона с учетом положения п. 7.1.11 настоящей документации.

Как следует из п. 3.4 проекта договора Документации (приложение № 2 к Документации), оплата выполненных подрядчиком работ производится заказчиком в течение 7 (Семи) рабочих дней с даты подписания сторонами акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), получения комплекта исполнительной документации на электронном носителе и в бумажном виде в трех экземплярах, завизированных всеми ответственными представителями, в том числе представителями строительного контроля (при наличии), счёта, счёта-фактуры (при наличии). Оплата выполненного подрядчиком объема работ производится заказчиком, исходя из объема фактически выполненных работ, но в размере, не превышающем стоимость в соответствии с расчетом цены договора (приложение № 2 к договору).

В случае возникновения у подрядчика экономии при выполнении работ, т.е. когда фактические расходы подрядчика оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены работ по настоящему договору, стороны согласовали уменьшение цены договора на всю величину возникшей экономии без заключения дополнительного соглашения, на основании подписанного обеими сторонами акта комиссии по приемке выполненных работ (далее – Акт комиссии).

В соответствии с п. 3.6.2 проекта договора Документации стоимость фактически выполненных работ по договору определяется базисно-индексным методом определения стоимости в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации с использованием территориальных единичных расценок ТСНБ «ГОСЭТАЛОН 2012 редакции 2016 года» в ценах 2000 года, с применением к каждой расценке индексов пересчета сметной стоимости строительства, действующих на момент утверждения сметной документации и утвержденных

распоряжением Комитета по государственному заказу Санкт-Петербурга, согласно Расчёту цены Договора (Приложение № 2 к Договору), с применением прогнозных индексов-дефляторов Комитета по экономической политике и стратегическому планированию Санкт-Петербурга согласно Расчёту цены Договора (Приложение № 2 к Договору), а также с применением коэффициента аукционного снижения, в объеме по видам работ в соответствии с разделами Расчета цены Договора (Приложение № 2 к Договору), на основе актов выполненных работ по форме КС-2, предоставленных Подрядчиком и согласованных Заказчиком, в соответствии с разделом 5 Договора.

Пунктом 3.15 проекта договора Документации установлено, что в случае, когда при выполнении работ подрядчиком получена экономия, то есть фактические расходы подрядчика оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены договора, соответствующие работы оплачиваются подрядчику по фактическим затратам.

Заявитель в жалобе указывает на то, что частями 1 и 2 ст. 710 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что в случаях, когда фактические расходы подрядчика оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены работы, подрядчик сохраняет право на оплату работ по цене, предусмотренной договором подряда, если заказчик не докажет, что полученная подрядчиком экономия повлияла на качество выполненных работ. Таким образом, Заявитель полагает, что цена договора должна быть неизменной вне зависимости от изменения расходов подрядчика.

Как следует из ч. 2 ст. 710 Гражданского кодекса Российской Федерации, в договоре подряда может быть предусмотрено распределение полученной подрядчиком экономии между сторонами.

Представители Организатора торгов отметили, что в соответствии с ч.ч. 1 и 2 ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. К договору, не предусмотренному законом или иными правовыми актами, при отсутствии признаков, указанных в пункте 3 настоящей статьи, правила об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, не применяются, что не исключает возможности применения правил об аналогии закона (пункт 1 статьи 6) к отдельным отношениям сторон по договору.

Представители Организатора торгов также отметили, что норма ч. 1 ст. 710 Гражданского кодекса Российской Федерации не содержит оговорку о ее природе, однако ч. 2 указывает на допустимость одного из вариантов (наиболее типичного) отступления от норм ч. 1 об экономии подрядчика, а именно - распределение образовавшейся экономии между сторонами. В то же время системное толкование не оставляет сомнений в том, что стороны могут согласовывать и иные варианты девиации от установленных в ч. 1 правил - например, не распределение экономии между сторонами, а уменьшение цены на всю величину обнаруженной экономии.

Представители Организатора торгов пояснили, что, исходя из разъяснений, изложенных в п. 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 14.03.2014 N 16 "О свободе договора и ее пределах", если норма не содержит явно выраженного запрета на установление соглашением сторон условия договора, отличного от предусмотренного в ней, и отсутствуют критерии императивности, указанные в пункте 3 названного Постановления, она должна рассматриваться как диспозитивная. В таком случае отличие условий договора от содержания данной нормы само по себе не может служить основанием для признания этого договора или отдельных его условий недействительными по ст. 168 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Вместе с тем, учитывая, что предполагаемый к заключению в рамках Закупки договор не является рамочным, а также тот факт, что на основании ч. 29 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор, Комиссия СПб УФАС России полагает, что положения п.п. 3.4, 3.6, 3.15 проекта договора Документации, предусматривающие осуществление оплаты заказчиком выполненного подрядчиком объема работ исходя из объема фактически выполненных работ (фактических затрат подрядчика при выполнении работ), а также в случае возникновения у подрядчика экономии при выполнении работ уменьшение цены договора на всю величину возникшей экономии без заключения дополнительного соглашения, изменяют существенные условия договора, предусмотренные заявкой участника, с которым заключается договор, что не соответствует требованиям ч. 29 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Исходя из изложенного, по третьему доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по неправомерному установлению в п.п. 3.4, 3.6, 3.15 проекта договора Документации ненадлежащих условий, предусматривающих осуществление оплаты заказчиком выполненного подрядчиком объема работ исходя из объема фактически выполненных работ (фактических затрат подрядчика при выполнении работ), а также в случае возникновения у подрядчика экономии при выполнении работ уменьшение цены договора на всю величину возникшей экономии без заключения дополнительного соглашения, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, ч. 29 ст. 3.4, п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также установлении ненадлежащих условий выполнения работ по договору, допущенное при организации и проведении процедуры 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 17.11.2022 вх. №29406-ЭП/22) ООО «СТК-КРАШЛАЙН» на действия Организатора торгов СПб ГУП «Пассажиравтотранс» (ИНН: 7830001758, ОГРН: 1027809247300) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту помещений ремонтной зоны здания административно-производственного корпуса (Лит. А4) Автобусного парка № 1 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д. 18 (извещение №32211812846) обоснованной.

2) Признать в действиях Организатора торгов СПб ГУП «Пассажиравтотранс» (ИНН: 7830001758, ОГРН: 1027809247300) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту помещений ремонтной зоны здания административно-производственного корпуса (Лит. А4) Автобусного парка № 1 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д. 18 (извещение №32211812846) следующие нарушения:

- п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, пп. «е» п. 9 ч. 19.1 ст. 3.4, п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также установлении ненадлежащих требований к участникам закупки, допущенное путем неправомерного установления в п. 23.1 Информационной карты требования к участникам Закупки о наличии членства в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, не соответствующего установленному в Документации предмету

проводимой процедуры Закупки;

- п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, ч. 29 ст. 3.4, п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также установлении ненадлежащих условий выполнения работ по договору, допущенное путем неправомерного установления в п.п. 3.4, 3.6, 3.15 проекта договора Документации ненадлежащих условий, предусматривающих осуществление оплаты заказчиком выполненного подрядчиком объема работ исходя из объема фактически выполненных работ (фактических затрат подрядчика при выполнении работ), а также в случае возникновения у подрядчика экономии при выполнении работ уменьшение цены договора на всю величину возникшей экономии без заключения дополнительного соглашения;

3) Организатору торгов СПб ГУП «Пассажиравтотранс» (ИНН: 7830001758, ОГРН: 1027809247300) и его закупочной комиссии выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, допущенных при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту помещений ремонтной зоны здания административно-производственного корпуса (Лит. А4) Автобусного парка № 1 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д. 18 (извещение №32211812846), путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки, возврата заявок на участие в Закупке, внесения изменений в Документацию, устраняющих выявленные нарушения согласно резолютивной части решения, продления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с Документацией о Закупке, действующим Положением о закупках Организатора торгов и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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.

ПРЕДПИСАНИЕ

24 ноября 2022 года

Санкт-Петербург

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

на основании решения Комиссии от 24.11.2022 № Т02-591/22 по жалобе на действия организатора торгов СПб ГУП «Пассажиравтотранс» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту помещений ремонтной зоны здания административно-производственного корпуса (Лит. А4) Автобусного парка № 1 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д. 18 (извещение №32211812846, далее – Закупка), руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов СПб ГУП «Пассажиравтотранс» (ИНН: 7830001758, ОГРН: 1027809247300) и его закупочной комиссии совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту помещений ремонтной зоны здания административно-производственного корпуса (Лит. А4) Автобусного парка № 1 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д. 18 (извещение №32211812846), путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки, возврата заявок на участие в Закупке, внесения изменений в документацию, устраняющих выявленные нарушения согласно резолютивной части решения, продления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим положением о закупках организатора торгов 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 в срок до 21 декабря 2022 года с приложением подтверждающих документов.

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