

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-199/19

01 апреля 2019 года

Санкт-Петербург

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

с участием представителя от СПб ГБУК «Михайловский театр» (далее – Организатор торгов); в отсутствие представителей от ООО «ИТК» (далее — Заявитель) при надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения жалобы.

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 21.03.2019 вх. № 8257-ЭП/19) ООО «ИТК» на действия Организатора торгов СПб ГБУК «Михайловский театр» при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по приспособлению помещений общежития для современного использования (2-ой, 3-ий, 4-ый этажи) в здании СПб ГБУК «Михайловский театр» по адресу: г. Санкт-Петербург, пл. Искусств, д. 1, лит. А (извещение № 31807385663), заслушав пояснения,

УСТАНОВИЛА:

28 декабря 2018 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 31807385663 о проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по приспособлению помещений общежития для современного использования (2-ой, 3-ий, 4-ый этажи) в здании СПб ГБУК «Михайловский театр» по адресу: г. Санкт-Петербург, пл. Искусств, д. 1, лит. А (далее – Закупка), включая документацию о конкурсе (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 ГБУК «Михайловский театр» (далее – Положение о закупках) в редакции от 25.07.2018, 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	53 948 789 ,63 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	28.12.2018
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	25.03.2019 в 10:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	27.03.2019 в 15:00 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	191186, Санкт-Петербург, пл. Искусств, д. 3, каб. 377/3

На момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре № 31807385663 не был заключен договор.

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

- необоснованном установлении в Документации ограничивающего конкуренцию требования о наличии у участников Закупки опыта работы, связанного с предметом договора, с учетом установления объектов-аналогов, на которых должны были выполняться аналогичные работы, исключительно в виде театров, клубов и концертных залов;
- незаконном установлении в Документации требования к участникам Закупки о предоставлении в составе заявки лицензии на право осуществления деятельности по реставрации объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) и выписки из СРО с учетом возможности привлечения участником Закупки к выполнению работ субподрядных организаций.

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

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС 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 ГБУК «Михайловский театр» относится к бюджетным учреждениям, 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 частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность Заказчика и должен 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.

4. Представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласился. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «ИТК» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/9534/19 от 25.03.2019, представлен.

Также оригиналы документов по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/9534/19 от 25.03.2019, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

На основании ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ 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.

По доводу жалобы Заявителя о необоснованном установлении Организатором торгов в Документации ограничивающего конкуренцию требования о наличии у участников Закупки опыта работы, связанного с предметом договора, с учетом установления объектов-аналогов, на которых должны были выполняться аналогичные работы, исключительно в виде театров, клубов и концертных залов:

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.

Как следует из п. 3 раздела 2 Документации (Информационная карта Закупки), предметом договора является выполнение работ по приспособлению помещений общежития для современного использования (2-ой, 3-ий, 4-ый этажи) в здании СПб ГБУК «Михайловский театр» по адресу: г. Санкт-Петербург, пл. Искусств, д.1, лит. А для нужд Санкт-Петербургского государственного бюджетного учреждения культуры «Санкт-Петербургский государственный академический театр оперы и балета им. М.П. Мусоргского - Михайловский театр».

Объем выполняемых работ установлен в Разделе 5. «Техническая часть» настоящей Документации.

В соответствии с п. 3.2.3 раздела 1 Документации и п. 6.2.3 Положения о закупках заказчик в зависимости от предмета и условий закупки вправе устанавливать к участникам закупок дополнительные требования, в том числе к наличию опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации.

Пунктом 12 раздела 2 Документации (Информационная карта Закупки) установлены требования о наличии у участника закупки опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутацией, а именно: участнику необходимо предоставить документы и информацию, подтверждающих наличие опыта работы связанного с предметом договора и подтвердить деловую репутацию участника закупки.

К подтверждающей информации относится информация, содержащаяся в реестре контрактов и(или) реестре договоров, заключенных с заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником:

- в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе одного и более контрактов/договоров, (при этом контракт/договор должен быть исполнен без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней),

либо

- в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе трех и более контракта/договора (при этом все контракты/договоры должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней),

либо

- в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе пяти и более контрактов/договоров (при этом все контракты/договоры должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней).

В этих случаях цена каждого из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены от начальной (максимальной) цены настоящей закупки.

Работы сопоставимые предмету закупки признаются – работы по приспособлению для современного использования, которые по номенклатуре видов выполненных работ на объектах культурного наследия соответствуют указанным в Разделе 5 «Техническая часть» настоящей документации видам выполняемых работ.

Объектами-аналогами являются театры, клубы, концертные залы.

Подтверждается при наличии в заявке всех нижеперечисленных документов: копий контрактов/договоров, со всеми изменениями и приложениями, поименованными в контрактах/договорах, копий актов сдачи-приемки выполненных работ, копий иных документов, составленных в результате исполнения по договору/контракту.

Заявитель в жалобе указывает на то, что виды работ, указанные в Документации, не являются специализированными видами работ и также выполняются на других объектах культурного наследия — университетах, общежитиях, многоквартирных домах, вследствие чего установленное в п. 12 раздела 2 Документации (Информационная карта Закупки) требование к объектам-аналогам, на которых должны были выполняться аналогичные работы, исключительно в виде театров, клубов и концертных залов необоснованно ограничивает конкуренцию между участниками торгов.

Представитель Организатора торгов пояснил, что требование к объектам-аналогам как к театрам, клубам, концертным залам обусловлено несколькими параметрами:

1) Помещение общежития является соседним помещением со сценой и имеет с ним общие стены. Таким образом опыт выполнения работ на объектах, имеющих помещения сцены и зрительного зала, обусловлено необходимостью опыта и умения подрядчика выполнять работы максимально исключая вредоносное влияние на главное помещение театра, без которого сам смысл существования учреждения теряется;

2) Наличие опыта выполнения строительных и шумных работ с учетом режима действующего объекта, оказывающего услуги в области культуры. Концертная деятельность прекращаться не будет и таким образом подрядчик по сути будет работать одновременно с идущими спектаклями, концертами и постоянными репетициями;

3) Такие работы как: система оповещения и эвакуации при пожаре, автоматическая установка пожарной сигнализации встроенной в уже существующую на объекте, структурированную кабельную сеть, систему зеркало сцены на каждом этаже общежития, вентиляция, отопление и прочие сети, которые в большинстве случаев будут общими с сетями

всего театра, требуют огромного опыта выполнения работ с результатом исключаящим опасность пожара.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России полагает требование Организатора торгов, установленное в п. 12 раздела 2 Документации (Информационная карта Закупки), о наличии у участников Закупки опыта работы, связанного с предметом договора, с учетом установления объектов-аналогов, на которых должны были выполняться аналогичные работы, исключительно в виде театров, клубов и концертных залов обоснованным. Данное требование установлено в соответствии с Положением о закупках Организатора торгов, а также сопоставимо с предметом Закупки и объемами выполняемых работ в рамках исполнения обязательств по договору.

Исходя из изложенного, по первому доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

По доводу жалобы Заявителя о незаконном установлении Организатором торгов в Документации требования к участникам Закупки о предоставлении в составе заявки лицензии на право осуществления деятельности по реставрации объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) и выписки из СРО с учетом возможности привлечения участником Закупки к выполнению работ субподрядных организаций:

В соответствии с пп. 1 п. 10 раздела 2 Документации (Информационная карта Закупки) установлено требование о подтверждении соответствия участника Закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара (работы, услуги), являющегося объектом закупки:

1) Наличие действующей лицензии на право осуществления деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации или наличие лицензии на право осуществления деятельности по реставрации объектов культурного наследия (памятников истории и культуры), выданной уполномоченным государственным органом, с составом работ, необходимым для подтверждения его правоспособности на выполнения всех работ, предусмотренных техническим заданием, в том числе:

- Реставрация, консервация и воссоздание оснований, фундаментов, кладок, ограждающих конструкций и распорных систем;
- Реставрация, консервация и воссоздание металлических конструкций и деталей;
- Реставрация, консервация и воссоздание декоративно-художественных покрасок, штукатурной отделки и архитектурно-лепного декора;
- Ремонт и приспособление объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.

Требования установлены на основании п. 48 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

Пунктом 48 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» установлено что лицензированию подлежит деятельность по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 6 статьи 45 «Порядок проведения работ по сохранению объекта культурного наследия, включенного в реестр, выявленного объекта культурного наследия» Федерального закона от 25.06.2002 № 73-ФЗ (ред. от 21.02.2019) «Об объектах культурного

наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» к проведению работ по сохранению объекта культурного наследия, включенного в реестр, или выявленного объекта культурного наследия допускаются юридические лица, имеющие лицензию на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятником истории и культуры) народов Российской Федерации (далее – лицензия МК РФ) в соответствии с законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности.

Заявитель в жалобе указывает на то, что такой вид лицензии как «лицензия на право осуществления деятельности по реставрации», указанный в п. 10 раздела 2 Документации (Информационная карта Закупки), не предусмотрен Федеральным законом от 25.06.2002 № 73-ФЗ (ред. от 21.02.2019) «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации». Ранее выданные лицензии должны были быть переоформлены в срок до 25.10.2018 г.

Представитель Организатора торгов пояснил, что в требовании о наличии у участника Закупки лицензии, установленном в п. 10 раздела 2 Документации (Информационная карта Закупки), указана действующая лицензия на право осуществления деятельности по сохранению объектов культурного наследия и через союз «или» указана лицензия на право осуществления деятельности по реставрации. Таким образом, участник Закупки может предоставить имеющуюся и действующую лицензию без взаимоисключения. Необходимость указания через союз «или» лицензии на право осуществления деятельности по реставрации была обусловлена тем, что на момент составления Документации, переоформление лицензий, как и указал Заявитель ООО «ИТК» в своей жалобе, до 25.10.2018 года в городе Санкт-Петербурге было сорвано. По информации Комитета по государственному контролю, использованию и охране памятников истории и культуры переоформили лицензии только 20 процентов компаний. И на федеральном уровне в программе консультант появился проект Постановления Правительства, переносящего срок переоформления на более поздний. Чтобы исключить в дальнейшем жалобы от потенциальных участников Закупки, которые на законном основании еще не переоформили лицензию, Организатором торгов было принято решение прописать требование о наличии у участников Закупки действующей лицензии на право осуществления деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации либо о наличии уже имеющейся непереоформленной лицензии на право осуществления деятельности по реставрации объектов культурного наследия (памятников истории и культуры).

В соответствии с пп. 2 п. 10 раздела 2 Документации (Информационная карта Закупки) установлено требование о подтверждении соответствия участника Закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара (работы, услуги), являющегося объектом закупки:

2) Членство в саморегулируемых организациях (СРО):

Членство в СРО не требуется унитарным предприятиям, государственным и муниципальным учреждениям, юридическим лицам с государственным участием в случаях, которые перечислены в ч. 2.1 ст. 47 и ч. 4.1 ст. 48 Градостроительного кодекса РФ.

- Подрядчик - член СРО должен иметь право выполнять работы в отношении следующих объектов: объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, а также объектов использования атомной энергии);
- СРО, в которой состоит подрядчик, должна иметь компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств;
- Совокупный размер обязательств Подрядчика по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, не должен превышать уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств;

- Подрядчик должен представить действующую выписку из реестра членов СРО по форме, которая утверждена Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 N 58.

Пунктом 4.3 раздела 5 Документации (Техническая часть) установлена возможность привлечения участником Закупки для выполнения работ субподрядчиков.

Заявитель в жалобе указывает на то, что в случае привлечения субподрядной организации для выполнения работ генподрядная организация не обязана состоять в Саморегулируемой организации и предоставлять выписку из СРО на выполнение работ. По мнению Заявителя, требование о предоставлении выписки из СРО должно быть предусмотрено проектом договора – в случае если генподрядчик выполняет работы своими силами – он обязан предоставить выписку из СРО, если силами субподрядчика – выписку из СРО субподрядной организации.

Представитель Организатора торгов отметил, что согласно ч. 2 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ) работы по договорам о 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. Так как СПб ГБУК «Михайловский театр» является лицом, ответственным за эксплуатацию здания, то требование о наличии членства СРО является обязательным.

Также согласно ч. 2 ст. 52 ГрК РФ 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.

Представитель Организатора торгов пояснил, что из совокупности положений ч. 2 ст. 52 ГрК РФ следует, что именно подрядчик, который заключает договор с лицами, указанными в ч. 2 ст. 52 ГрК РФ, обязан быть членом СРО, а субподрядчики такого подрядчика могут не являться членами СРО.

Представитель Организатора торгов также отметил, что наличие СРО обеспечивается компенсационным фондом на сумму не менее суммы контракта. А наличие СРО не требуется при работах на сумму меньше 3 млн. рублей. Таким образом, субподрядчики, выполняя работы на сумму меньше трех млн. рублей на законном основании могут не иметь СРО вообще. Всю ответственность несет заключивший контракт на работы подрядчик.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что требование Организатора торгов, указанное в п. 10 раздела 2 Документации (Информационная карта Закупки), о наличии у участников Закупки действующей лицензии на право осуществления деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации или наличие лицензии на право осуществления деятельности по реставрации объектов культурного наследия (памятников истории и культуры), а также о предоставлении подрядчиком по договору выписки из СРО с учетом возможности привлечения участником Закупки к выполнению работ субподрядных организаций, установлено в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и не является ограничивающим фактором участия в процедуре Закупки.

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

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от

РЕШИЛА:

Признать жалобу (от 21.03.2019 вх. № 8257-ЭП/19) ООО «ИТК» на действия Организатора торгов СПб ГБУК «Михайловский театр» (ИНН: 7830001525, ОГРН: 1027809224607) при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по приспособлению помещений общежития для современного использования (2-ой, 3-ий, 4-ый этажи) в здании СПб ГБУК «Михайловский театр» по адресу: г. Санкт-Петербург, пл. Искусств, д. 1, лит. А (извещение № 31807385663) необоснованной.

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