

Решение № 055/06/31-113/2019

о признании жалобы обоснованной

27 февраля 2019 г.

г. Омск

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

..... – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «РегионСтройСервисАвтоматика» (далее – Заявитель, Общество) на действия Администрации Тарского городского поселения Тарского муниципального района Омской области (далее – Заказчик) при осуществлении закупки «Выполнение проектных (изыскательских) работ на благоустройство общественных пространств, прилегающих к археологическому раскопу и объекту культурного наследия муниципального значения - дому купца Айтыкина (Нерпинская, 23в)» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0152300036419000002) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей:

.....

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 1674 от 20.02.2019) жалоба Заявителя на положения документации об электронном аукционе, нарушающие, по мнению Общества, требования 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).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-1755 от 21.02.2019) Заказчиком были представлены (вх. № 1942 от 27.02.2019) возражения на доводы жалобы и материалы электронного аукциона, из которых следует, что 11.02.2019 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 2676994,02 руб.

13.02.2019 были внесены изменения в документацию об аукционе.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 22.02.2019 на участие в аукционе поступило три заявки, все участники закупки допущены к участию в аукционе.

Согласно протоколу проведения аукциона от 25.02.2019 наименьшее предложение о цене контракта 1579275,24 руб. сделано участником с идентификационным номером заявки 104491393.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В жалобе Заявителя указано:

*«Заказчик прямо устанавливает требования об **одновременном членстве** участника закупки:*

- в саморегулируемой организации в области архитектурно-строительного проектирования

- саморегулируемой организации в области инженерных изысканий»;

*«Заказчик самостоятельно предусматривает «Наличие права на выполнение работ по договору подряда **на подготовку проектной документации**, 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), **при этом не предусматривает наличия права на выполнения работ на инженерные изыскания.***

*Следовательно, требование Заказчика о членстве участника электронного аукциона в саморегулируемой организации **в области инженерных изысканий является избыточным** и нарушает права участников электронного аукциона в нарушение положений Федерального закона «О контрактной системе».*

Комиссия признала довод жалобы **обоснованным**, учитывая следующее.

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.

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.

Вторая часть заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной 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).

Пунктом 2.1.1 раздела 2 «Требования к участникам закупки» документации об электронном аукционе Заказчиком установлено соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара (выполнение работ, оказание услуг) являющегося объектом закупки:

«Установлено в соответствии со статьей 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации:

*1) в соответствии с ч.4 ст. 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации участник аукциона **должен быть членом саморегулируемой организации в области архитектурно-строительного проектирования** с соблюдением условий, предусмотренных ч.3 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации;*

*2) в соответствии с ч.2 ст. 47 Градостроительного кодекса Российской Федерации участник аукциона **должен быть членом саморегулируемой организации в области инженерных изысканий** с соблюдением условий, предусмотренных ч.3 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации;*

*3) Наличие **права на выполнение работ по договору подряда на подготовку проектной документации**, 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);*

4) 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 11 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации».

Объектом данной закупки являются работы по разработке проектной документации с выполнением инженерных изысканий, при этом в соответствии с пунктом 7.11 проекта муниципального контракта **«Результатом оказанных услуг по Контракту являются Проектно-сметная документация** в соответствии с Приложением № 2 к Контракту».

Частью 2 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе установлено, что конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые

противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, **в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.**

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.

В соответствии с частью 5.2 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации **договором подряда на подготовку проектной документации может быть предусмотрено задание на выполнение инженерных изысканий.** В этом случае указанное **физическое или юридическое лицо осуществляет также организацию и координацию работ по инженерным изысканиям** и несет ответственность за достоверность, качество и полноту выполненных инженерных изысканий.

На основании части 5.2 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее подготовку проектной документации, вправе:

- самостоятельно выполнять работы по проектированию и инженерным изысканиям на основании одновременного членства в саморегулируемых организациях в области архитектурно-строительного проектирования и в области инженерных изысканий

ЛИБО

- самостоятельно выполнять работы по проектированию с организацией и координацией работ по инженерным изысканиям, предусматривающей привлечение третьих лиц, являющихся членами саморегулируемой организации в области инженерных изысканий (при этом возможность такого привлечения предусмотрена пунктом 6.3.6 проекта муниципального контракта).

Таким образом, установление в документации о закупке требований к участникам закупки об одновременном членстве в саморегулируемых организациях области архитектурно-строительного проектирования и в области инженерных изысканий **приводит к ограничению количества участников закупки.**

Аналогичной позиции придерживается ФАС России в письме РП/19009/18 от 21.03.2018.

Относительно требований к участникам закупки, установленных в подпунктах 3 и 4 пункта 2.1.1 раздела 2 документации об электронном аукционе, Комиссия также

отмечает следующее.

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.

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.

Исходя из вышеизложенной позиции, в нарушение пункта 1 части 1 статьи 31 и части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе требования подпунктов 3 и 4 пункта 2.1.1 раздела 2 документации об электронном аукционе к участникам аукциона противоречат части 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации, а также не согласуются с требованиями документации об электронном аукционе ко вторым частям заявок.

Вторая часть заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной 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).

На основании пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению. **При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.**

В пункте 2 раздела 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 к содержанию второй части заявки на участие в аукционе:

«документы, подтверждающие соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, являющегося объектом закупки, или их копии (пункт 2.1.1 раздела I документации):

- выписки из реестра членов саморегулируемой организации по форме, утверждённой Приказом Ростехнадзора от 16 февраля 2017 года № 58, или копия такой выписки.

Участник закупки должен предоставить выписки 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 выписок из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи).

Представление таких выписок не требуется участникам закупки, перечисленным в части 2.1 ст.47 и части 4.1 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации».

При этом Комиссия Омского УФАС отмечает, что в нарушение пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе не содержит инструкции о том, из реестра членов какой саморегулируемой организации должны быть представлены выписки.

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

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «РегионСтройСервисАвтоматика» на действия Администрации Тарского городского поселения Тарского муниципального района Омской области при осуществлении закупки «Выполнение проектных (изыскательских) работ на благоустройство общественных пространств, прилегающих к археологическому раскопу и объекту культурного наследия муниципального значения - дому купца Айтыкина (Нерпинская, 23в)» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0152300036419000002).
2. Признать в действиях Администрации Тарского городского поселения Тарского муниципального района Омской области нарушение части 2 статьи 8, пункта 1 части 1 статьи 31, пункта 2 части 1 и части 3 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе.
3. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать Администрации Тарского городского поселения Тарского муниципального района Омской области, оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.
4. По выявленным нарушениям законодательства о контрактной системе передать материалы закупки должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: