

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а

тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–6/2023

07.02.2023

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	"...-..."	–	Заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок;
Члены комиссии:	"...-..."	–	Заместитель начальника отдела контроля закупок;
	"...-..."	–	Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1–6/2023 по жалобе "...-..." (далее – Заявитель, Общество) на действия "...-..." (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по капитальному ремонту зданий ЦТП. (№ 442-КЭ/2022) (Закупка у субъектов малого и среднего предпринимательства) (реестровый номер закупки: 32211988657), далее также – Закупка,

в присутствии представителей

от Заявителя: "...-..." на основании доверенности № б/н от 03.02.2023,

от Заказчика: "...-..." на основании доверенности № 379 от 30.09.2022, "...-..." на основании доверенности 191 от 12.04.2022,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее также – Тюменское УФАС России) 30.01.2023 поступила жалоба "...-..." на действия "...-..." при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по капитальному ремонту зданий ЦТП. (№ 442-КЭ/2022) (Закупка у субъектов малого и среднего предпринимательства) (реестровый номер закупки: 32211988657).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, в том числе, при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

Во исполнение требований ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: <https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено письмо о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

Заявитель выражает своё несогласие с решением закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя в связи с отсутствием требуемого уровня ответственности члена саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, поясняя, что исходя из положений ч. 2.1 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ), юридические лица, не являющиеся членами саморегулируемых организаций (далее также – СРО) в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения,

региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает 10 000 000 (десяти миллионов) рублей.

В свою очередь, представитель Заказчика с доводом жалобы Заявителя не согласился и пояснил, что закупочная комиссия Заказчика правомерно в соответствии с положениями законодательства и закупочной документации, отклонила заявку Заявителя на участие в Закупке.

Так, исследовав совокупность предоставленных сторонами документов, сведений и материалов, заслушав устные пояснения представителей Заказчика и Заявителя, Комиссия Тюменского УФАС России, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, Положение о закупке является документом, который 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.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, решением наблюдательного совета утверждено Положение о Закупках товаров, работ и услуг для нужд "...-..." (далее – Положение, Положение о закупке), которое 21.12.2022 размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

В соответствии с ч. 10 ст. 4 Закона 223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Таким образом, заказчик вправе самостоятельно определять требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки.

Частью 9 ст. 3.2 Закона N 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.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона N 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 ч. 16 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Как установлено материалами дела, 26.12.2022 в ЕИС (реестровый номер извещения: 32211988657), Заказчиком была размещена Документация о закупке «конкурс в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту зданий ЦТП» (далее – Документация).

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 24.01.2023

Начальная (максимальная) цена договора: **9 993 701,01 руб.** (без учета НДС).

Как следует из протокола рассмотрения вторых частей заявок № 442-КЭ/2022-2 от 24.01.2023, к рассмотрению вторых частей заявок было допущено – 6 заявок из которых 3 решением закупочной комиссии Заказчика были отклонены, в т.ч. заявка Заявителя по основанию: **«п. 5.2.2 закупочной документации: отсутствует требуемый уровень ответственности члена саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства (заявка участника закупки не соответствует требованиям, установленным отборочными критериями, приведенными в п. 8 Приложении № 1 Документации о проведении закупки, требования к участнику предусмотрены п. 4.1 Информационной карты закупки, предусмотренной в п. 1.1 Документации о закупке): отсутствует уровень ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договору строительного подряда, заключенного с использованием конкурентных способов заключения договоров».**

Согласно п. 2.1 ст. 52 ГрК РФ, индивидуальный предприниматель или **юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает 10 000 000**

(десяти миллионов) рублей.

В соответствии с п. 1 первой части заявки (соответствующей п. 2.1 Документации (Форма письма об участии в закупке (оферта)), **участник**, подавая заявку на участие в Закупке, **выражает согласие с требованиями, установленными Заказчиком в Документации.**

Пунктом 4.1 раздела 1.1 Документации Заказчиком утверждены требования к участникам Закупки: соответствие требованиям, установленным в отборочных критериях, которые указаны в Приложении № 1, на момент подачи заявки **Участник должен быть включен в реестр членов саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства. Участник должен иметь уровень ответственности члена саморегулируемой организации, позволяющий ему заключать договор на выполнение данных работ.**

Согласно п. 8 Приложения № 1 к Документации (Перечень отборочных критериев, соответствие которым устанавливается при рассмотрении заявок участников), Заказчиком утвержден отборочный критерий, согласно которому участник должен обладать специальной правоспособностью в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, связанной с правом осуществления видов деятельности, предусмотренных Договором, в том числе необходимыми лицензиями (допусками, свидетельствами и т.п.) и иными разрешениями на выполнение работ или оказание услуг, что должно подтверждаться данными из единого реестра сведений о членах саморегулируемых организаций. При этом, в случае несоответствия указанному критерию – заявка Участника должна быть отклонена.

В соответствии с п. 5.2.2 п. 5.2 Документации (Порядок рассмотрения вторых частей Заявок Участников Конкурса), Заказчик вправе обратиться к официальным открытым источникам информации, соответствующим органам государственной власти, к третьим лицам с целью проверки информации, указанной в Заявках Участников. В случае установления недостоверности информации, представленной Участником Конкурса Закупочная комиссия обязана отклонить Заявку такого Участника от участия в Конкурсе на любом этапе его проведения.

В ходе заседания Комиссии представители Заказчика пояснили, что комиссия по закупкам при принятии решения в отношении заявителя, а равно в отношении иных участников закупки, заявки которых были отклонены по аналогичному основанию руководствовалась требованиями документации о закупки.

Кроме того, пояснили, что в соответствии с п. 1-3 ст. 744 ГК РФ, Заказчик вправе вносить изменения в техническую документацию при условии, если вызываемые этим дополнительные работы по стоимости не превышают 10 % (десяти процентов) указанной в смете общей стоимости строительства и не меняют характера предусмотренных в договоре строительного подряда работ (п. 1 ст. 744 ГК РФ). Внесение в техническую документацию изменений в большем против указанного в пункте 1 настоящей статьи объеме осуществляется на основе согласованной сторонами дополнительной сметы (п. 2 ст. 744 ГК РФ). Подрядчик вправе требовать в соответствии со статьей 450 настоящего Кодекса пересмотра сметы, если по не зависящим от него причинам стоимость работ превысила смету не менее чем на

десять процентов (п. 3 ст. 744 ГК РФ).

При этом, в соответствии с п. 5 ст. 743 ГК РФ, при согласии заказчика на проведение и оплату дополнительных работ подрядчик вправе отказаться от их выполнения лишь в случаях, когда они не входят в сферу профессиональной деятельности подрядчика либо не могут быть выполнены подрядчиком по не зависящим от него причинам.

Учитывая приведенные положения гражданского законодательства, а также вероятность внесения изменений в техническую документацию исходя из специфики работы, которые могут повлечь необходимость выполнения дополнительных работ и увеличение общей стоимости работ в пределах 10 % (до 10 993 071,11 руб.), после которых подрядчик был бы вправе отказаться от их выполнения в силу отсутствия членства СРО и требуемого уровня ответственности Заказчиком установлено соответствующее требование о наличии СРО. Также заказчик отметил, что работы по договору должны быть выполнены в сроки, предусмотренные Сводным годовым планом вывода в ремонт источников тепловой энергии и тепловых сетей на 2023 год, утвержденным департаментом городского хозяйства Администрации г. Тюмени от 29.11.2022, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность.

В ходе заседания Комиссии, представитель Заявителя не отрицал отсутствия у их организации необходимого уровня ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договору строительного подряда, заключенного с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Из материалов дела следует, что каких-либо запросов от участников закупки на разъяснение положений документации о закупке в адрес Заказчика не поступало, то есть указанное требование о наличии у участников уровня ответственности по обязательствам по договору строительного подряда, заключенного с использованием конкурентных способов заключения договоров члена саморегулируемой организации не вызывало каких-либо разногласий в понимании положений документации, податель жалобы также не воспользовался указанным правом.

В ходе заседания Комиссии Управления, представитель Заявителя пояснил, что Обществом предполагалось, что данное требование на стадии рассмотрения заявок применяться не будет, ввиду того, что Н(М)ЦД Закупки составляет менее 10 000 000 рублей.

Как предусмотрено частью 10 статьи 4 Закона N 223-ФЗ, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в частности, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9).

В силу части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что 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.

Соответственно, заказчик, не будучи связанным императивным перечнем требований к участникам закупок, вправе самостоятельно определять такие требования с учетом имеющих правовое значение целей и принципов, принимая во внимание цели Закона N 223-ФЗ, направленные, в первую очередь, на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Применительно к рассматриваемым обстоятельствам отсутствие у Заявителя необходимого уровня ответственности СРО в силу приведенных выше норм закона свидетельствует о несоответствии последнего требованиям установленным Заказчиком в документации о закупке (которые применялись в равной степени ко всем участникам закупки), что является безусловным основанием для отказа в допуске такому участнику на участие в закупке.

Поскольку "...-..." не были исполнены требования п. 4.1 разд. 1.1 документации о закупке в части наличия у участника закупки специальности правоспособности (членства в саморегулируемой организации с необходимым уровнем ответственности) заявка названного участника правомерно отклонена закупочной комиссией Заказчика (п. 8 Приложения № 1 к документации), соответственно, действия комиссии соответствовали требованиям документации и положениям Закона № 223-ФЗ.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России.

РЕШИЛА:

Признать жалобу "...-..." на действия "...-..." при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по капитальному ремонту зданий ЦТП. (№ 442-КЭ/2022) (Закупка у субъектов малого и среднего предпринимательства) (реестровый номер закупки: 32211988657), **необоснованной**.

Председатель Комиссии:

"...-..."

Члены Комиссии:

"...-..."

"...-..."

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.