

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а
503-155

тел.

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–37/2020

Резолютивная часть решения оглашена 02.03.2020 года

В полном объеме решение изготовлено 05.03.2020 года
Тюмень

г.

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

Председатель Комиссии:	<...>	-	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства;
Члены комиссии:	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля органов власти,
	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1–37/2020 по жалобе ООО «Строительный альянс» (далее также – Заявитель, Общество) на действия ГАПОУ ТО «Агротехнологический колледж» (далее также – Заказчик) при проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту учебного корпуса ГАПОУ ТО «АТК» по адресу: г. Ялуторовск, ул. Бахтиярова, д. 53/1 (далее также – Закупка, Конкурс), извещение № 32008822726, в присутствии:

представителя Заявителя:

<...>,

представителя Заказчика:

<...>;

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России (далее также – Управление) 21.02.2020 г. (вх. № 1690) поступила жалоба ООО «Строительный альянс» на действия ГАПОУ ТО «Агротехнологический колледж» при проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту учебного корпуса ГАПОУ ТО «АТК» по адресу: г. Ялуторовск, ул. Бахтиярова, д. 53/1 (извещение № 32008822726).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, а также, ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

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

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о

поступлении указанной жалобы и ее содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России <http://tyumen.fas.gov.ru/>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес организатора торгов направлено требование о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Из довода жалобы следует, что:

1) заявка Общества на участие в Закупке неправомерно отклонена на основании п. 18.5 документации по причине непредставления формы 2.1;

2) в состав заявки Общества был случайно прикреплен трудовой договор руководителя с истёкшим сроком действия, при этом трудовой договор не являлся обязательным документом для предоставления, соответственно он не может являться основанием отклонения;

3) согласно документации Заказчика, объект закупки классифицирован по коду ОКВЭД 2 – 41.20 «Строительство жилых и нежилых зданий», по коду ОКПД 2 – 41.20.40 «Работы строительные», при этом у победителя Закупки в выписке ЕГРЮЛ данные виды работ не заявлены, следовательно, данный участник не должен был быть допущен к участию в Закупке.

Представитель Заказчика с доводом жалобы не согласился и пояснил следующее:

1) документация содержит требования о предоставлении Формы 2.1 «Информация о технических и функциональных характеристиках (потребительских свойствах), качестве, количестве поставляемого товара и условиях выполнения работ, которая не предоставлена Заявителем в составе заявки, что является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе на основании п. 18.5 Документации;

2) из представленного в составе заявки трудового договора руководителя с истёкшим сроком действия невозможно сделать вывод о наличии полномочий у лица, подписавшего заявку, действовать от имени юридического лица на дату подачи заявки, в связи с чем, Заказчиком правомерно отказано в допуске к участию в Закупке;

3) в документации Заказчика отсутствуют требования о наличии у участников закупки определённых кодов ОКВЭД, в связи с чем победитель закупки не может быть отклонён на указанном основании, при этом согласно действующему законодательству присвоение организации какого-либо кода по ОКВЭД не лишает её права осуществлять иные виды деятельности, не запрещённые законом.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сведения

и документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также - Закон о закупках), 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение).

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.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учетом требований действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны соответствовать Положению о закупке Заказчика, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

В соответствии с требованиями Закона о закупках протоколом заседания наблюдательного совета № 11/2019 от 30.12.2019 г., утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного автономного профессионального образовательного учреждения Тюменской области «Агротехнологический колледж» (далее – Положение, Положение о закупке), которое 13.01.2020 г. размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru.

Как установлено материалами дела, 21.01.2020 г. на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> Заказчиком было размещено извещение о проведении Закупки (извещение № 32008822726), а также Документация о проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на выполнение работ по объекту «Капитальный ремонт учебного корпуса ГАПОУ ТО «Агротехнологический колледж» г. Ялуторовск, ул. Бахтиярова 53/1» (далее –

Документация).

Дата и время окончания подачи заявок: 15.02.2020 в 00:00 (МСК+2).

Дата подведения итогов: 17.02.2020 г.

Начальная (максимальная) цена договора – 14 490 000,31 руб.

Исходя из протокола открытия доступа к заявкам № 1451604 от 19.02.2020 г. на момент окончания срока подачи заявок на участие в Закупке подано 4 заявки:

- 1) ООО «ЗВ Моторс» - 13.02.2020 г. в 14:08;
- 2) ООО «Арагацстрой» - 14.02.2020 г. в 15:00;
- 3) ООО «Строительный альянс» - 14.02.2020 г. в 21:03;
- 4) ООО СТК «Успех» - 14.02.2020 г. в 21:26.

Протоколом рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе № 1451604 от 19.02.2020 г. три заявки отклонены, как не соответствующие требованиям, заявка с порядковым № 1 – ООО «ЗВ Моторс» допущена к участию в конкурсе и признана победителем Закупки, договор по результатам данной Закупки не заключён.

Порядок проведения конкурса с ограниченным участием в электронной форме регламентируется пунктом 18 Положения о закупке.

Согласно п. 18.1 Положения под конкурсом с ограниченным участием в электронной форме понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в ЕИС и на электронной торговой площадке извещения о проведении такого конкурса, конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые и дополнительные требования и проведение такого конкурса обеспечивается оператором электронной площадки на электронной площадке. Победителем конкурса признается участник конкурса, который прошел предварительный отбор на участие в конкурсе и предложил лучшие условия исполнения договора на основе критериев, указанных в конкурсной документации, и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер.

Дополнительные требования к участникам закупки, устанавливаемые для осуществления предварительного отбора, а также наличие документов в составе конкурсной заявки, подтверждающих соответствие участника закупки дополнительным требованиям, устанавливаются в конкурсной документации о проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме в соответствии с Приложением №1 к настоящему Положению (п. 18.5 Положения о закупке).

В соответствии с п. 18.7 Положения участники закупки признаются прошедшими предварительный отбор при условии представления необходимых документов (копий документов) и информации в соответствии с требованиями, установленными конкурсной документацией. Участник закупки, не прошедший установленный предварительный отбор, не допускается комиссией по закупкам к дальнейшему участию в конкурсе (п. 18.8 Положения).

В отношении довода жалобы о том, что заявка Общества на участие в Закупке неправомерно отклонена на основании п. 18.5 Документации по причине непредставления формы 2.1, Комиссией Управления установлено следующее.

Пунктом 12 Документации установлены требования к содержанию, форме, оформлению, составу заявки и перечень документов, представляемых участниками Закупки для подтверждения соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пп. 8 п. 12.2 Документации к заявке на участие в закупке участниками закупки представляются документы, подтверждающие соответствие участников закупки требованиям документации о закупке, в том числе предложение участника закупки в отношении объекта закупки, конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным конкурсной документацией, и указание на товарный знак (при наличии), а в случае закупки товара также предлагаемая цена единицы товара, наименование страны происхождения товара. Заявка, не содержащая наименование страны происхождения товара, рассматривается конкурсной комиссией как заявка, содержащая предложение о поставке иностранных товаров;

Инструкция по заполнению заявки на участие в конкурсе в электронной форме представлена п. 14 Документации. Так, согласно данному пункту документы, входящие в состав заявки на участие в конкурсе, представляемые по формам, установленным настоящей документацией, заполняются в соответствии с настоящей документацией.

Пунктом 14 Документации установлено, что участникам Закупки необходимо предоставить в составе заявки форму «Информация о технических и функциональных характеристиках (потребительских свойствах), качестве, количестве поставляемого товара и условиях выполнения работ».

Требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик установлены п. 15 Документации.

Так, согласно п. 15.1 участник закупки описывает информацию о технических и функциональных характеристиках (потребительских свойствах), качестве,

количестве поставляемого товара, согласно Приложение № 2.1 к конкурсной документации.

Приложение 2.1 к Документации определена информация о технических и функциональных характеристиках (потребительских свойства), качестве, количестве поставляемого товара и условиях выполнения работ. В данном приложении установлен ряд требований и условий, таких как:

- требования к качеству материалов;
- требования к безопасности материалов;
- требования к результату выполняемых работ;
- условия выполнения работ и т.д.

В ходе заседания Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что данное приложение 2.1 должно было быть использовано участниками Закупки для формирования на его основе необходимой для представления формы «Информация о технических и функциональных характеристиках (потребительских свойствах), качестве, количестве поставляемого товара и условиях выполнения работ».

Пунктом 18.5. Документации установлено, что заявка участника закупки будет отклонена в следующих случаях:

- непредставление документов, а также иных требований, о наличии которых установлено документацией о закупке;
- несоответствие участника закупки требованиям к участникам закупки, установленным документацией о закупке;
- несоответствие заявки на участие в конкурсе требованиям к заявкам, установленным документацией о закупке;
- предоставление не полных сведений в заявке на участие в конкурсе, в соответствии с требованиями к заявкам, установленным документацией о закупке;
- непредставление обеспечения заявки в случае установления в документацией о закупке требования об обеспечении заявки;
- предоставление в составе заявки заведомо ложных сведений, намеренного искажения информации или документов, входящих в состав заявки;
- наличие в реестре недобросовестных поставщиков сведений об участнике закупки;
- несоответствие предлагаемых товаров, работ, услуг требованиям документацией о закупке.

Протоколом рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе № 1451604 от 19.02.2020 г. заявка Общества отклонена на основании п. 18.5 Документации – в заявке участника закупки отсутствует форма «Информация о технических и функциональных характеристиках (потребительских свойствах), качестве, количестве поставляемого товара и условиях выполнения работ» (Приложение № 2.1 к конкурсной документации).

На основании изложенного, в отношении данного довода Комиссия Управления установлено следующее:

- согласно Документации и п. 3 Извещения предметом договора является выполнение работ по объекту «Капитальный ремонт учебного корпуса ГАПОУ ТО «Агротехнологический колледж» г. Ялutorовск, ул. Бахтиярова 53/1, при этом не представляется возможным определить, какой именно **поставляемый товар** имеет ввиду Заказчик, если предметом договора является выполнение работ;

- пунктом 14 Документации установлено, что участникам Закупки необходима к предоставлению в составе заявки форма «Информация о технических и функциональных характеристиках (потребительских свойствах), качестве, количестве поставляемого товара и условиях выполнения работ», при этом в указанном пункте отсутствует ссылка на место нахождения данной формы в Документации;

- в соответствии с протоколом № 1451604 от 19.02.2020 г. непредставление участниками Приложения № 2 явилось основанием для отклонения согласно п 18.5 Документации в совокупности трёх заявок участников Закупки, что говорит о непрозрачности данной части Документации Заказчика;

- Приложение № 2.1 является перечнем требований и условий, а не формой для заполнения, вместе с тем в Документации отсутствует требования о порядке предоставления и заполнения данного Приложения.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с ч. 6 ст. 3 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.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что Заказчиком в п. 14, 15 Документации установлены некорректные требования, из которых не следует, что именно необходимо представить участнику Закупки, а ссылка на Приложение 2.1 не раскрывает порядок действий по его заполнению и предоставлению, следовательно, **отклонение заявки Общества на основании п. 18.5 Документации**, а именно не представление Приложения 2.1 **является неправомерным.**

В отношении довода жалобы о том, что трудовой договор руководителя с истёкшим сроком действия не может являться основанием отклонения, так как его предоставление не требовалось Заказчиком, Комиссией Управления установлено следующее.

В соответствии с пп. 2 п. 12.2 Документации к заявке на участие в закупке участниками закупки представляются документы, подтверждающие соответствие участников закупки требованиям документации о закупке, в том числе копии документов, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника закупки без доверенности (далее по тексту - руководитель). В случае, если от имени участника закупки действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать копию (скан) доверенности на осуществление действий от имени участника закупки, заверенную печатью участника процедуры закупки (при наличии) и подписанную руководителем участника закупки (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом.

Пунктом 12.8 Документации установлено, что непредставление, либо частичное представление документов, несоответствие документов требованиям, установленным в п. 12.1, пп. 1-12 п. 12.2, настоящей документации, или частичное их заполнение расценивается комиссией по

закупкам как несоответствие заявки на участие в закупке требованиям, установленным документацией.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе № 1451604 от 19.02.2020 г., вторым основанием отклонения заявки Общества послужил п. 12.8 Документации, а именно то, что в составе заявки участника Закупки представлен трудовой договор с генеральным директором от 21.01.2015 г., где согласно п. 4 трудового договора срок действия договора истёк 21.01.2020 г.,

Материалами дела установлено, что в составе заявки Общества предоставлен трудовой договор от 21.01.2015 г. (далее – Договор) из которого следует, что Пастернак Ю.В. принимается на работу на должность Генерального директора с 21.01.2015 г., вместе с тем п. 4 Договора установлено, что данный договор заключён сроком до 21.01.2020 г. Также установлено, что Заявка Общества на участие в конкурсе подписана генеральным директором ООО «Строительный Альянс» Пастернаком Ю.В.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что заявка на участие в Закупке ООО «Строительный Альянс», поданная 14.02.2020 г. в 21:03 была подписана лицом, не обладающим полномочиями на её подписание, следовательно, **отклонение заявки Заказчиком на основании п. 12.8 Документации является правомерным.**

В отношении довода жалобы Заявителя о том, что победитель Закупки неправомерно допущен к участию в Конкурсе, так как объект закупки классифицирован по коду ОКВЭД 2 – 41.20 «Строительство жилых и нежилых зданий», по коду ОКПД 2 – 41.20.40 «Работы строительные», а у ООО «ЗВ Моторс» в выписке ЕГРЮЛ данные виды работ не заявлены, Комиссией Управления установлено следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 49 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ установлено, что юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительном документе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Абзацем 2 ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об обществах) общество может иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами, если это не противоречит предмету и целям деятельности, определено ограниченным уставом общества.

Согласно п. 3.3 Устава ООО «ЗВ Моторс» утверждённого решением № 1 от 23.03.2017 г. основными видами деятельности Общества являются:

- оказание платных услуг физическим и юридическим лицам;
- посреднические услуги;
- осуществление ремонтно-строительных работ;
- техническое обслуживание и ремонт автотранспортных средств;
- прочее производство.

Абзацем 3 ч. 2 ст. 2 Закон об обществах отдельными видами деятельности, перечень которых определяется федеральным законом, общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Если условиями предоставления специального разрешения (лицензии) на осуществление определенного вида деятельности предусмотрено требование осуществлять такую деятельность как исключительную, общество в течение срока действия специального разрешения (лицензии) вправе осуществлять только виды деятельности, предусмотренные специальным разрешением (лицензией), и сопутствующие виды деятельности.

По смыслу вышеизложенного юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии) или членства в саморегулируемой организации.

Так, согласно пп. 3 п. 12.2 Документации к заявке на участие в закупке участниками закупки представляются документы, подтверждающие соответствие участников закупки требованиям документации о закупке, в том числе документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям установленным законодательством к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг.

Материалами дела установлено, что в составе заявки победителя закупки – ООО «ЗВ Моторс» представлена выписка из реестра членов саморегулируемой организации № 006732 от 11.02.2020 г. из которой следует, что с 27.02.2018 г. данный член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, объектов атомной энергии).

Таким образом, на основании вышеизложенного Комиссия Управления приходит к выводу, что победитель закупки соответствует требованию пп. 3 п. 12.2 Документации, а присвоение организации определённого кода по ОКВЭД не лишает её права осуществлять деятельность, предусмотренную членством в саморегулируемой организации, следовательно, у Заказчика отсутствовали законные основания для отклонения заявки ООО «ЗВ Моторс».

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сведения и документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, пришла к выводу:

1) о нарушении ГАПОУ ТО «Агротехнологический колледж» ч. 1, 6 ст. 3 Закона о закупках при проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту учебного корпуса ГАПОУ ТО «АТК» по адресу: г. Ялуторовск, ул. Бахтиярова, д. 53/1, - выразившемся:

- в необоснованном отклонении заявки ООО «Строительный альянс» на основании п. 18.5 Документации, а именно по причине непредставления Приложения 2.1;

- в установлении некорректных требований п. 14, 15 Документации, из которых не следует, что именно необходимо представить участнику Закупки,

- в отсутствии порядка действий участников Закупки по заполнению и предоставлению Приложения 2.1.

2) об отсутствии оснований для выдачи предписания в связи с тем, что одно из оснований отклонения заявки Общества (п. 12.8 Документации) является обоснованным.

С учётом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Строительный альянс» на действия ГАПОУ ТО «Агротехнологический колледж» при проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту учебного корпуса ГАПОУ ТО «АТК» по адресу: г. Ялуторовск, ул. Бахтиярова, д. 53/1 (извещение № 32008822726) **обоснованной**.

2. Признать в действиях ГАПОУ ТО «Агротехнологический колледж» нарушение ч. 1, 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Предписание не выдавать ввиду отсутствия оснований для его выдачи.

Члены Комиссии:

<...>

<...>

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