

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

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

тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–47/2023

07.04.2023

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:	"...-..."	Ведущий специалист-эксперт 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 № 072/07/18.1–47/2023 по жалобе "...-..." (далее – Заявитель) на действия "...-..." (далее – Заказчик) при проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на капитальный ремонт спального корпуса на 120 мест по адресу: "...-..."» (реестровый номер закупки: 32312166368), далее также – Закупка,

в отсутствие представителя Заявителя, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом;

в присутствии представителей:

от Заказчика: "...-..." по доверенности № 192 от 21.03.2023,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее также – Тюменское УФАС России) 29.03.2023 поступила жалоба "...-..." (далее – Заявитель) на действия "...-..." (далее – Заказчик) при проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на капитальный ремонт спального корпуса на 120 мест по адресу: "...-..."» (реестровый номер закупки: 32312166368).

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 несогласие с положениями закупочной документации Заказчика, а именно:

1. подпункт 9 пункта 7.1 Документации противоречит положению Федерального закона от 11.06.2022 N 160-ФЗ "О внесении изменений в статью 3 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".
2. пункт 10 Извещения (дата и время окончания срока подачи заявок: 22.03.2023 в 11:00) противоречит п. 12.1 Документации (дата и время окончания срока подачи заявок: 20.03.2023 в 11:00).
3. Заказчиком при формировании начальной (максимальная) цены договора (далее – Н(М)ЦД) является неверной, поскольку не учитывает возросшую

себестоимость строительных и ремонтных работ.

4. Заказчик в пункте 24.2.1 Документации по критерию наличия «опыта исполнения договоров» неправомерно конкретизировал, что данные договоры должны быть исполнены по объектам социального обслуживания населения и/или объектам здравоохранения, тем самым ограничив подачу заявок потенциальных участников Закупки. Также, Заказчик указал, что стоимость каждого исполненного контракта должна составлять не менее 100 млн.

В свою очередь представитель Заказчика пояснил, что на момент рассмотрения дела внесены изменения в Закупочную Документацию, в связи с чем доводы жалобы Заявителя утратили свою актуальность, и как следствие, не нарушают права и законные интересы общества относительно участия в рассматриваемой закупочной процедуре.

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, Протоколом наблюдательного совета от 20.01.2023 № 9 утверждено Положение о закупке товаров, работ услуг для нужд "...-..." (далее – Положение, Положение о закупке), которое 25.01.2023 размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

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.

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, 03.03.2023 в ЕИС (реестровый номер извещения: 32312166368), а также на электронной площадке <https://etp.torgi-online.com> (Электронная Торговая Площадка Торги-Онлайн) Заказчиком была размещена Конкурсная документация №10 о проведении открытого конкурса с ограниченным участием в электронной форме «Капитальный ремонт спального корпуса на 120 мест по адресу: "...-..."» (далее – Документация).

Начальная (максимальная) цена договора: 131 939 990,00 руб.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 22.03.2023 в 11:00.

Согласно доводу жалобы № 1 Заявителя, подпункт 9 пункта 7.1 Документации противоречит положению Федерального закона от 11.06.2022 N 160-ФЗ "О внесении изменений в статью 3 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, 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.

Подпунктом 9 пункта 7.1 Документации (в соответствии пп. 9 п. 12 Положения) утверждено единое требование к участникам конкурса об отсутствии между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций

хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

Частью 2 статьи 2 Федерального закона от 11.06.2022 N 160-ФЗ "О внесении изменений в статью 3 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" внесены изменения в Федеральный закон от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", а именно пункт 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе изложить в следующей редакции:

"9) отсутствие обстоятельств, при которых должностное лицо заказчика (руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий), его супруг (супруга), близкий родственник по прямой восходящей или нисходящей линии (отец, мать, бабушка, дедушка, сын, дочь, внук, внучка), полнородный или неполнородный (имеющий общих с должностным лицом заказчика отца или мать) брат (сестра), лицо, усыновленное должностным лицом заказчика, либо усыновитель этого должностного лица заказчика является:

а) физическим лицом (в том числе зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя), являющимся участником закупки;

б) руководителем, единоличным исполнительным органом, членом коллегиального исполнительного органа, учредителем, членом коллегиального органа унитарной организации, являющейся участником закупки;

в) единоличным исполнительным органом, членом коллегиального исполнительного органа, членом коллегиального органа управления, выгодоприобретателем корпоративного юридического лица, являющегося участником закупки. Выгодоприобретателем для целей настоящей статьи является физическое лицо, которое владеет напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо владеет напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) долей, превышающей десять процентов в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества".

Вместе с тем, статьёй 1 Федерального закона от 11.06.2022 N 160-ФЗ дополнена статья 3 Закона о закупках частями 7.1 - 7.3 следующего содержания:

"7.1. Руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок обязаны при осуществлении закупок принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов в соответствии с Федеральным законом от 25 декабря 2008 года N 273-ФЗ "О противодействии коррупции".

7.2. Членами комиссии по осуществлению закупок не могут быть:

1) физические лица, имеющие личную заинтересованность в результатах закупки (определения поставщика (исполнителя, подрядчика) при осуществлении

конкурентной закупки), в том числе физические лица, подавшие заявки на участие в закупке, либо состоящие в трудовых отношениях с организациями или физическими лицами, подавшими данные заявки, либо являющиеся управляющими организаций, подавших заявки на участие в закупке. Понятие "личная заинтересованность" используется в значении, указанном в Федеральном законе от 25 декабря 2008 года N 273-ФЗ "О противодействии коррупции";

2) физические лица, являющиеся участниками (акционерами) организаций, подавших заявки на участие в закупке, членами их органов управления, кредиторами участников закупки;

3) иные физические лица в случаях, определенных положением о закупке.

7.3. Член комиссии по осуществлению закупок обязан незамедлительно сообщить заказчику, принявшему решение о создании комиссии по осуществлению закупок, о возникновении обстоятельств, предусмотренных частью 7.2 настоящей статьи. В случае выявления в составе комиссии по осуществлению закупок физических лиц, указанных в части 7.2 настоящей статьи, заказчик, принявший решение о создании комиссии по осуществлению закупок, обязан незамедлительно заменить их другими физическими лицами, соответствующими требованиям, предусмотренным положениями части 7.2 настоящей статьи."

Таким образом, поскольку закупочная процедура Закупки проводится в рамках Закона о закупках, требования к участникам Закупки определены в Документации в соответствии с Положением, Заявитель в содержании довода жалобы ссылается на изменения (ст. 2 Федерального закона от 11.06.2022 N 160-ФЗ), относящиеся к Закону о контрактной системе, Комиссия Управления не усматривает противоречия Документации Заказчика Федеральному закону от 11.06.2022 N 160-ФЗ, поскольку в пп. 9 п. 7.1 Документации приведена норма в соответствии с ст. 1 Федерального закона от 11.06.2022 N 160-ФЗ, соответственно полагает признать довод жалобы Заявителя № 1 необоснованным.

Согласно доводу жалобы № 2 Заявителя, пункт 10 Извещения (дата и время окончания срока подачи заявок: 22.03.2023 в 11:00) противоречит п. 12.1 Документации (дата и время окончания срока подачи заявок: 20.03.2023 в 11:00).

В ходе заседания Комиссии Управления, представитель Заказчика пояснил, что Заказчиком уже принято решение о внесении изменений в закупочную документацию которое, после возобновления закупочной процедуры будет опубликовано в ЕИС.

Частью 11 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что изменения, вносимые в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке, разъяснения положений документации о конкурентной закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае внесения изменений в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о

конкурентной закупке срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.

Таким образом, поскольку, в связи с внесением Заказчиком изменений в закупочную документацию и её публикацией в ЕИС, Законом о закупках предусматривается продление срока подачи заявок на участие в Закупке, Комиссия Управления полагает признать довод жалобы необоснованным.

Согласно доводу жалобы № 3 Заявителя, Заказчиком при формировании начальной (максимальная) цены договора (далее – Н(М)ЦД) является неверной, поскольку не учитывает возросшую себестоимость строительных и ремонтных работ.

Пунктом 2 статьи 1 и статьей 421 "Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ, установлена свобода договора на основании которого граждане и юридические лица свободны в заключении договора и свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора, а также в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Заявителем в материалы дела не представлено ссылок на нормы действующего законодательства, указывающих на обязанность Заказчика корректировать Н(М)ЦД в соответствии с изменениями себестоимости строительных и ремонтных работ.

Таким образом, поскольку Заявителем не представлено доказательств нарушения его прав и законных интересов, Комиссия Управления приходит к выводу о признании довода жалобы Заявителя № 3 необоснованным.

Согласно доводу жалобы № 4 Заявителя, Заказчик в пункте 24.2.1 Документации по критерию наличия «опыта исполнения договоров» неправомерно конкретизировал, что данные договоры должны быть исполнены по объектам социального обслуживания населения и/или объектам здравоохранения, тем самым ограничив подачу заявок потенциальных участников Закупки. Также, Заказчик указал, что стоимость каждого исполненного контракта должна составлять не менее 100 млн.

Пунктом 24.2.1 Документации утвержден нестоимостной критерий оценки заявок о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) контрактов (договоров) на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по объектам социального обслуживания населения и/или объектам здравоохранения без применения штрафных санкций (штрафы, пени и прочее), отсутствие нарушения сроков исполнения обязательств (за последние три года до даты подачи заявки на участие в конкурсе), сведения о которых содержатся в

реестре контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», либо в реестре договоров, заключенных по результатам закупок в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также иных договоров гражданско-правового характера на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, заключенных по объектам социального обслуживания населения и/или объектам здравоохранения.

При этом, стоимость каждого ранее исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 100 млн. рублей.

В ходе заседания Комиссии Управления, представитель Заказчика согласился с доводом жалобы Заявителя в части ограничения подачи заявок потенциальных участников Закупки, вместе с тем указав на тот факт, что Заказчиком принято решение о внесении изменений в закупочную документацию, в частности в п. 2.4.1 Документации исключена конкретизация критерий «по объектам социального обслуживания населения и/или объектам здравоохранения»; «стоимость каждого ранее исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 100 млн. рублей» изменена на «стоимость каждого ранее исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 70 % от Н(М)ЦД», а также скорректирована формула, определяющая рейтинг заявок участников по критерию «опыта исполнения контрактов», которые, после возобновления закупочной процедуры будут опубликованы в ЕИС.

Так, поскольку Заказчиком внесены изменения в закупочную документацию, в частности изменены положения п. 2.4.1 на которые Заявитель ссылается в содержании довода жалобы № 4, Комиссия Управления полагает признать довод жалобы Заявителя № 4 необоснованным.

Таким образом, поскольку Заказчиком на момент рассмотрения дела внесены изменения в Закупочную Документацию, соответственно оспариваемые заявителем положения документации о закупке утратили свою актуальность, и как следствие, не могут нарушать права и законные интересы общества относительно участия в рассматриваемой публичной процедуре, Комиссия Управления полагает признать жалобу необоснованной, учитывая, что предмет обжалования в настоящее время отсутствует.

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 с ограниченным участием в электронной форме на капитальный ремонт спального

корпуса на 120 мест по адресу: "...-..."» (реестровый номер закупки: 32312166368),
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.