

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 7-11/41

(027/10/18.1-463/2022)

18 апреля 2022 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующий:

в присутствии представителей от:

- ООО «Дальневосточная проектировочная компания» - К.В. Фахрисламов - директор,

- Фонда Хабаровского края по защите прав граждан-участников долевого строительства при несостоятельности (банкротстве) застройщиков – Н.В. Фрейман – генеральный директор; Е.С. Василенко по доверенности от 12.04.2022 №4/02; Д.В. Якунин по доверенности от 14.04.2022 №4/04,

- АО «ДонГис» - С.А. Логачев по доверенности от 02.11.2021 №7,

рассмотрев жалобу ООО «Дальневосточная проектировочная компания» (далее - ООО «ДПК», Общество, заявитель), материалы дела № 7-11/41 (027/10/18.1-463/2022),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Дальневосточная проектировочная компания» на действия заказчика – Фонда Хабаровского края по защите прав граждан-участников долевого строительства при несостоятельности (банкротстве) застройщиков при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ на проведение инженерных изысканий, разработку (корректировку) проектной и рабочей документации по объекту незавершенного строительства: «Бизнес-центр с группой жилых домов по ул. Кавказской и набережной реки Амур». II этап строительства. Жилой дом по ГП7 с пристроенной автостоянкой». (ID-Объекта: p-33751) (извещение №32211211929).

Из жалобы ООО «Дальневосточная проектировочная компания» следует, что Комиссией заказчика неправомерно принято решение о заключении договора с АО «ДонГис», которое в соответствии с НОПРИЗ имеет первый уровень ответственности, указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда – до 25 000 000 руб., а по результатам оценки и сопоставления заявок участников цена заключаемого договора с победителем составляет 54 766 064, 89 руб., в связи с чем просить признать жалобу обоснованной и выдать заказчику предписание.

Представители Фонда Хабаровского края по защите прав граждан-участников долевого строительства при несостоятельности (банкротстве) застройщиков с доводами жалобы не согласились по основаниям, изложенным в письме вх. №7/5309 от 14.04.2022), пояснив, что ООО «ДонГис» полностью соответствовало установленным требованиям. Просят признать жалобу заявителя необоснованной.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В заседании Комиссии Хабаровского УФАС России объявлялся перерыв до 09 ч. 30 мин. 18.04.2022.

Комиссия Хабаровского УФАС, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Действия (бездействия) могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов (часть 2 статьи 18.1 Закона о

защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- 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 (пункт 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения (часть 2 статьи 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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Таким образом, именно заказчик наделен правом устанавливать требования к закупаемым товарам, работам, услугам.

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ и услуг Фонда Хабаровского края по защите прав граждан-участников долевого строительства при несостоятельности (банкротстве) застройщиков, утвержденном приказом генерального директора от 12.11.2020 (далее – Положение о закупке), размещенном на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

Согласно п. 1.8.1 Положения о закупке Документация разрабатывается Заказчиком для осуществления конкурентной закупки, за исключением проведения запроса котировок. Документация о конкурентной закупке утверждается руководителем Заказчика или иным лицом, уполномоченным руководителем Заказчика. Лицо, утвердившее документацию о закупке, несет ответственность за сведения, содержащиеся в ней, и за их соответствие настоящему Положению и Закону № 223-ФЗ.

Требования к участникам закупки установлены в п. 1.9.1 Положения о закупке.

В соответствии с п. 1.10.1 Положения о закупке комиссия по закупкам отказывает участнику закупки в допуске к участию в процедуре закупки в следующих случаях:

1. выявлено несоответствие участника хотя бы одному из требований, перечисленных в пункте 1.9.1 настоящего Положения;
2. участник закупки и (или) его заявка не соответствуют иным требованиям документации о закупке (извещению о проведении запроса котировок) или настоящего Положения;
3. участник закупки не представил документы, необходимые для участия в процедуре закупки;
4. в представленных документах или в заявке указаны недостоверные сведения об участнике закупки и (или) о товарах, работах, услугах;
5. участник закупки не предоставил обеспечение заявки на участие в закупке, если такое обеспечение предусмотрено документацией о закупке.

Согласно п. 1.10.2 Положения о закупке, если выявлен хотя бы один из фактов, указанных в пункте 1.10.1 настоящего Положения, Комиссия по закупкам обязана отстранить участника от процедуры закупки на любом этапе ее проведения до момента заключения договора.

11.03.2022 на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru Фондом Хабаровского края по защите прав граждан-участников долевого строительства при несостоятельности (банкротстве) застройщиков размещено извещение №32211211929 о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ на проведение инженерных изысканий, разработку (корректировку) проектной и рабочей документации по объекту незавершенного строительства: «Бизнес-центр с группой жилых домов по ул. Кавказской и набережной реки Амур». II этап строительства. Жилой дом по ГП7 с пристроенной автостоянкой». (ID-Объекта: р-33751), Документации о проведении запроса предложений в электронной форме (Далее- Документация о закупке).

Сроки подачи заявок с 11.03.2022 по 23.03.2022. Дата окончания рассмотрения заявок – 25.03.2022. Дата окончания срока оценки заявок– 28.03.2022.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 62 217 826, 99 руб.

Согласно Документации о закупке к участникам запроса предложений в электронной форме установлены дополнительные требования:

1. Участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации (далее - СРО) в области архитектурно-строительного проектирования, при соблюдении в совокупности условий, предусмотренных ч.3 ст.55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (СРО, членом которой является участник закупки, должна иметь компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств. Совокупный размер обязательств участника закупки по договорам, которые заключены с использованном конкурентных способов (включая ценовое предложение участника по настоящей закупки) не должен превышать уровень ответственности участника закупки, но компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств). Участник закупки должен иметь право выполнять работы в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, а также объектов использования атомной энергии) по договору подряда, заключаемого с использованием конкурентных способов заключения договоров. Данное требование не применяется к участникам закупки, указанным в ч. 2.1 ст. 47 Градостроительного кодекса Российской Федерации. Участник запроса предложений в электронной форме должен представить действующую выписку из реестра членов саморегулируемой организации в области инженерных изысканий по форме, утвержденной приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 № 86, согласно требованиям, установленным ч. 4 и ч. 5 ст. 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации. Данное требование не применяется к участникам закупки, указанным в ч. 2.1 ст. 47 Градостроительного кодекса Российской Федерации. Минимальный размер вноса в компенсационный фонд возмещения вреда должен быть сформирован в соответствии с требованиями ч.12 ст. 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации, минимальный размер вноса участника закупки в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств должен быть сформирован в соответствии с требованиями ч.11 или ч.13 ст. 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Документацией о закупке установлен порядок рассмотрения и оценки заявок, согласно которому комиссия по осуществлению закупок рассматривает заявки на участие в запросе предложений участников закупки, подавших такие заявки, на соответствие требованиям, установленным документацией о закупке. Заявка на участие в запросе предложений рассматривается Комиссией по осуществлению закупок на предмет соответствия всем требованиям, изложенным в документации о закупке, и признаётся соответствующей или не соответствующей указанным требованиям. Технические и редакционные недостатки в оформлении заявок, не влияющие на их смысл и содержание, не являются основанием для не допуска участника закупки к участию в закупке. В случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником электронного запроса предложений в соответствии с документацией о закупке и настоящим Положением о закупке, Комиссия по осуществлению закупок обязана отстранить такого участника от участия в запросе предложений на любом этапе его проведения. Участники, заявки которых не были отклонены Комиссией по осуществлению закупок в соответствии настоящим Положением о закупках, признаются участниками запроса предложений и допускаются к участию в оценке, сопоставлению заявок участников запроса предложений и к подведению итогов. Результаты рассмотрения заявок на участие в запросе предложений фиксируются в протоколе рассмотрения заявок на участие в запросе предложений.

Согласно протоколу оценки и сопоставления заявок №2328980 от 25.03.2022 №2 на участие в закупочной процедуре подано 3 заявки, допущенные к участию в закупке, АО «ДонГис» присвоено 89,78 баллов, ООО «ДПК»-72,7 баллов, ООО «Архитектурное бюро «Аттик» - 60 баллов. В соответствии с Положением о закупке запрос предложений признан состоявшимся. По результатам оценки и сопоставления заявок участников принято решение заключить договор с АО «ДонГис».

Относительно доводов жалобы ООО «ДПК» о несогласии с определением победителя закупочной процедуры, Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает следующее.

Согласно ч. 5 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) Член саморегулируемой организации самостоятельно при необходимости увеличения размера внесенного им вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до следующего уровня ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам, предусмотренного частью 11 или 13 статьи 55.16 настоящего Кодекса, обязан вносить дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в порядке, установленном внутренними документами саморегулируемой организации.

В соответствии с ч. 11 ст. 55.16 ГрК РФ минимальный размер вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена саморегулируемой организации в области инженерных изысканий или саморегулируемой организации в области архитектурно-строительного проектирования, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации с использованием конкурентных способов заключения договоров, в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации составляет:

1) сто пятьдесят тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает двадцать пять миллионов рублей (первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

2) триста пятьдесят тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не

превышает пятьдесят миллионов рублей (второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

3) два миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает триста миллионов рублей (третий уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

4) три миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам составляет триста миллионов рублей и более (четвертый уровень ответственности члена саморегулируемой организации).

В силу ч. 13 ст. 55.16 ГрК РФ минимальный размер вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров, в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации составляет:

1) двести тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает шестьдесят миллионов рублей (первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

2) два миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает пятьсот миллионов рублей (второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

3) четыре миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает три миллиарда рублей (третий уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

4) семь миллионов рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает десять миллиардов рублей (четвертый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

5) двадцать пять миллионов рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам составляет десять миллиардов рублей и более (пятый уровень ответственности члена саморегулируемой организации).

Материалами дела установлено, что 22.03.2022 АО «ДонГис» подана заявка на участие в закупочной процедуре. В составе заявки участником - АО «ДонГис» приложена выписка из реестра членов саморегулируемой организации от 04.03.2022 № 323, основанная на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации (СРО-П-153-30032010), согласно которой сведения об уровне ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, и стоимости работ по одному договору, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда: стоимость работ по одному договору не превышает 25 000 000, 00 руб. (первый уровень); сведения об уровне ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, и предельному размеру обязательств по таким договорам, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств: предельный размер обязательств по договорам не превышает 300 000 000,00 руб. (третий уровень).

При этом, члены СРО в случае необходимости самостоятельно вправе самостоятельно увеличивать свой уровень ответственности в целях заключения новых договоров в соответствии с ч. 5 ст. 55.8 ГрК РФ.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о том, что исходя из анализа положений градостроительного законодательства на момент подачи заявки участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации и, в случае признания его победителем и необходимости повышения уровня ответственности самостоятельно, с момента признания победителем и до момента заключения договора, вправе внести денежные средства в компенсационный фонд возмещения вреда и повысить уровень ответственности.

Как установлено материалами дела, участником АО «ДонГис» внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда: стоимость работ по одному договору не превышает 300 000 000, 00 руб., что соответствует третьему уровню ответственности, при этом взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств: предельный размер обязательств по договорам не превышает 300 000 000,00 руб., что также соответствует третьему уровню ответственности (выписка из реестра членов саморегулируемой организации от 14.03.2022 №574 (СРО-П-153-30032010)).

Таким образом, в действиях Комиссии по осуществлению закупок нарушений Закона о закупках не установлено, следовательно, Комиссия Хабаровского УФАС России признает доводы жалобы Заявителя необоснованными.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа

установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Дальневосточная проектировочная компания» на действия заказчика – Фонда Хабаровского края по защите прав граждан-участников долевого строительства при несостоятельности (банкротстве) застройщиков при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ на проведение инженерных изысканий, разработку (корректировку) проектной и рабочей документации по объекту незавершенного строительства: «Бизнес-центр с группой жилых домов по ул. Кавказской и набережной реки Амур». II этап строительства. Жилой дом по ГП7 с пристроенной автостоянкой». (ID-Объекта: р-33751) (извещение №32211211929) - **необоснованной.**

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.