

РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-1895/2021

30.09.2021 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

...

рассмотрев посредством ВКС жалобу Общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙТРАСТ» (далее – ООО «СТРОЙТРАСТ») (вх. № 16992э от 21.09.2021) на действия заказчика ФГАОУ ВО «Новосибирский национальный исследовательский государственный университет» (далее – НГУ) при проведении закупки на выполнение работ по капитальному ремонту здания общежития с блоком обслуживания и переходом (общежитие №8/1) по адресу: Новосибирская область, г. Новосибирск, Советский район, ул. Пирогова,20) (извещение № 32110381321 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>),

в отсутствие ...

в присутствии ...

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО «СТРОЙТРАСТ» (вх. № 16992э от 21.09.2021) на действия заказчика НГУ при проведении закупки на выполнение работ по капитальному ремонту здания общежития с блоком обслуживания и переходом (общежитие №8/1) по адресу: Новосибирская область, г. Новосибирск, Советский район, ул. Пирогова,20) (извещение № 32110381321 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>).

Заявитель сообщает следующее.

Согласно ч. 1 ст. 48 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) 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».

Согласно ч. 1 ст. 55.4 ГК РФ некоммерческая организация вправе приобрести статус саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, или саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, при условии соответствия некоммерческой организации в том числе требованию о наличии у некоммерческой организации компенсационного фонда возмещения вреда, сформированного в размере, установленном статьей 55.16 настоящего Кодекса.

Согласно ч. 12 ст. 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации

(далее- ГрК РФ) минимальный размер вноса в компенсационный фонд возмещения вреда на одного члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации составляет:

1) сто тысяч рублей в случае, если член саморегулируемой организации планирует осуществлять строительство, реконструкцию (в том числе снос объекта капитального строительства, его частей в процессе строительства, реконструкции), капитальный ремонт объекта капитального строительства (далее в целях настоящей части - строительство), стоимость которого по одному договору не превышает шестьдесят миллионов рублей (первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

2) пятьсот тысяч рублей в случае, если член саморегулируемой организации планирует осуществлять строительство, стоимость которого по одному договору не превышает пятьсот миллионов рублей (второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации)».

Согласно п. 3.2. Приказа от 4 марта 2019 г. № 86 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации» указанная выписка так же должна содержать 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.

Заказчиком не установлены требования о наличии взносов в фонд возмещения вреда, как того требует ч. 12 ст. 55.16 ГрК РФ, что противоречит действующему законодательству.

Действия Заказчика нарушают требований п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Довод подтверждается решениями ФАС России от 05.07.2021 г. по делу № 17/06/105-589/2021 и от 29.07.2021 по делу № 17/06/105-776/2021.

2. Заказчиком сформированы излишние требования к товару используемому при выполнении работ.

Предметом Закупки является выполнение работ по капитальному ремонту здания общежития с блоком обслуживания и переходом (общежитие №8/1) по адресу: Новосибирская область, г. Новосибирск, Советский район, ул. Пирогова, 20, в связи с чем потребность заказчика выражается в получении итогового результата – надлежащего выполнения работ в соответствии с требованиями Технического задания. В свою очередь, материалы, подлежащие использованию при выполнении работ, не являются непосредственным предметом закупки. Соответственно, если предметом закупки не являются материалы (которые участники самостоятельно не производят, а закупают у других лиц), то Заказчику при составлении документации нет необходимости переписывать содержание

регламентированных стандартных требований в документацию, а достаточно лишь указать, что предложения, выдвигаемые участниками, должны соответствовать ГОСТу, международным стандартам и иным техническим регламентам в зависимости от товара.

Способ описания конкретных показателей установлен Заказчиком таким образом, что участники Закупки для того, чтобы сформировать свое предложение в составе заявки должны прибегнуть к химическому анализу свойств товара, заявляемого в составе заявки, или располагать на этапе подачи заявки конкретным паспортом качеством, техническими условиями на определенный товар в целях корректного заполнения заявок на участие в Закупке, что подтверждается требованиями к качественным и иным характеристикам к конкретным товарам.

Заказчиком уже в документации предъявлено к участникам закупки требование о необходимости соответствия товара определенным государственным стандартам, то Заказчику нет необходимости предъявлять к участникам закупки дублировать такие положения в заявках, поскольку потребность заказчика будет удовлетворена в том числе и посредством выражения участниками закупки согласия на оказание услуг, выполнение работ с использованием товаров, соответствующих требованиям Приложения №1, учитывая, что предметом обязательств по контракту выступает выполнение работ, а не поставка товара.

Положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки. В связи с чем требования Заказчика о подробном описании в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химического состава и (или) компонентов товара и (или) показателей технологии производства, испытаний товара и (или) показателей, значения которых становятся известными только при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Названный правовой подход, изложенный в п. 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, поддержан Верховным Судом Российской Федерации в решении от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287, в котором Суд указал, что желание заказчика требовать от участника закупки подробного описания в заявке различных показателей значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции.

Допустимым может являться установление в документации условий, при которых участники закупки вправе предоставить в составе заявки свое согласие выполнения работ с использованием товаров, в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые заказчик сформировал на основании своей потребности в (Раздел 5) или предоставить участнику Закупки возможность воспроизводить требования изложенные заказчиком в документации в разделе 5 в составе заявки (без изменений и/или без применения инструкции по заполнению заявки), что также позволит сформировать участнику Закупки свое предложение, отвечающее потребности заказчика.

В разделе 5 установлено:

<p>Лист гипсоволокнистый влагостойкий ГВЛВ, толщина 10 мм</p>	<ul style="list-style-type: none"> • коэффициент теплопроводности (при плотности от 1000 до 1200 кг/м) – от 0,22 до 0,36 Вт/м°С; • Коэффициент теплоусвоения – не более 6,2 Вт/м°С; • Предел прочности при изгибе – не менее 5,3 МПа; Твердость по Бринеллю – не менее 20 МПа; • Водопоглощение внешней поверхностью листов ГВЛВ – не более 1 кг/м за 1 ч; • Коэффициент паропроницаемости – 0,12 Мг/м - ч - Па; • Удельная эффективность естественных радионуклидов – не более 370 Бк/кг.
<p>Отражающая изоляция "Пенофол 2000" тип: А или эквивалент, С односторонним фольгированием, толщина 10 мм</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Коэффициент теплового отражения поверхности: не менее 97 %; • Коэффициент оптического отражения поверхности: не менее 90%; • Индекс снижения приведенного уровня ударного шума: не менее 20 дБ; • Коэффициент теплопроводности при 20 °С: не более 0,049 Вт/м°С; • Группа горючести: не ниже Г1.
<p>Плиты минераловатные "Венти Баттс" ROCKWOOL или эквивалент</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Должны быть предназначены для применения в качестве теплоизоляционного слоя в навесных фасадных системах с воздушным зазором при однослойном выполнении изоляции или в качестве наружного слоя при двухслойном выполнении изоляции; • Группа горючести: НГ; • Класс пожарной опасности материала: КМ0; • Теплопроводность: не более 0,05 Вт/(м·К); • Паропроницаемость: не менее 0,30 мг/(м*ч*Па); • Водопоглощение при кратковременном и частичном погружении: не более 1 кг/м2.
<p>Цилиндры теплоизоляционные минераловатные М- 100, на синтетическом связующем, кашированные алюминиевой фольгой, толщина 50 мм</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Материал: базальтовая (каменная) вата; • Плотность: 100-120 кг/м3; • Горючесть: НГ; • Теплопроводность: не более 0,035 Вт/(м*К); • Диаметр: 42 мм; 60 мм; 76 мм; 89 мм; • Толщина: 50 мм; • Класс пожарной опасности: КМ1.

Документация Заказчика в настоящем случае содержит излишние показатели, определяющие потребности Заявителя, способные привести к искусственному сужению количества потенциальных участников закупки, действия Заказчика нарушают требования п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, а закупочная документация подлежит корректировке в целях упорядочивания заказчиком требований в соответствии собственной потребностью и обеспечения ясного и четкого отражения требований к содержанию заявок участников закупки.

НГУ представил следующие возражения на доводы жалобы.

Заявитель - ООО «Стройтраст» - считает, что Заказчик при проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту здания общежития с блоком обслуживания и переходом (общежитие №8/1) по адресу: Новосибирская область, г. Новосибирск, Советский район, ул. Пирогова, 20, нарушил:

1. п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, не установив требования о наличии взносов в фонд возмещения вреда, как того требует ч. 12 ст. 55.16 Градостроительного кодекса;
2. Заказчиком сформированы излишние требования, в том числе заставляющие участников описать в заявке химические свойства товара, компоненты товара, показатели технологии производства, которые становятся известными только при испытании конкретной партии, используемых при выполнении работ товаров.

Заказчик считает доводы Заявителя несостоятельными по следующим причинам.

1. Согласно п. 1.5 проекта договора, являющемуся неотъемлемой частью документации, «Подрядчик подтверждает наличие на момент подписания Договора членства в саморегулируемой организации, допусков, разрешений, лицензий на право производства работ, являющихся предметом настоящего Договора, требуемых законодательству РФ, и обязуется обеспечить их продление в течение всего срока действия Договора». Таким образом, Заказчиком установлена необходимость наличия при заключении договора не только взносов в фонд возмещения вреда, но и компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств.
2. По мнению Заявителя, Заказчик в документации должен был указать конкретные показатели, то есть дать участнику «возможность воспроизводить требования изложенные заказчиком ... в составе заявки (без изменений...)». Данная позиция напрямую противоречит требованиям п. 2 ч. 6.1 ст. 3 Федерального закона 223-ФЗ: «в описание предмета закупки не должны включаться <...> требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки».

Указание фиксированных параметров товаров, характеристики которых указаны в Подразделе 5.1 Технические характеристики оборудования и основных материалов (при условии, что потребностям Заказчика подходят диапазоны параметров), безусловно ограничило бы ассортимент материалов, которые могли бы быть использованы при выполнении работ по капитальному ремонту, а значит повлекло бы необоснованное ограничение конкуренции.

Также Заказчику не удалось найти в документации требований к химическим свойствам товара или требования к технологиям производства товара, которые потребовали бы от Участника физического анализа какого-либо товара на этапе подачи заявки.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

НГУ осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Законом о закупках, на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Новосибирский национальный исследовательский государственный университет» (Новосибирский государственный университет, НГУ), утвержденного решением наблюдательного совета.

14.06.2021 г. в Единой информационной системе в сфере закупки (далее - ЕИС) НГУ опубликовал извещение № 32110381321 о проведении закупки на выполнение работ по капитальному ремонту здания общежития с блоком обслуживания и переходом (общежитие №8/1) по адресу: Новосибирская область, г. Новосибирск, Советский район, ул. Пирогова, 20) (извещение № 32110381321 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>).

Начальная (максимальная) цена договора: 292 410 931,68 руб.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Законом о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно п. 16.1 Информационной карты открытого конкурса в электронной форме на момент заключения договора Участник закупки должен быть членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства. Участник закупки - Член СРО должен иметь право выполнять работы как минимум в отношении объектов капитального строительства (кроме опасных, технически сложных и уникальных объектов, а также объектов использования атомной энергии).

Согласно ч. 5 ст. 4 Законом о закупках проект договора, является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке.

Согласно п. 1.5 проекта договора Подрядчик подтверждает наличие на момент подписания Договора членства в саморегулируемой организации, допусков, разрешений, лицензий на право производства работ, являющихся предметом настоящего Договора, требуемых согласно законодательству РФ, и обязуется обеспечить их продление в течение всего срока действия Договора.

Частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса РФ (далее – ГрК РФ) определено, что 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 ГрК РФ 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.

В силу части 1 статьи 55.16 ГрК РФ саморегулируемая организация в целях обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации по обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда личности или имуществу гражданина, имуществу юридического лица вследствие разрушения, повреждения здания, сооружения либо части здания или сооружения, формирует компенсационный фонд возмещения вреда. Саморегулируемая организация в пределах средств компенсационного фонда возмещения вреда несет солидарную ответственность по обязательствам своих членов, возникшим вследствие причинения вреда, в случаях, предусмотренных статьей 60 настоящего Кодекса.

Согласно пункту 1 части 11 статьи 55.6 ГрК РФ индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, в отношении которых принято решение о приеме в члены саморегулируемой организации, в течение семи рабочих дней со дня получения уведомления, указанного в части 10 настоящей статьи, обязаны уплатить в полном объеме взнос в компенсационный фонд возмещения вреда.

Согласно части 2 статьи 55.16 ГрК РФ саморегулируемая организация в случаях, установленных настоящим Кодексом, в целях обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации по обязательствам, возникшим вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения ими

обязательств по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда или договорам подряда на осуществление сноса, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, дополнительно формирует компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в случаях, предусмотренных частями 2 и 4 статьи 55.4 настоящего Кодекса. Саморегулируемая организация в пределах средств компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств несет субсидиарную ответственность по обязательствам своих членов в случаях, предусмотренных статьей 60.1 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 3 статьи 55.16 ГрК РФ не допускается освобождение члена саморегулируемой организации от обязанности внесения взноса в компенсационный фонд возмещения вреда, в том числе за счет его требований к саморегулируемой организации, а также освобождение члена саморегулируемой организации, подавшего заявление о намерении принимать участие в заключении договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров, от обязанности внесения взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в случае, если саморегулируемой организацией принято решение о формировании такого компенсационного фонда.

Таким образом, в соответствии с требованиями установленными Градостроительным Кодексом Российской Федерации компенсационный фонд возмещения вреда формируется в саморегулируемой организации в обязательном порядке.

Из приведенных норм действующего законодательства следует, что любой член саморегулируемой организации обязан уплачивать взносы в компенсационный фонд возмещения вреда, который в свою очередь является обязательным для саморегулируемой организации и участник саморегулируемой организации не может быть освобожден от обязанности внесения взноса в компенсационный фонд возмещения вреда.

При этом действующим законодательством не установлена обязанность по указанию в документации об электронном конкурсе требования о наличии взносов в компенсационный фонд возмещения вреда, при установленном требовании о членстве в саморегулируемой организации.

Относительно довода подателя жалобы о том, что Заказчиком сформированы излишние требования к товару используемому при выполнении работ установлено следующее.

Согласно пункту 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен указывать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о

конкурентной закупки должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Разделом 5 Конкурсной документации установлены требования к материалам и оборудованию, применяемым для выполнения работ. Указанные требования содержат диапазоны показателей.

Также в конкурсной документации не установлены требования к химическим свойствам товара или требования к технологиям производства товара, которые потребовали бы от участника физического анализа какого-либо товара на этапе подачи заявки. При этом информация о характеристиках товара содержится в инструкциях, паспортах материалов.

Подателем жалобы ООО «СТРОЙТРАСТ» Комиссии Новосибирского УФАС России не представлено достаточных доказательств, что указанные в Конкурсной документации требования к материалам и оборудованию при выполнении работ, не соответствуют потребностям НГУ и являются излишними, способными привести к искусственному сужению количества потенциальных участников закупки.

Таким образом, в действиях НГУ при проведении закупки на выполнение работ по капитальному ремонту здания общежития с блоком обслуживания и переходом (общежитие №8/1) по адресу: Новосибирская область, г. Новосибирск, Советский район, ул. Пирогова,20) (извещение № 32110381321 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>) не усматривается нарушение порядка организации и проведения торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СТРОЙТРАСТ» (вх. № 16992э от 21.09.2021) на действия заказчика НГУ при проведении закупки на выполнение работ по капитальному ремонту здания общежития с блоком обслуживания и переходом (общежитие №8/1) по адресу: Новосибирская область, г. Новосибирск, Советский район, ул. Пирогова,20) (извещение № 32110381321 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.