

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-938/2022

«08» августа 2022 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Заместителя председателя комиссии:

<...>;

<...>;

Членов комиссии

<...>

при рассмотрении жалобы с использованием системы видеоконференцсвязи,

при участии:

- <...> - представителя Государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская областная детская клиническая больница имени Ю.А. Атаматова» (доверенность № <...> от <...>);

- <...> - представителя Государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская областная детская клиническая больница» (доверенность № <...> от <...>),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Сибирский тендер» и материалы жалобы № 042/07/3-938/2022,

У С Т А Н О В И Л А:

29.07.2022 г. Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Сибирский тендер» (далее – ООО «Сибирский тендер», Заявитель) (вх. № 4417 э) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская областная детская клиническая больница имени Ю.А. Атаманова» (далее – ГАУЗ

«КОДКБ», Заказчик) при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту кабинетов 3-го этажа и лестницы здания поликлиники № 2 ГАУЗ КОДКБ им. Ю.А. Атаманова по адресу: г. Кемерово, пр. Ленинградский, д. 12. Извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) и электронной торговой площадке rts-tender.ru (далее – ЭТП «РТС-Тендер») <https://rts-tender.ru> 14.07.2022 г. под № 32211548798 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, закупочная документация Заказчика не соответствует требованиям действующего законодательства РФ, ограничивает конкуренцию, а именно: неправомерно установлен срок действия выписки из реестра членов саморегулируемых организаций, в описании объекта закупки неправомерно отсутствует словосочетание «или эквивалент». Также Заказчик нарушил требования Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 № 925 в части приоритета товаров российского происхождения.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 01.08.2022 г. № 05/4959 рассмотрение жалобы № 042/07/3-938/2022 было назначено на 08.08.2022 года в 11 часов 15 минут дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: ГАУЗ «КОДКБ», ООО «Сибирский тендер» и ЭТП «РТС-Тендер».

05.08.2022 г. в адрес Кемеровского УФАС России от заказчика - ГАУЗ «КОДКБ» поступил отзыв на жалобу ООО «Сибирский тендер» с приложенными материалами, касающимися спорных вопросов по данному аукциону в электронной форме.

Также поступило ходатайство от Заказчика об участии в рассмотрении жалобы № 042/07/3-938/2022 с использованием системы видеоконференцсвязи.

На заседание Комиссии по рассмотрению жалобы № 042/07/3-938/2022 08.08.2022 г. Заявитель не представил ходатайство об участии в дистанционном рассмотрении данной жалобы с использованием системы видеоконференцсвязи. Ходатайство о рассмотрении данной жалобы в отсутствие представителя заявителя в адрес Кемеровского УФАС России также не поступало.

Поскольку уведомление о принятии жалобы к рассмотрению было направлено по адресу электронной почты Заявителя, указанному в тексте жалобы, Комиссия считает возможным рассмотреть жалобу № 042/07/3-938/2022 в отсутствие представителя заявителя.

На заседании Комиссии по рассмотрению жалобы № 042/07/3-938/2022 08.08.2022 г. посредством видеоконференцсвязи, представитель Заказчика поддержал доводы, ранее изложенные в отзыве на жалобу ООО «Сибирский тендер» и отметил своё несогласие с доводами данной жалобы. Представитель Заказчика отметил, что поскольку начальная (максимальная) цена договора превышает десять миллионов рублей, то у участника закупки должен быть допуск саморегулируемой организации. Вместе с тем, участник закупки может привлечь к выполнению работ по данному договору субподрядчика, который имеет допуск саморегулируемой организации.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что права и законные интересы заявителя нарушены не были, т.к. ООО «Сибирский тендер» изначально не мог принять участие в данной закупке, не имея соответствующий допуск и не являясь членом саморегулируемой организации. Также представитель Заказчика указал, что материалы, товары, указанные в Документации имеются в наличии в торговом обороте.

Подробно доводы Заказчика закупки изложены в отзыве на жалобу ООО «Сибирский тендер» (вх. № 2450 от 05.08.2022).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-938/2022, и заслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Проведение аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту кабинетов 3-го этажа и лестницы здания поликлиники № 2 ГАУЗ КОДКБ им. Ю.А. Атаманова по адресу: г. Кемерово, пр. Ленинградский, д. 12, назначено в соответствии с планом закупки товаров, работ, услуг Заказчика на 2022 год, утвержденным главным врачом ГАУЗ «КОДКБ» и размещенным на Официальном сайте под № 1621, что подтверждается скриншотом с данного сайта.

Приказом главного врача ГАУЗ «КОДКБ» от 14.01.2021 № 38/1 «О создании комиссии по осуществлению закупок для нужд ГАУЗ «КОДКБ» создана комиссия для проведения процедур по закупке для нужд вышеуказанного хозяйствующего субъекта (далее – Закупочная комиссия).

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц для нужд ГАУЗ «КОДКБ», утвержденным 11.05.2022 г. Председателем наблюдательного совета (далее – Положение о закупках), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Порядок и условия осуществления процедуры закупки продукции посредством аукциона регулируются разделом 15 Положения о закупках.

Документация о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту кабинетов 3-го этажа и лестницы здания поликлиники № 2 ГАУЗ КОДКБ им. Ю.А. Атаманова по адресу: г. Кемерово, пр. Ленинградский, д. 12, разработана в соответствии с Положением о закупках и утверждена исполняющим обязанности главного врача ГАУЗ «КОДКБ» 14.07.2022 (далее – Документация).

14.07.2022 г. заказчиком - ГАУЗ «КОДКБ» на Официальном сайте было размещено извещение № 32211548798 о проведении закупки способом аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту кабинетов 3-го этажа и лестницы здания поликлиники № 2 ГАУЗ КОДКБ им. Ю.А. Атаманова по адресу: г. Кемерово, пр. Ленинградский, д. 12.

В соответствии с Извещением и Документацией, опубликованной на Официальном сайте:

- дата и время окончания подачи заявок на участие в закупке: 01.08.2022 до 05:00 (время московское);
- дата рассмотрения первых частей заявок: 01.08.2022;
- дата и время проведения аукциона: 04.08.2022 до 06:00 (время московское);
- дата подведения итогов: 04.08.2022 г.

Согласно извещению начальная (максимальная) цена договора составляла 12 226 453,00 руб., включая НДС.

В соответствии с протоколом от 01.08.2022 № 32211548798 -1 рассмотрения первых частей заявок на участия в аукционе в электронной форме, на момент окончания срока подачи заявок (до 05:00 МСК 01.08.2022 г.) было подано 2 (две) заявки, которые были признаны соответствующими требованиям Документации и допущены к участию в аукционе.

Согласно протоколу от 04.08.2022 № 32211548798-2 рассмотрения вторых частей заявок на участия в аукционе в электронной форме (итоговый протокол) к аукциону были допущены следующие заявки, а именно: заявка № 1 ООО «Строительная компания «Апрель» с ценовым предложением 11 737 394,92 руб. с НДС, заявка № 2 ООО «Стройкомплекс Техника» с ценовым предложением 11 798 527,18 руб. с НДС. Закупочная комиссия приняла решение: признать победителем в проведении аукциона в электронной форме - ООО «Стройкомплекс Техника».

По состоянию на 08.08.2022 г. договор по результатам рассматриваемой закупки не заключен.

Согласно части 1 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 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.

В силу части 2 статьи 52 Градостроительного Кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не

установлено настоящей статьей.

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

В Извещении и Документации по рассматриваемой закупке установлено, что начальная (максимальная) цена договора составляет 12 226 453,00 руб., т.е. превышает десять миллионов рублей. Следовательно, у участника данной закупки должен быть обязательный допуск саморегулируемой организации.

В соответствии с частью 4 статьи 55.17 ГрК РФ саморегулируемая организация обязана предоставить по запросу заинтересованного лица выписку из реестра членов саморегулируемой организации в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

В подпункте 12 пункта 18 Информационной карты Документации определено, что вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие документы и сведения, в том числе, действующую выписку из реестра членов саморегулируемой организации (или ее копия)*, полученную не более чем за один месяц до даты подачи заявки на участие в настоящем электронном аукционе, подтверждающую, что участник закупки является членом саморегулируемой организации (СРО), основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство. Указанный документ должен подтверждать соответствие участника закупки требованию, изложенному в пункте 31 настоящей Документации об электронном аукционе.

Пунктом 31 Информационной карты Документации установлено, что Участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство.

Следует отметить, что выписка из реестра членов саморегулируемой организации должна быть действительна на дату подачи заявки участником закупки.

Таким образом, формулировка в части сроков получения участником закупки выписки из реестра членов саморегулируемой организации, и формулировка, указанная в подпункте 12 пункта 18 Информационной карты Документации и установленная частью 4 статьи 55.17 ГрК РФ не противоречат друг другу, а довод Заявителя относительно нарушения Заказчиком в Документации требования к сроку выписки из реестра членов саморегулируемой организации является необоснованным.

В силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара,

требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В соответствии с пунктом 3 части 6.1 Закона о закупках в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)".

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-938/2022 Комиссией выявлено, что в пункте 8 Информационной карты Документации «Описание объекта закупки» Заказчик установил следующие требования к товарам, используемым для выполнения строительных и ремонтных работ на рассматриваемом объекте, а именно:

- в подпунктах 19, 36, 44, 59, 66 вторая окраска стен, оклеенных стеклообоями, красками (на 2 раза) краска LUJA. ТИККУРИЛА (56,9/8*2, 72/8*2);
- в подпункте 24 укладка сетки на пол Сетка стеклотканная SSA 1364 4 SM, 4x4 мм, штукатурная, армирующая, фасадная (109,5*1,224);
- в подпункте 58 оклейка обоями стен по монолитной штукатурке и бетону простыми и средней плотности Стеклообои, MERMET, рогожка (186,4*1,13);
- в подпунктах 18, 35, 43 оклейка обоями стен по монолитной штукатурке и бетону простыми и средней плотности Обои виниловые моющиеся, VETERMAN, (887,8*1,13, 72*1,13).

Аналогичное указанному выше требование в товарам Заказчик установил также в пункте 8 Извещения.

На основе информации содержащейся в открытых источниках сети «Интернет» Комиссия выявила, что вышеперечисленные товары являются товарами иностранного производства, а именно:

- страной происхождения краски LUJA. ТИККУРИЛА является Финляндия;
- страной происхождения сетки стеклотканной SSA 1364 4 SM является Латвия;
- страной происхождения стеклообоев MERMET, рогожка является Франция;
- страной происхождения обоев виниловых VETERMAN является Германия.

Информация о странах происхождения вышеперечисленных товаров подтверждается в том числе, представленными Заявителем сертификатами соответствия и свидетельствами о государственной регистрации товара.

На основании анализа документов рассматриваемой закупки Комиссия

установила, что в Извещении и Документации по данному аукциону у Заказчика отсутствует обоснование выбора товаров с вышеуказанными конкретными товарными знаками и указание на необходимость использования при проведении капитального ремонта рассматриваемого объекта, именно этих фирменных наименований товаров.

Также Комиссией установлено, что Заказчик в описании предмета закупки при указании вышеназванных товарных знаков не использует словосочетание "или эквивалент".

Следует отметить, что все вышеуказанные товары производятся в странах, которые ввели санкции в отношении России, в связи, с чем их поставка на территорию Российской Федерации ограничена или полностью прекращена. Следовательно, для потенциального участника рассматриваемой закупки приобретение товаров иностранного происхождения и возможность выполнения ими ремонтных работ в настоящее время затруднена.

Согласно информации из официальных источников в сети «Интернет» 24.06.2022 г. американский холдинг PPG Industries, Inc. в состав которого входит финский производитель лакокрасочной продукции ТИККУРИЛА заявил о своем уходе из России.

По мнению Комиссии, установление в Документации вышеуказанного описания предмета закупки и требования к товарам, используемым для выполнения строительных и ремонтных работ на рассматриваемом объекте лишает потенциального участника закупки возможности принять участие в данном аукционе и предложить к использованию товары отечественного производства со схожими потребительскими характеристиками, что может повлечь за собой необоснованное ограничение количества участников закупки и может привести к невозможности исполнения обязательств по заключенному по результатам закупки договору.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу, что включение Заказчиком в пункт 8 «Описание объекта закупки» Извещения и Документации требования в отношении товарных знаков иностранных производителей, отсутствие в Документации словосочетания «или эквивалент» создает несправедливые условия для участников закупки, не позволяют предложить альтернативную продукцию, ограничивают количество участников Закупки и может привести к ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки, и как следствие противоречит требованиям пункта 2 части 1, пунктов 2, 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, доводы заявителя в части установления в описании объекта закупки Документации (пункт 8) требований к используемому при выполнении работ товару, ограничивающих количество участников Закупки, не позволяющих участникам закупки предложить альтернативную продукцию отечественного производителя и ограничивающих конкуренцию, являются правомерными и обоснованными.

Согласно пункту 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить, в том числе, приоритет, включая минимальную долю закупок, товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых,

оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Приоритет товаров российского происхождения при проведении закупочных процедур установлен в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами (далее – Постановление № 925).

В процессе рассмотрения жалобы № 042/07/3-938/2022 Комиссией установлено, что Заказчик в Документации, а именно, в подпунктах 34.1 – 34.10 пункта 34 Документации подробно прописал положения и требования Постановлением № 925.

Так, в подпункте 34.1 пункта 34 Документации ГАУЗ «КОДКБ» определило, что при проведении настоящей закупки применяются правила, установленные Постановлением № 925.

В соответствии с подпунктом 34.10 пункта 34 Документации настоящие правила данного раздела применяются при проведении соответствующих процедур, а именно: при рассмотрении заявок на участие в закупке их последующую оценку, а также при заключении договора.

Вместе с тем, Комиссия выявила, что Заявитель в тексте рассматриваемой жалобы № 042/07/3-938/2022 не указал в чем конкретно, по его мнению, выразилось нарушение Заказчиком положений Постановления № 925.

Таким образом, довод Заявителя в части нарушения Заказчиком положений Постановления № 925 является ошибочным и необоснованным.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или 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 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Сибирский тендер» на действия заказчика ГАУЗ «КОДКБ имени Ю.А. Атаманова» при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту кабинетов 3-го этажа и лестницы здания поликлиники № 2 ГАУЗ «КОДКБ им. Ю.А. Атаманова» по адресу: г. Кемерово, пр. Ленинградский, д. 12 (извещение №

32211548798), обоснованной.

2. Признать Заказчика нарушившим требования пункта 2 части 1, пунктов 2, 3 части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать предписание Заказчику о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, а именно; аннулировать процедуру аукциона в электронной форме (извещение ЕИС № 32211548798).

4. Передать должностному лицу материалы жалобы для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении Заказчика - ГАУЗ «КОДКБ имени Ю.А. Атаманова».

Заместитель председатель комиссии: <...>

<...>

Члены Комиссии:

<...>

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.