

Акционерное общество "СБЕРБАНК-АСТ"

ko@sberbank-ast.ru

Индивидуальный предприниматель
А.В.В.

Администрация муниципального
образования город Донской
ased_mo_donskoy@tularegion.ru

Государственное казенное
учреждение Тульской области "Центр
организации закупок"
Ленина пр-кт, д.2, г. Тула, 300041
coz@tularegion.ru

ИЕНИЕ

делу № 071/06/106-455/2024

03 июня 2024 года

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу индивидуального предпринимателя А.В.В. (далее – Заявитель, Индивидуальный предприниматель, ИП А.В.В.) (вх. № 3294/24 от 29.05.2024) на действия администрации муниципального образования город Донской (далее – Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по вывозу строительного мусора после сноса или обрушения многоквартирных домов, признанных аварийными, на территории муниципального образования город Донской (закупка № 0366200035624003577) (далее – Закупка), руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила), при участии посредством видеоконференцсвязи:

- представителя государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Уполномоченное учреждение) на основании доверенности;

- представителей Индивидуального предпринимателя на основании доверенности;

в отсутствие представителей Заказчика, уведомленного надлежащим образом о дате, времени рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, извещение о Закупке сформировано с нарушением положений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В документе «Обоснование расчета начальной максимальной цены контракта» извещения о Закупке указано, что начальная максимальная цена контракта определена затратным методом; к обоснованию приложен локальный сметный расчет (смета), в котором указано следующее «Наименование работ и затрат»: утилизация на полигон, предельные цены на платные услуги, оказываемые МБУ «Районное благоустройство», складирование и изоляция строительных и промышленных отходов IV и V классов опасности на городском полигоне ТБО г. Новомосковска.

Индивидуальным предпринимателем направлен запрос на дачу разъяснений положений извещения о Закупке, согласно которому Заявитель просил Заказчика разъяснить, предусмотрена ли утилизация строительного мусора на других полигонах, соответствующих требованиям контракта (Закупки), в том числе расположенных в других регионах или утилизация возможна только на полигоне МБУ «Районное благоустройство».

Заказчиком в Разъяснении положений извещения об осуществлении закупки от 24.05.2024 №РИ1, размещенном в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система, ЕИС), представлен ответ, в котором Заказчик пояснил, что в соответствии с пунктом 1.1. проекта контракта, сметная документация (приложение №2 к контракту), как и Описание объекта Закупки извещения о Закупке (далее – Описание объекта Закупки) (приложение №1 к контракту) являются неотъемлемой частью контракта. Следовательно, по условиям, предусмотренным извещением о Закупке, утилизация, складирование и изоляция строительных отходов IV и V классов опасности возможны только на полигоне, предусмотренном документацией о Закупке.

Заявитель указывает, что данные действия (бездействие) Заказчика по указанию конкретного полигона для утилизации мусора, нарушают права и законные интересы Заявителя и потенциальных участников Закупки, так как у участников может иметься полигон на праве собственности и у них не возникнет потребности в ином полигоне.

В связи с изложенным, Заявитель считает, что Заказчик необоснованно ограничил конкуренцию, установив избыточные требования к выполняемым работам.

Представители Заказчика, Уполномоченного учреждения не согласились с доводами жалобы Заявителя по основаниям, изложенным в письменных и устных возражениях на рассматриваемую жалобу; просили оставить жалобу без удовлетворения.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона, Правилами внеплановой проверки по вопросу соблюдения субъектами контроля требований Закона при проведении Закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение о Закупке со всеми электронными документами (приложениями) 20.05.2024 размещено в единой информационной системе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 10 583 049,22 рублей.

Контракт по итогам Закупки Заказчиком не заключен.

Относительно доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

Согласно части 5 статьи 42 Закона любой участник закупки, зарегистрированный в единой информационной системе, вправе направить с использованием электронной площадки заказчику не более чем три запроса о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки при проведении электронного конкурса и электронного аукциона не позднее чем за три дня до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Не позднее одного часа с момента поступления такого запроса оператор электронной площадки направляет его с использованием электронной площадки заказчику. Не позднее двух дней со дня, следующего за днем поступления заказчику запроса о даче разъяснения положений извещения об осуществлении закупки, заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе разъяснение положений извещения об осуществлении закупки с указанием предмета запроса, но без указания участника закупки, от которого поступил такой запрос. Такие разъяснения не должны изменять суть извещения об осуществлении закупки.

Согласно информации, содержащейся в единой информационной системе, Заказчику направлен запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении Закупки, в котором участник закупки просил разъяснить следующее: «Объект закупки: Выполнение работ по вывозу строительного мусора после сноса или обрушения многоквартирных домов, признанных аварийными, на территории муниципального образования город Донской.

В документе обоснование расчета начальной максимальной цены контракта указано, что цена определена затратным методом, приложен локальный сметный расчет (смета), в котором в строке 72 указано: утилизация на полигон, предельные цены на платные услуги, оказываемые МБУ «Районное благоустройство» табл.1 п.2

складирование и изоляция строительных и промышленных отходов IV и V классов опасности на городском полигоне ТБО г. Новомосковска.

Просим дать разъяснения: утилизация предусмотрена только на полигоне МБУ «Районное благоустройство» или возможна утилизация на других полигонах, соответствующих требованиям контракта (закупки). в том числе других регионов?»

Заказчиком 24.05.2024 в единой информационной системе в сфере закупок опубликованы разъяснения положений извещения об осуществлении Закупки следующего содержания: «В соответствии с ч. 1 ст. 34 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке.

В соответствии с п. 1.1. Проекта контракта, сметная документация (приложение №2 к Контракту), как и описание объекта закупки (Приложение № 1 к Контракту) являются неотъемлемой частью контракта.

Учитывая вышесказанное, по условиям, предусмотренным данным извещением, утилизация, складирование и изоляция строительных отходов IV и V классов опасности возможны только на полигоне, предусмотренном документацией о закупке».

Необходимо отметить, что разъяснения положений извещения об осуществлении закупки являются неотъемлемой частью закупочной документации и должны рассматриваться совместно с ней.

При этом из указанного разъяснения прямо следует позиция Заказчика о том, что утилизация, складирование и изоляция строительных отходов IV и V классов опасности возможны только на полигоне, предусмотренном документацией о Закупке.

На основании части 1 статьи 42 Закона при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки.

Пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона определено, что извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать в виде электронного документа описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

В силу положений пункта 1 части 1 статьи 33 Закона в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Согласно части 2 статьи 33 Закона описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются

максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

На основании части 3 статьи 33 Закона не допускается включение в описание объекта закупки (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Таким образом, описание объекта закупки должно носить объективный характер, то есть быть продиктовано истинными (а не мнимыми) потребностями заказчика, а также исключать любую возможность необоснованного ограничения количества потенциальных участников закупки установлением в закупочной документации заведомо неисполнимых требований либо требований, удовлетворить которые может лишь ограниченный круг лиц (при отсутствии доказательств действительной необходимости в установлении таких требований).

Согласно извещению и иной документации о Закупке в рамках рассматриваемой Закупки предусмотрено выполнение работ по вывозу строительного мусора после обрушения аварийных домов - ОКПД2 43.99.90.190.

Исходя из пункта 4 Описания объекта Закупки, работы должны производиться в соответствии с условиями контракта, в том числе в соответствии с настоящим описанием объекта закупки, сметной документацией (приложение №1), являющейся неотъемлемой частью контракта, с соблюдением строительных норм и правил, правил по ОТ и ТБ, ППБ, СанПиН, и экологическим требованиям по охране окружающей среды, иному действующему законодательству РФ и Тульской области, определяющим требования к работам соответствующего рода, состоянию благоустройства городских территорий, защите окружающей среды.

Вид отхода	Код ФККО
Мусор от сноса и разборки зданий несортированный	8 12 901 01 72 4

Вид и код отхода указаны в соответствии с Федеральным классификационным каталогом отходов, утвержденным Приказом Росприроднадзора от 18.07.2014 N 445 «Об утверждении федерального классификационного каталога отходов»

Согласно пункту 1.1. электронного документа «Проект контракта» извещения о Закупке сметная документация (приложение №2 к контракту), как и Описание объекта Закупки извещения о Закупке (приложение № 1 к контракту) являются неотъемлемой частью контракта.

В соответствии с пунктом 4 Локального сметного расчета на выполнение работ по вывозу строительного мусора от 21.02.2024 (приложение №2 к контракту) в разделе «Наименование работ и затрат» указано следующее: «утилизация на полигон
Предельные цены на платные услуги, оказываемые МБУ «Районное благоустройство» табл.1 п.2 Складирование и изоляция строительных и промышленных отходов IV и V классов опасности на городском полигоне г. Новомосковск», обоснование: постановление администрации муниципального образования город Новомосковск от 02.02.2023 №243 «О внесении изменений в приложение к постановлению администрации муниципального образования город Новомосковск от 20.02.2020 № 425 «Об утверждении предельных цен на платные услуги, оказываемые МБУ «Районное благоустройство».

В соответствии со статьей 8 Закона контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Частью 2 статьи 8 Закона установлено, что конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В рассматриваемом случае, указание на конкретный полигон, используемый для утилизации, складирования и изоляции строительных отходов IV и V классов опасности лишает возможности хозяйствующих субъектов, в частности Заявителя осуществлять свою деятельность по утилизации отходов в соответствии с имеющимися у них лицензиями на размещение отходов, а также предопределяет выбор способа обращения с отходами. При этом обязанность участника закупки осуществлять вывоз строительного мусора именно на конкретный полигон противоречит принципам свободы договора, которые установлены Гражданским кодексом Российской Федерации и исключает из числа потенциальных поставщиков лиц, имеющих интерес добросовестного участника хозяйственного оборота, противоречит целям Закона.

При таких обстоятельствах вышеуказанные действия Заказчика привели к созданию необоснованных препятствий для неограниченного круга участников электронного аукциона, повлекших сокращение их количества ввиду исключения возможности участия в рассматриваемой закупке хозяйствующих субъектов, готовых выполнить работы, отвечающие потребности Заказчика.

Указанное свидетельствует о нарушении пункта 1 части 1, части 2 статьи 33 Закона, пункта 1 части 2 статьи 42 Закона.

Кроме того Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 42 Закона при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее, в том числе требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования).

Исходя из пункта 1 части 1 статьи 31 Закона, при применении конкурентных способов в случаях, предусмотренных пунктами 4, 5, 18, 30, 42, 49, 54 и 59 части 1 статьи 93 Закона, заказчик устанавливает, в том числе следующие единые требования к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 31 Закона информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

На основании части 1 статьи 49 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

В силу пункта 1 статьи 9 Федерального закона от 24.06.1998 N 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее – Закон об отходах производства и потребления), лицензирование деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 N 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании) с учетом положений Закона об отходах производства и потребления.

Пунктом 30 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ (ред. от 29.12.2022) "О лицензировании отдельных видов деятельности" (далее - Закон о лицензировании) предусмотрено, что деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности (за исключением случаев, если сбор отходов I - IV классов опасности осуществляется не по месту их обработки, и (или) утилизации, и (или) обезвреживания, и (или) размещения) подлежит лицензированию.

В соответствии с пунктом 30 статьи 12 Закона о лицензировании Правительством Российской Федерации принято Постановление Правительства РФ от 26.12.2020

№2290 "О лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности" (далее – Постановление Правительства №2290).

Согласно пункту 8 Приложения к Положению о лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и размещению отходов I – IV классов опасности в перечень работ, составляющих деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и размещению отходов I – IV классов опасности входит транспортирование отходов IV класса опасности.

Согласно извещению о Закупке, ее предметом является «Выполнение работ по вывозу строительного мусора после обрушения аварийных домов - ОКПД2 43.99.90.190».

Пунктом 4 Описания объекта Закупки установлено, что перевозка строительного мусора осуществляется Подрядчиком при наличии действующей лицензии по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности с указанием следующих видов работ: транспортирование отходов IV класса опасности (пункт 30 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности", Постановление Правительства РФ от 26.12.2020 №2290 "О лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности").

Таким образом, учитывая вышеизложенное, при осуществлении данной закупки Заказчик в извещении о Закупке обязан установить требования к участникам закупки, осуществляющим деятельность по транспортированию отходов IV класса опасности.

Однако, в нарушение части 5 статьи 31, пункта 12 части 1 статьи 42 Закона в извещении о Закупке указанное выше требование к участникам закупки установлено не было.

Ввиду того, что такие требования отсутствуют, потенциальные участники закупки не обладают достаточной информацией относительно того, каким требованиям они должны соответствовать.

В соответствии с пунктом 1 постановления правительства Тульской области от 23.12.2013 N 788 (ред. от 28.12.2021) «О централизации закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд Тульской области» (далее – Постановление N 788) на государственное казенное учреждение Тульской области «Центр организации закупок» возложены полномочия на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для:

1) государственных заказчиков, государственных бюджетных учреждений, государственных унитарных предприятий;

2) муниципальных заказчиков, муниципальных бюджетных учреждений, муниципальных унитарных предприятий и (или) уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, действующих от имени муниципальных заказчиков,

соответствующих бюджетных учреждений, муниципальных унитарных предприятий и (или) уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, полномочия которых определены решениями органов местного самоуправления, при условии предоставления из бюджета Тульской области межбюджетных трансфертов, имеющих целевое назначение, финансовое обеспечение которых частично или полностью осуществляется за счет указанных межбюджетных трансфертов;

3) автономных учреждений, осуществляющих закупки за счет субсидий на осуществление капитальных вложений в объекты государственной собственности Тульской области (в том числе приобретение недвижимого имущества в государственную собственность Тульской области);

4) бюджетных, автономных учреждений, унитарных предприятий, осуществляющих закупки в пределах, переданных им государственными заказчиками полномочий в порядке, предусмотренном частью 6 статьи 15 Закона.

Приложением к Постановлению N 788 утверждено Положение о порядке взаимодействия заказчиков, а также уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, полномочия которых определены решениями органов местного самоуправления, с государственным казенным учреждением Тульской области "Центр организации закупок" (далее – Положение).

В соответствии пунктом 6 Положения заказчики, в том числе исполняют следующие функции: осуществляют описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают пункт 1 части 1, часть 2 статьи 33, пункт 1 части 2 статьи 42, часть 5 статьи 31, пункт 12 части 1 статьи 42 Закона.

Следовательно, в действиях должностного лица Заказчика, определившего содержание извещения Закупки с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, усматриваются признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена статьей 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Соответственно, рассмотренный довода жалобы, являются обоснованными.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Административным регламентом, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу индивидуального предпринимателя А.В.В.(вх. № 3162/24 от 22.05.2024) на действия администрации муниципального образования город Донской при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по вывозу строительного мусора после сноса или обрушения многоквартирных домов, признанных аварийными, на территории муниципального образования город Донской (закупка № 0366200035624003577) обоснованной.

2. Признать Заказчика нарушившим пункт 1 части 1, часть 2 статьи 33, пункт 1 части

2 статьи 42, часть 5 статьи 31, пункт 12 части 1 статьи 42 Закона.

3. Выдать Заказчику, Уполномоченному учреждению, Аукционной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы данного дела соответствующему должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения в рамках административного производства.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.

2024-2816