

ЖАЛОБА

на положения конкурсной документации (номер извещения 32211664497)

Информация о лице, подавшем жалобу (далее – заявитель):

Наименование	ООО «РЕГИОПРОЕКТ»
Фирменное наименование (при наличии)	
Место нахождения	
Почтовый адрес	
Адрес электронной почты	
Тел/факс	

Указание на закупку:

Номер извещения	32211664497
Наименование объекта закупки	Выполнение работ по ремонту столовой по адресу: г. Москва, площадь Академика Курчатова, д. 1, стр. 111
Способ определения поставщика (исполнителя)	Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства

Информация о лице, действия (бездействия) которого обжалуются:

Наименование	
Юридический адрес (при наличии)	
Место нахождения	
Почтовый адрес	
Номер контактного телефона	
Адрес электронной почты	

Указание на обжалуемые действия (бездействия), нарушающие права заявителя и нормы Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон 223-ФЗ), и доводы жалобы.

1-й довод:

Заказчиком **неправомерно объединены в один лот** проектные работы и строительно-монтажные работы (СМР).

При этом Заказчик вводит в заблуждение потенциальных участников закупки, указывая в наименовании предмета закупки «Выполнение **работ по ремонту** столовой по адресу: г. Москва, площадь Академика Курчатова, д. 1, стр. 111».

Согласно п. 1.3 Технического задания работы необходимо выполнить в 2 этапа в соответствии с графиком выполнения работ:

1-й этап – разработка Технической документации (Проектной документации стадии «Рабочая»).

2-й этап – выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту. (п. 1.1 Проекта договора).

Из условий Технического задания следует, что по данной закупке в один лот объединены работы, относящиеся к разным товарным рынкам.

Так, выполнить проектные работы может лицо, не занимающееся строительством, так как проектирование - достаточно узкоспециализированная сфера, требующая специальных навыков и квалификации. Однако такое лицо не сможет участвовать в данной закупке, так как он не является членом СРО в области СМР.

И наоборот, участники, занимающиеся строительством, могут не иметь опыта и квалификации в области проектных работ.

Тем более, в п. 24 информационной карты Заказчиком установлено требование о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работ, оказание услуги, являющихся предметом закупки от участников закупки:

«1. Установлены требования к участникам закупки в соответствии с ст. 52, 55.8 и 55.16 Градостроительного кодекса РФ, соответствие которым подтверждается документами, указанными в п. 25 Информационной карты настоящей конкурсной документации.

2. Установлены требования к участникам закупки в соответствии с ст. 48, 55.8 и 55.16 Градостроительного кодекса РФ, соответствие которым подтверждается документами, указанными в п. 25 Информационной карты настоящей конкурсной документации».

Также в п. 25 информационной карты установлен исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работ, оказание услуги, являющихся предметом закупки, а именно:

«1. ... в соответствии с ч.2 ст.52 Градостроительного кодекса Российской Федерации участник закупки должен быть членом саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, **в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства** (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, объектов использования атомной энергии)...;

2. ...в соответствии с ч.4 ст.48 Градостроительного кодекса Российской Федерации участник закупки должен быть членом саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, **осуществляющих архитектурно-строительное проектирование** (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, объектов использования атомной энергии)...»

То есть участник одновременно должен обладать соответствующую специальную правоспособность (членство в СРО) и в области строительства, в области проектирования.

Учитывая изложенное, требования Заказчика не позволяют принять в участие в закупке хозяйствующим субъектам, соответствующим потребностям заказчика по отдельным этапам работ, что ведет к ограничению конкуренции.

Практика ФАС России также складывается негативно относительно объединения в один лот строительных работ с иными работами или услугами, технологически или функционально не связанных со строительными работами, если **такое объединение приводит к ограничению конкуренции** (например, Решение ФАС России от 06.08.2020 № 223ФЗ-614/20, Решение ФАС России от 15.02.2021 № 223ФЗ-79/21, Решение ФАС России от 13.11.2020 № 223ФЗ-901/20). Аналогичную позицию по этому вопросу занимает Минэкономразвития РФ. Так, согласно Письму государственного органа от 20.06.2016 г. № Д28и-1544 объединение в составе одной закупки различных по функциональным характеристикам товаров, работ, услуг **влечет за собой ограничение конкуренции ввиду сокращения числа хозяйствующих субъектов, которые могут принять участие в указанной закупке**. Минэкономразвития РФ отмечает, что проектные и строительно-монтажные работы **представлены на разных товарных рынках**, на каждом из которых имеется круг потенциальных участников торгов, готовых выполнить эти работы.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика должны руководствоваться, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Положения ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" устанавливают запрет на ограничение конкуренции между участниками торгов, запроса котировок, запроса предложений путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов или запроса котировок, запроса предложений.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

2-й довод:

Согласно п. 40 информационной карты одним из показателей критерия «Квалификация участника и (или) коллектива его сотрудников, в том числе наличие у участника финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, необходимых для выполнения работ, оказания услуг, опыта участника, связанного с предметом договора, по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема и положительной деловой репутации, наличие специалистов и иных работников определенного уровня квалификации, предлагаемых для выполнения работ, оказания услуг» является «Наличие у участников конкурса специалистов и иных работников определенного уровня квалификации».

По данному показателю Заказчиком оценивается количество специалистов участника закупки по каждому направлению

-Наличие **в штате** участника специалиста по организации архитектурно-строительного проектирования...

- Наличие **в штате** участника по организации инженерных изысканий...

- Наличие **в штате** участника специалиста по организации выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства...

В качестве подтверждения наличия таких специалистов Заказчик требует заверенную участником копию трудового договора и копию трудовой книжки.

Из изложенного следует, что оценке подлежат **только специалисты, находящиеся в штате участников закупки**, т.е. состоящие с участником в трудовых отношениях по ТК РФ, что **исключает возможность** привлечь специалистов на основании заключаемых с ними договоров гражданско-правового характера на оказание услуг.

Применение такого порядка оценки может привести к ограничению конкуренции, так как исключает возможность участия в конкурсе тех лиц, у которых имеются в наличии специалисты, привлеченные по договорам ГПХ согласно ГК РФ.

3-й довод:

Кроме того, по показателю «Наличие у участников конкурса специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» Заказчиком неправомерно установлено условие о наличии в штате участника **специалиста по организации инженерных изысканий**, включенного в Национальный реестр специалистов, осуществляющего по трудовому договору с участником в должности ГИП/ГАП функции **по организации выполнения работ по инженерным изысканиям**.

Однако Техническое задание, а также проект контракта **не содержат** в себе **требований** к выполнению в ходе исполнения контракта **инженерных изысканий**.

Более того, согласно ГрК РФ инженерные изыскания являются самостоятельными от архитектурного проектирования работами и требуют от исполнителей таких работ специальной правоспособности (наличия членства в СРО в области инженерных изысканий).

4-й довод:

В соответствии с условиями конкурсной документации одним из показателей нестоимостного критерия оценки установлен показатель «Наличие у участников конкурса опыта работы, связанного с предметом договора».

По данному показателю Заказчиком оценивается предложение участника об объемах (оценивается суммарный объем выполненных работ сопоставимого характера (работы в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, а также проектирования), исчисляемый в рублях) исполненных участником государственных и/или муниципальных контрактов и/или гражданско-правовых договоров, заключенных по результатам проведенных торгов/закупок в соответствии с Федеральными законами от 05.04.2013 № 44-ФЗ, от 18.07.2011 № 223-ФЗ, сопоставимого характера и объема **за последние 3 года**, предшествующие дате окончания подачи заявок на участие в настоящей закупке.

Однако установление требования к наличию у участников опыта **«за последние 3 года»**, ничем не обусловленное, приведет к ограничению числа участников закупки, у которых имеются исполненные контракты (договоры) ранее установленного Заказчиком срока.

Установление требования к сроку исполнения контракта для оценки опыта считается нарушением согласно сложившейся практике ЦА ФАС России (например, Решение ФАС России от 01.06.2021 г. по делу № 21/44/105/863, Решение ФАС России от 17.02.2021 г. по делу № П-17/21).

Вышеуказанные действия Заказчика по установлению срока исполнения контракта нарушают п.13-14 ч. 10 ст. 4 Федерального закона № 223-ФЗ, принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и

необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленные п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ.

5-й довод:

Также в рамках оценки по показателю «Наличие у участников конкурса опыта работы, связанного с предметом договора» Заказчиком устанавливаются требования к контрактам/договорам, подтверждающим соответствие участника конкурса критериям оценки, которые должны быть заключены исключительно в соответствии с Федеральными законами от 05.04.2013 № 44-ФЗ, от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

Применение в оценке заявок критерия о наличии у участников закупки опыта исполнения только договоров, заключенных в соответствии с Законом о контрактной системе или Законом о закупках, приведет к ограничению конкуренции, так как исключает возможность участия в конкурсе тех лиц, у которых имеются в наличии договоры на субподрядные работы сопоставимого характера.

Как установлено Верховным судом РФ в своем Определении № 301-ЭС19-11536 от 23.07.2019, для определения наличия у участника опыта по выполнению соответствующих работ **не имеет значения – в каком качестве он являлся их исполнителем, в качестве генподрядчика или субподрядчика.**

Тем более, если выполненные участником работы в рамках представленного в составе заявки договора субподряда соответствуют целям заключения договора, на выполнение которых проводится спорная закупка.

Таким образом, вышеуказанное ограничение Заказчиком подтверждения опыта не обусловлено нормами действующего закупочного законодательства и создает преимущества отдельным участникам, что нарушает нормы Федерального закона РФ от 26 июля 2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению ограничения конкуренции.

6-й довод:

Пунктом 28 информационной карты документации предусмотрено, что требования к содержанию, форме, составу заявки на участие в конкурсе в электронной форме установлены согласно разделу 5 Части 1, Части IV конкурсной документации.

Из п. 5.3.1.1 документации следует, что предложение участника закупки в отношении предмета закупки должно содержать указанные в одном из следующих пунктов сведения (в соответствии с формой I части IV документации):

«3) при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, при выполнении, оказании **которых поставляется товар:**

а) согласие, предусмотренное подпунктом 2 настоящего пункта документации, в том числе означающее согласие на поставку товара, указание на товарный знак которого содержится в документации;

б) согласие, предусмотренное подпунктом 2 настоящего пункта документации, указание на товарный знак (при наличии) предлагаемого для поставки товара, конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией, если участник закупки предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации, при условии содержания в документации указания на товарный знак поставляемого товара, а также требования о

необходимости указания в заявке на участие в конкурсе на товарный знак (при наличии) при условии того, что документация предусматривает поставку эквивалента;

в) согласие, предусмотренное подпунктом 2 настоящего пункта документации, а **также конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией.** товарный знак (при наличии), марку и модель (при наличии) при условии отсутствия в документации указания на товарный знак поставляемого товара».

Из изложенного следует, что при установлении Заказчиком требований к поставляемым товарам, то участник в первой части заявки обязан предоставить конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией.

В соответствии с п. 29 информационной карты документации: Требования к описанию участниками закупки **поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), а также его количественных и качественных характеристик**, требования к описанию участниками закупки выполняемых работ, оказываемых услуг, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик - **установлены в Части III конкурсной документации – Техническом задании.**

Приложением № 2 к ТЗ установлены Требования к применяемым материалам и их характеристики. Например:

Сухая смесь Портландцемент
ГОСТ 10178-85; ГОСТ 30515-2013
Состав:

Портландцемент

Песок сухой, фракционированный
комбинированный состав фракций: 0,1 мм - 1,25 мм

Сухая смесь м150

- Морозостойкость: **не менее** 35 циклов.
- Подвижность: ПК .
- Расслаиваемость: **макс.** 10%
- Прочность 28 суток: **не менее 150** кг/см²;
- Плотность раствора: **не более** 1900 кг/м³.

или

Клеевые и армирующие составы ГОСТ Р 56387-2018

п/п	Наименование показателя	Ед. изм.	Требуемое значение
...			
Затвердевший раствор			
...			
17.	Ударостойкость, не менее	Дж	3
18.	Водопоглощение по массе, не более	%	15
19.	Сопротивление паропрооницанию, не более	м ² ч Па/мг	0,1
20.	Морозостойкость, не менее клеевые и армирующие –	циклы	50 /75

и т.д.

Также в составе документации размещена инструкция по заполнению показателей характеристик товаров (с. 68):

«Участник закупки должен указать в заявке показатели, **не допускающие двусмысленного толкования их значений** и однозначно дающие возможность определить, какими **конкретными характеристиками** будет обладать товар.

...
1. В случае применения заказчиком в описании объекта закупки слов и знаков:

«не менее», «не ниже», « \geq » - участником указываются характеристики предлагаемого товара с точно таким же значением, установленным Техническим заданием, либо превышающим указанное значение, но без сопровождения фразой «не менее», «не ниже» и без сопровождения знаками « \geq »;

«не более», «не выше», « \leq » - участником указываются характеристики предлагаемого товара с точно таким же значением, установленным Техническим заданием, либо меньше указанного значения, но без сопровождения фразой «не более», «не выше» и без сопровождения знаками « \leq ».

Таким образом, Заказчиком указаны **ненадлежащие избыточные требования** к описанию участниками закупки в заявке на участие в показателе результатов испытания таких товаров, **требования к химическому составу товаров**. Достоверное значение данных показателей возможно установить только после проведения испытаний определенной партии товара после ее производства.

Закупка товара для проведения лабораторных испытаний и установления достоверных значений по требуемым показателям партии реально существующих товаров ведет к значительным затратам и делает невозможной подготовку заявки в установленный заказчиком срок.

Данные требования приводят к ограничению количества участников закупки и нарушению прав участников, поскольку Федеральный закон № 223-ФЗ не обязывает участников закупки при заполнении заявки иметь в наличии товары/материалы, применяемые при выполнении работ.

7-й довод:

Заказчиком в Приложении № 2 к ТЗ **необоснованно установлены требования** к товарам, применяемым в ходе выполнения работ.

Учитывая отсутствие на момент размещения какой-либо технической документацией, позволяющей определить конкретный объем и вид работ, необходимых к выполнению, а также сметных расчетов и/или спецификаций на товары, установление Заказчиком перечня товаров и требований к ним в Приложении № 2 к ТЗ **ничем не обусловлено**.

Перечень товаров:

- проникающая грунтовка и кварцевая грунтовка ГОСТ 25129-82
- герметик ГОСТ Р 57400-2017
- Клеевые и армирующие составы ГОСТ Р 56387-2018
- Вододисперсионные краски, ГОСТ 28196-89
- штукатурка, ГОСТ 33083-2014
- Шпатлёвка ГОСТ 10277-90
- Сухая смесь Портландцемент ГОСТ 10178-85; ГОСТ 30515-2013
- Керамическая плитка, ГОСТ 13996-2019
- Пескобетон ГОСТ 31358-2019
- Эмалевые краски ГОСТ 6465-76
- Грунтовка эпоксидная водно-дисперсная ГОСТ 28196-89
- Кабельная продукция.
- Клей ГОСТ 2199-78*
- Лак ГОСТ 7313-75

- Гидроизоляционные мастики и эмульсии ГОСТ 30693-2000
- Полипропиленовые трубы и фасонные части канализационных трубопроводов
- труб из полипропилена ГОСТ 32414-2013
- безнапорных труб ГОСТ 31416-2009
- герметикам ГОСТ Р 57400-2017 (повторяются)

Такие действия Заказчика нарушают принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленные п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», положениями Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОСИМ:

1. Приостановить осуществление закупки номер извещения 32211664497.
2. Обязать Заказчика внести изменения в документацию (номер извещения 32211664497) путем приведения в соответствие с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Приложения:

1. Практика ФАС РФ.
2. Решение о назначении директора.

Директор _____