

Куда: Федеральная антимонопольная служба
адрес: Центральный аппарат ФАС России:
125993, г. Москва, Садовая-Кудринская, д.11.

Жалоба
на действия (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению закупок

1. Реквизиты настоящей жалобы.

Заказчик: ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ УНИТАРНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ
«АДМИНИСТРАЦИЯ ГРАЖДАНСКИХ АЭРОПОРТОВ (АЭРОДРОМОВ)».

Место нахождения: 125171, Москва город, Войковский 5-й проезд, дом 28

Почтовый адрес: 125171, Москва город, Войковский 5-й проезд, дом 28, Тел.: +7
(495) 627-53-97 доб. 7715, e-mail: torgi@agaa.ru.

Заявитель (далее – Заявитель Жалобы):

Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке:
www.zakupki.gov.ru и на <http://ctr.gpb.ru>.

Наименование закупки: Проведение строительного контроля на объекте:
«Реконструкция и развитие аэропорта «Домодедово». Объекты федеральной собственности
(первая и вторая очередь строительства)».

Способ размещения закупки: Открытый конкурс в электронной форме. Реестровый
номер извещения: № 32110144925 (далее – Конкурс).

Дата опубликования извещения о проведении открытого конкурса: 31.03.2021 г.

**Обжалуемые действия с указанием норм федерального закона от 18.07.2011
№ 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»
(далее – Закон о закупках) которые, по мнению Заявителя нарушены:**

Согласно пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в
документации о конкурентной закупке предмета закупки не допускается включение в
предмет закупки требований или указаний 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.

При подготовке и осуществлении закупки Заказчиком нарушены требования Закона
о закупке, в том числе пункта 2 части 6.1 статьи 3 в части включения в предмет закупки
требований и указаний, влекущих за собой неосновательное ограничение количества
участников закупки.

Кроме того, требование, установленное в конкурсной документации, противоречит
требованиям действующего законодательства в сфере градостроительства.

Осуществление закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или)
порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и
размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика, в
соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках является основанием для

ФАС России
Рег. номер 72976/21
зарегистрирован 30.04.2021



6

обжалования в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Обжалуемые действия Заказчика, которые, по мнению Заявителя Жалобы, нарушены.

В Требованиях к участникам закупки (пункт 7 Раздел 2. Информационная карта (извещение) конкурса в электронной форме установлены обязательные требования к участнику конкурса:

Извлечение из конкурсной документации:

РАЗДЕЛ 2. ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА

пункт 7 Обязательные требования к участнику конкурса

Соответствие участников закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим оказание услуг, являющихся предметом закупки – участник закупки должен быть членом СРО, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, имеющей компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств и компенсационный фонд возмещения вреда.

В выписке из реестра членов саморегулируемой организации должно быть указано наличие у члена саморегулируемой организации права выполнять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору строительного подряда:

- в отношении особо опасных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).

При этом:

- уровень ответственности по договору подряда, в соответствии с которым участником закупки внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда (ч. 12 ст. 55.16 ГрК РФ), не должен быть ниже цены контракта на выполнение строительного-монтажных работ на объекте, подлежащих строительному контролю;

- совокупный размер обязательств по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, не должен превышать (с учетом цены контракта, заключаемого по результатам настоящего конкурса) предельный размер обязательств, исходя из которого участник закупки внес в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств (ч. 13 ст. 55.16 ГрК РФ) (Выписка из реестра членов СРО по форме, которая утверждена Приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 № 86, выданная не ранее, чем за один месяц до даты подачи заявки).

Заявитель Жалобы полагает, что Заказчиком при установлении вышеуказанных обязательных требований к участнику конкурса нарушены требования Закона о закупке, в том числе пункта 2 части 6.1 статьи 3 в части включения в предмет закупки требований и указаний, влекущих за собой неосновательное ограничение количества участников закупки на основании следующего:

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

Принцип недопустимости ограничения конкуренции (часть 1 статьи 3 Закона о закупках) согласуется с предусмотренным частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции запретом при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В нарушение указанных принципов конкурсная документация на проведение строительного контроля утверждена Заказчиком с нарушением части 1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку содержит требование о наличии у участников закупки и представления

в составе второй части заявки на участие в закупке документа, подтверждающего членство в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства (выписка из реестра членов саморегулируемой организации) с указанием уровня ответственности по договору подряда, в соответствии с которым участником закупки внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда не ниже цены контракта на выполнение строительно-монтажных работ на объекте, подлежащих строительному контролю и с указанием, что совокупный размер обязательств по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, не должен превышать (с учетом цены контракта, заключаемого по результатам настоящего конкурса) предельный размер обязательств, исходя из которого участник закупки внес в компенсационный фонд обеспечение договорных обязательств, чем заведомо исключил возможность участия в закупке и заключения договора с хозяйствующими субъектами, имевшими намерение принять участие в закупке, но не соответствующими предъявленным требованиям, что поставило их в неравное положение с иными подрядными организациями, и, как следствие, допустил ограничение конкуренции.

Пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлен запрет на создание участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений.

Неправомерное требование к уровню ответственности по договору подряда, в соответствии с которым участником закупки внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда (ч.12 ст.55.16 ГрК РФ) в размере не ниже цены контракта на выполнение строительно-монтажных работ на объекте, что составляет 6 788 526 269,33 рублей для выполнения работ по строительному контролю при максимальной цене договора 28 902 724,18 рублей существенно ограничивает возможное количество участников конкурса, имеющих права осуществлять в соответствии с нормами действующего законодательства строительный контроль при цене договора 28 902 724,18 рублей, обладающие соответствующим опытом, квалификации, достаточными материальными и техническими ресурсами для проведения работ, но не внесенными в компенсационный фонд возмещения вреда взнос соответствующий цене договора на 6 788 526 269,33 рублей. что является нарушением Закона о защите конкуренции и создает преимущества, а также может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - Градостроительный кодекс) работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, 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.

Частью 1 статьи 53 Градостроительного кодекса установлено, что строительный контроль проводится в процессе строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в целях проверки соответствия выполняемых работ проектной документации (в том числе решениям и мероприятиям, направленным на обеспечение соблюдения требований энергетической эффективности и требований оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых

энергетических ресурсов), требованиям технических регламентов, результатам инженерных изысканий, требованиям к строительству, реконструкции объекта капитального строительства, установленным на дату выдачи представленного для получения разрешения на строительство градостроительного плана земельного участка, а также разрешенному использованию земельного участка и ограничениям, установленным в соответствии с земельным и иным законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 53 Градостроительного кодекса строительный контроль проводится лицом, осуществляющим строительство. В случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора строительного подряда строительный контроль проводится также застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором либо привлекаемыми ими на основании договора индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. Застройщик или технический заказчик по своей инициативе может привлекать лицо, осуществляющее подготовку проектной документации, для проверки соответствия выполняемых работ проектной документации.

В соответствии с письмами Минстроя России от 05.09.2017 N 31723-ТБ/02 и от 04.09.2018 N 37059-ТБ/02, строительный контроль является функцией технического заказчика и может выполняться только членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, за исключением случаев, указанных в частях 2.1 и 2.2 статьи 52 Кодекса.

Исключение из общего правила обязательности членства в саморегулируемой организации, предусмотренное частью 2.1 статьей 52 Кодекса, распространяется на индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, осуществляющих строительный контроль за выполнением работ по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, размер обязательств по которым не превышает трех миллионов рублей.

Из совокупности указанных выше норм Градостроительного кодекса следует, что при выполнении функций строительного контроля участник закупки в силу требований, предусмотренных пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, должен являться членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, за исключением, если общий объем обязательств по договору (в рамках которого будет осуществляться строительный контроль) будет составлять до 3 млн. рублей.

Поскольку начальная (максимальная) цена контракта составляет **28 902 724,18 руб.**, Заказчиком неправомерно установлены требования, предъявляемые к участникам рассматриваемой закупки, а именно, требование о членстве участников в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, а также требования к составу вторых частей заявок данных участников о предоставлении выписки из реестра членов СРО.

В силу части 1 статьи 55.16 Градостроительного кодекса 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.

В соответствии с частью 2 статьи 55.16 Градостроительного кодекса 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.

Таким образом, Градостроительный кодекс предусматривает формирование в СРО двух компенсационных фондов, которые не заменяют друг друга и по которым СРО несет различные виды ответственности.

Размеры взносов в компенсационный фонд возмещения вреда и компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей определяется исходя из заявленного ими уровня ответственности и размера взносов в такие фонды, установленные решением общего собрания членов саморегулируемой организации с учетом минимальных размеров таких взносов, установленных частями 10 - 13 статьи 55.16 Градостроительного кодекса.

В соответствии с письмом Минстроя от 02.11.2016 N 36341-ХМ/02 уровень ответственности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, выполняющих функции технического заказчика, должен определяться исходя из размера обязательств по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, на подготовку проектной документации или договорам строительного подряда, планируемых к заключению такими лицами от имени застройщика.

Как уже указывалось ранее, пункт 7 Раздела 2 Заказчиком установлено, что уровень ответственности участника закупки должен соответствовать размеру обязательств по **контракту на выполнение строительно-монтажных работ на объекте, что составляет 6 788 526 269,33 рублей за выполнение работ по строительному контролю при максимальной цене договора 28 902 724,18 рублей.**

Согласно части 1 статьи 53 Градостроительного кодекса Российской Федерации строительный контроль проводится в процессе строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства. При этом частью 5 статьи 60 Градостроительного кодекса не предусмотрена ответственность в порядке регресса лица, оказавшего заключенному с застройщиком договору услуги по строительному контролю.

Уровни ответственности по компенсационному фонду возмещения вреда устанавливаются в части 12 статьи 55.16 Градостроительного кодекса исходя из стоимости строительства, планируемого к осуществлению самим членом, а не иными лицами. Минимальный размер взноса и уровни ответственности для членов саморегулируемых организаций, планирующих оказание услуг по осуществлению строительного контроля, Градостроительным кодексом не установлены.

Таким образом, вышеуказанные требования, установленные Заказчиком в пункте 7 Раздел 2. Информационная карта (извещение) конкурса в электронной форме об уровне ответственности для осуществления строительного контроля в размере стоимости строительно-монтажных работ неправомерны и нарушают требования действующего законодательства об осуществлении закупок и об защите ограничения конкуренции.

Вышеуказанные доводы Заявителя подтверждаются нормами действующего законодательства, судебной практикой и решениями ФАС России (в том числе: Решение УФАС по Республике Карелия по делу №010/06/105-184/2020 от 26.03.2020; Решение УФАС по Республике Карелия по делу №010/06/105-199/2020 от 27.03.2020; Решение УФАС по Республике Саха по делу №014/06/64-663/2020 от 19.03.2020; Решение УФАС по г. Москве по делу №077/06/57-16155/2019 от 05.12.2019 и т.д.).

На основании вышеизложенного,

ПРОШУ:

1. Признать жалобу (обоснованной).
2. Приостановить определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части заключения контракта до рассмотрения настоящей жалобы по существу.
3. Провести проверку на предмет соблюдения требований законодательства РФ при проведении Конкурса в электронной форме.
4. Направить Заказчику предписание об устранении нарушения в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Заявитель

