

Управление Федеральной
антимонопольной службы
по Красноярскому краю

e-mail: to24@fas.gov.ru

Заявитель: ООО «ГефестСтройМонтаж»

Адрес места нахождения и почтовый адрес: 660098, Красноярский край, г. Красноярск, ул.
Молокова, д 14, кв. 137
Тел.: +7-965-893-90-60
Эл. почта: ooo-gcm-2023@yandex.ru

Заказчик (организатор торгов):

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ
УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ "СИБИРСКИЙ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ
УНИВЕРСИТЕТ"

Адрес места нахождения и почтовый адрес: 660041, Красноярский край, г Красноярск, р-н
Октябрьский, пр-кт Свободный, дом 79
Эл. почта: goszakaz@sfu-kras.ru

**Жалоба на действия заказчика по 223-ФЗ
(номер извещения 32312269498)**

Заказчик при проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту помещений: «Восьмой этаж здания института торговли и сферы услуг» для нужд ФГАОУ ВО «Сибирский федеральный университет», извещение о проведении которого размещено на сайте zakupki.gov.ru (извещение 32312269498) и на электронной торговой площадке <http://www.rts-tender.ru> (извещение 32312269498) при рассмотрении заявок отклонил заявку ООО «ГефестСтройМонтаж».

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке осуществление заказчиком 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.

Согласно части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; **равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции** по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; **отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеримых требований к участникам закупки.**

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме от 02.05.2023 заявка заявителя признана не соответствующей ввиду следующего: в составе документов заявки, поданных на участие в аукционе, участник закупки не предоставил сведения и документы (отсутствует выписка из реестра членов СРО, лицензия на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений).

С данным отклонением заявки заявитель жалобы не согласен ввиду следующего.

1. В соответствии с нормами действующего законодательства СРО для выполнения работ по текущему ремонту не требуется.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и положения о закупке.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пунктам 2, 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их

соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии.

Пунктом 3 аукционной документации заказчиком установлен *перечень документов, представляемых участниками аукциона в электронной форме для подтверждения их соответствия требованиям, установленным документацией об аукционе: копии документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, выполняющим работы, являющиеся предметом закупки:*

выписка из реестра членов саморегулируемых организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, членом которой является участник закупки, по форме, утвержденной приказом Ростехнадзора от 05.12.2022 № 424, подтверждающая наличие у участника закупки права осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт по договору подряда, заключаемого с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Выписка из реестра членов саморегулируемой организации должна быть действительна на момент подачи заявки на участие в аукционе. В силу ч. 4 ст. 55.17 Градостроительного кодекса РФ срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Выписка из реестра членов саморегулируемой организации не требуется: а) в случае, если цена контракта, предложенная участником закупки, не превышает десяти миллионов рублей; б) в случаях, установленных ч. 2.2 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ.

В силу ч.1 ст.55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) 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 ГрК РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса 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, по общему правилу должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами СРО.

Однако, членство СРО не требуется для выполнения ремонтных работ и требование, вытекающее из части 2 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ, распространяется только на работы по капитальному ремонту объектов капитального строительства (зданий, строений, сооружений, объектов незавершенного строительства, за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек).

В связи с этим необходимости членства в СРО для выполнения работ по текущему ремонту законом не установлено.

Согласно предмету закупки и технической части требуется выполнение работ по текущему ремонту помещений: «Восьмой этаж здания института торговли и сферы услуг» для нужд ФГАОУ ВО «Сибирский федеральный университет», следовательно, участник закупки не обязан быть членом СРО.

Заказчик не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований действующего законодательства.

Из протокола рассмотрения первых частей заявок от 02.05.2023 следует, что Обществу отказано в допуске к участию в закупке на основании раздела 3 документации в связи с не предоставлением выписки из реестра членов саморегулируемой организации.

При этом данная выписка должны быть в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, членом которой является участник закупки, по форме, утвержденной приказом Ростехнадзора от 05.12.2022 № 424 и действительна на момент подачи заявки на участие в аукционе. В силу ч. 4 ст. 55.17 Градостроительного кодекса РФ срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Вместе с тем, исходя из требований статьи 52 ГрК РФ, у Заказчика отсутствовали основания для отклонения заявки Общества на основании не предоставления участником закупки в составе заявки выписки из реестра членов саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, так как в силу действующего законодательства такие работы могут быть выполнены хозяйствующим субъектом, не являющимся членом саморегулируемой организации.

Общество также считает, что Заказчик, требуя выписку из реестра членов СРО, которую участник закупки предоставлять не обязан, а затем, отклонив данного участника, в связи с непредставлением такого документа, допустил нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит в себе признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. С 01.09.2022 Заказчик не вправе запрашивать сведения о СРО.

Обращаем внимание Заказчика и комиссии, что с 01.09.2022 года в соответствии со статьей 55.17 Градостроительного кодекса РФ и постановлением Правительства РФ от 25.05.2022 N 945 предусмотрено ведение Единого реестра сведений о членах саморегулируемых организаций и их обязательствах, включающего сведения о членах саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства и их обязательствах.

Сведения, содержащиеся в Едином реестре сведений о членах саморегулируемых организаций и их обязательствах, подлежат размещению в сети "Интернет" и должны быть доступны для ознакомления без взимания платы. В силу этого, требование предоставления именно и только выписки из реестра, по нашему мнению, является неправомерным: есть иные способы проверки членства участника в СРО (требование просто предоставления участником информации из Единого реестра в свободной форме; проверка самим Заказчиком данной информации).

Кроме того, данная позиция согласуется с Письмом Минфина России N 24-01-07/95279, Минстроя России N Б0737-СИ/02 от 03.10.2022 "О подтверждении членства участника закупки в СРО в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства для целей участия в закупках в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Вышеуказанное также подтверждает, что заказчиком нарушена ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, ответственность за которое предусмотрена ст. 7.32.3 КоАП РФ.

3. Заказчик не вправе требовать лицензию на выполнение работ, которые участник может передать на субподряд в соответствии с условиями Договора.

В соответствии с п. 15 ст. 12 Федерального Закона от 4 мая 2011 года №99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений относится к лицензируемым видам.

Заказчиком требование в документации установлено, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 28.07.2020 № 1128 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений».

Исходя из сметной документации и положений технического задания однозначно следует необходимость обладания участниками закупки лицензией на право осуществления деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, поскольку Техническим заданием предусмотрены работы, в том числе по установке противопожарной сигнализации.

Но в данном случае лицензируемые работы составляют незначительную часть работ, более того, проектом Договора (п. 1.1) в целях недопущения необоснованного ограничения количества участников закупки предусмотрена возможность привлечение для выполнения работ по предмету аукциона субподрядчиков (*Подрядчик не обязан выполнять работы лично и вправе (но не обязан) с предварительного письменного согласия Заказчика привлечь к исполнению своих обязательств по контракту других лиц (субподрядчиков). В этом случае Подрядчик выступает в роли Генерального подрядчика. При этом Генеральный подрядчик несет перед Заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком (субподрядчиками) в соответствии с правилами пункта 1 статьи 313 и статьи 403 Гражданского кодекса Российской Федерации, а перед субподрядчиком (субподрядчиками) – ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по контракту. Список субподрядных организаций, привлекаемых для проведения работ, обязательно согласовывается в письменном виде с Заказчиком).*

Таким образом, Заказчик, требуя лицензию, которую участник закупки предоставлять не обязан, а затем, отклонив данного участника, в связи с непредставлением такого документа, допустил нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит в себе признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обращаем внимание комиссии, что по данным основаниям Заказчик отклонил 8 заявок, тем самым незаконно ограничил конкуренцию. Также обращаем внимание, что данные документы Заказчик требовал представить в первых частях заявок, что недопустимо.

В соответствии с частью 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

С учетом изложенного, Заказчик незаконно и необоснованно отклонил заявку заявителя, чем нарушил права и законные интересы и ограничил конкуренцию при

проведении закупки.

Руководствуясь нормами Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Градостроительного кодекса РФ, КоАП РФ,

прошу:

1. Приостановить торги до рассмотрения жалобы по существу.
2. Признать жалобу Общества обоснованной.
3. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений.
4. Провести внеплановую проверку.

Генеральный директор



Бургарт В.О.

