



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

22.04.2022 № 10287/05

На № _____ от _____

Заявитель:
ООО «КЭСМ»
350047, г. Краснодар,
ул. Проезд 1-й линии, д.2/1, оф. 306
kesm.office@gmail.com
asselectro@yandex.ru

Заказчик:

ГАУК РО «РАТД им. М. Горького»
344019, г. Ростов-на-Дону,
пл. Театральная 1
nat.1983@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена: «19 апреля 2022 г.»

В полном объеме решение изготовлено: «22 апреля 2022 г.»

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – **Комиссия**) по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – **Закон о закупках**), в составе:

Председатель Комиссии:

Кожемяко Н.А. – заместитель руководителя Ростовского УФАС России – начальник отдела по борьбе с картелями

Члены Комиссии:

Устинцова А.В. – специалист-эксперт отдела по борьбе с картелями Ростовского УФАС России;

Такидзе Э.Г. – старший специалист 3 разряда отдела по борьбе с картелями, рассмотрев в присутствии представителей ГАУК РО «РАТД им. М. Горького» (Заказчика), с участием представителей ООО «КЭСМ» (Заявителя) посредством использования видеоконференц-связи, дело №061/07/3-731/2022, возбужденное по жалобе

ООО «КЭСМ» о нарушении ГАУК РО «РАТД им. М. Горького» Закона о закупках при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32211245331 на выполнение работ по объекту: «Приспособление для современного использования (устройство архитектурной подсветки фасадов) объекта культурного наследия федерального значения «Здание Ростовского Государственного драматического театра им. М. Горького» по адресу: Ростовская область, г. Ростов-на-Дону, пл. Театральная, 1»,

УСТАНОВИЛА:

Жалоба ООО «КЭСМ» поступила в Ростовское УФАС России 05.04.2022 г.

В поданной жалобе Заявитель ссылается на нарушение Закона о закупках при установлении Заказчиком требований к участникам. Заявитель полагает, что Заказчик должен был установить обязательное требование к участникам закупки – наличие членства в саморегулируемой организации (далее – СРО). Также, Заявитель указывает, что Заказчиком не был дан ответ на запрос на разъяснение положений Закупочной документации в указанные Законом о закупках сроки.

Заказчик представил письменные пояснения на жалобу, в которых указал на то, что рассматриваемый конкурс был проведен в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУК РО «РАТД им. М. Горького» и закупочной документацией. Критерии оценки заявок соответствуют нормам действующего законодательства и Положению о закупках.

На рассмотрении настоящего дела представители Заявителя поддержали доводы жалобы.

Представители Заказчика, присутствовавшие на рассмотрении данного дела, возражали против доводов жалобы.

Рассмотрение дела было отложено на 10 часов 00 минут 19.04.2022 г., после чего продолжено с участием представителей сторон.

Комиссия, заслушав представителей сторон, по результатам рассмотрения жалобы установила следующее.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках предусмотрено, что 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).

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. Положение о закупке утверждается: высшим органом управления государственной корпорации или государственной компании в случае, если заказчиком выступает государственная корпорация или государственная компания.

В соответствии с ч.10 ст.3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке

товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 N 505-ФЗ;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно п.п.1 п. 10 ст. 4 Закона о Закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с ч.13 ст.3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом ограничивается доводами.

Установлено, что 22.03.2022 г. ГАУК РО «РАТД им. М. Горького» разместило извещение о проведении конкурса в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32110632234 на выполнение работ по объекту: «Приспособление для современного использования (устройство архитектурной подсветки фасадов) объекта культурного наследия федерального значения «Здание Ростовского Государственного драматического театра им. М. Горького» по адресу: Ростовская область, г. Ростов-на-Дону, пл. Театральная, 1».

В срок, установленный конкурсной документацией, на участие в закупке поданы 3 заявки (включая заявку Заявителя), которые были допущены на этапе рассмотрения заявок.

Комиссия отклоняет довод подателя жалобы о необходимости включения в Закупочную документацию требования об обязательном наличии членства в СРО.

Требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, изложены в п.30 Закупочной документации.

30	Требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям	<p>Требования к участникам закупки установлены в пункте 2.2. документации об конкурсе в электронной форме.</p> <p>Подтверждением соответствия участника закупки, требованиям настоящей конкурсной документации является:</p> <ol style="list-style-type: none">1. Подтверждение соответствия требованиям, указанным в п.п. 2) -7) подпункта 2.2.1. пункта 2.2. документации о конкурсе в электронной форме, является декларация, подтверждающая на дату подачи заявки на участие в конкурсе, соответствие участника обязательным требованиям. <i>Декларация предоставляется в составе заявки участником открытого конкурса с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки.</i>2. <u>В соответствии с Постановлением Правительства №349 от 19.04.2012 года участник предоставляет копию Лицензии выполнения работ на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации для проверки наличия записи в реестре соответствующих Лицензий (далее - Лицензия). С приложением к Лицензии - у участника закупки должно быть право на выполнение следующих видов работ:</u><ul style="list-style-type: none">• - <u>Ремонт и приспособление объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.</u>
----	---	--

В соответствии с п.14.2 ст.1 Градостроительного кодекса Российской (далее - ГрК РФ) капитальный ремонт объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) подразумевает под собой замену и (или) восстановление строительных конструкций объектов капитального строительства или элементов таких конструкций, за исключением несущих строительных конструкций, замена и (или) восстановление систем инженерно-технического обеспечения и сетей инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства или их элементов, а также замена отдельных элементов несущих строительных конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановление указанных элементов.

В силу с п. 14.2 ст. 1 ГрК РФ капитальный ремонт объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) - замена и (или) восстановление

строительных конструкций объектов капитального строительства или элементов таких конструкций, за исключением несущих строительных конструкций, замена и (или) восстановление систем инженерно-технического обеспечения и сетей инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства или их элементов, а также замена отдельных элементов несущих строительных конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановление указанных элементов.

В соответствии с частью 1 статьи 40 Федерального закона от 25.06.2002 №73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» (далее - Федеральный закон №73-ФЗ) сохранение объекта культурного наследия - меры, направленные на обеспечение физической сохранности и сохранение историко-культурной ценности объекта культурного наследия, предусматривающие консервацию, ремонт, реставрацию, приспособление объекта культурного наследия для современного использования и включающие в себя научно-исследовательские, изыскательские, проектные и производственные работы, научное руководство проведением работ по сохранению объекта культурного наследия, технический и авторский надзор за проведением этих работ.

В соответствии с п. 4.3 ГОСТ Р 58169-2018 «Сохранение объектов культурного наследия. Положение о порядке производства и приемки работ по сохранению объектов культурного наследия» к производственным работам по сохранению объектов культурного наследия относятся:

- консервацию объекта культурного наследия;
- ремонт памятника (в целом либо по его отдельным частям или элементам);
- реставрацию памятника или ансамбля;
- приспособление объекта культурного наследия для современного использования;
- воссоздание утраченного объекта культурного наследия.

Как указано в статье 44 Федерального закона №73-ФЗ приспособление объекта культурного наследия для современного использования представляет собой научно-исследовательские, проектные и производственные работы, проводимые в целях создания условий для современного использования объекта культурного наследия, включая реставрацию представляющих собой историко-культурную ценность элементов объекта культурного наследия.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что работы, содержащиеся в проектной документации, не относятся к капитальному ремонту, и не оказывают влияние на конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности данного объекта культурного наследия (памятника истории и культуры) народов Российской Федерации. Также ни понятие «сохранение объекта культурного наследия», ни понятие «приспособление объекта культурного наследия для современного использования» не включают в себя капитальный ремонт.

Таким образом, достаточным условием участия в закупке является требование о наличии у участника Лицензии на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.

Кроме того, согласно информации из Единого реестра членов СРО все участники являются членами саморегулируемых организаций в сфере строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства и имеют право выполнять работы по одному договору строительного подряда (уровень ответственности): не превышает пятьсот миллионов рублей, при этом размер обязательств по договорам строительного подряда, заключенным с использованием конкурентных способов

заключения договоров (уровень ответственности) не превышает пятьсот миллионов рублей.

Таким образом, вышеуказанный довод подлежит отклонению как противоречащий требованиям действующего законодательства.

При этом, в вышеуказанной части Заказчиком также был дан ответ на разъяснение по запросу Заявителя.

В запросе от 27.03.2022г. Заявитель указывал на то, что согласно приказу Министерства регионального развития №624 от 30.12.2009г. перечень работ, являющихся предметом настоящей закупки, относится к категории работ, требующих получения свидетельства о допуске на виды работ, влияющие на безопасность объекта капитального строительства. Заказчик разместил в ЕИС ответ в установленные Законом о закупках сроки о том, что требование о необходимости членства участников закупок в саморегулируемой организации в сфере строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса определяется в соответствии с Градостроительным Кодексом Российской Федерации. Помимо этого, предмет и работы настоящей закупки не включают в себя капитальный ремонт объекта капитального строительства.

Вместе с тем, Заявителем в адрес Заказчика был направлен также запрос на разъяснение в части возможности замены применяемого оборудования, указанного в проектно-сметной документации на оборудование и материалы с аналогичными характеристиками. Заказчик не предоставил ответ на данный запрос в установленные Законом о закупках сроки, ссылаясь на то, что ранее был дан ответ на запрос с похожим вопросом. Однако предыдущий ответ не включал в себя информацию, запрашиваемую Заявителем.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.2 Закона о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

В связи с этим, Заказчик нарушил ч. 3 ст. 3.2 Закона о закупках.

Вместе с тем, в соответствии с ч.1 ст. 3 Закона о закупках Заказчик 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 неизмеряемых требований к участникам закупки.

Исходя из вышеизложенного, в действиях Заказчика содержится нарушение ч.1 ст.3 и ч.3 ст. 3.2 Закона о закупках.

Вместе с тем, по итогам рассмотрения заявок все были допущены к участию, что свидетельствует о том, что выявленные нарушения не повлияли на итоги закупки.

В связи с чем выдача предписания является нецелесообразной.

Как следует из ч. 20 ст. 18.1 Закона о конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Поскольку один довод жалобы нашел свое подтверждение в ходе рассмотрения дела, Комиссия признает жалобу Заявителя обоснованной.

В связи с вышеизложенным и руководствуясь положениями Закона о закупках, ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КЭСМ» обоснованной.
2. Признать Заказчика - ГАУК РО «РАТД им. М. Горького» нарушившим ч.1 ст. 3 и ч.3 ст. 3.2 Закона о Закупках.
3. Предписание не выдавать в связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на итоги закупки.
4. Рассмотреть вопрос о привлечении к административной ответственности Заказчика (виновного лица Заказчика).

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Н.А. Кожемяко

Члены комиссии

А.В. Устинцова

Э.Г. Такидзе

