

Управление ФАС России по г. Москве

**ЗАЯВИТЕЛЬ:**  
**ООО «ТБК»**

**ЖАЛОБА**  
**на положения документации Заказчика**

**Реестровый номер Запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства  
32211863018**

**Заказчик:**

Наименование объекта закупки: Договор на работы инженерно-технические по ликвидации конструкции бункеров для сыпучих материалов на объекте незавершенного строительства: «Опытно-промышленный участок по производству шунгитовой крошки и наполнителя», г. Москва, ул. Вагоноремонтная д. 10А стр. 7

Способ осуществления закупки: Запрос предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства

Начальная (максимальная) цена договора: 8 621 666,67  
Размещено в ЕИС: 18.11.2022

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

Согласно ч. 11 указанной статьи Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, используя системный метод толкования, можно заключить, что по общему правилу обратиться с жалобой на действия (бездействия) заказчика вправе абсолютно любое лицо, в том числе и то, которое не подавало заявки на участие в закупке. Исключение из этого правила составляют лишь случаи, когда оспариваемые действия совершены после окончания срока подачи заявок. В таком случае правом на обжалование в антимонопольном органе обладают лишь лица, подавшие заявки.

Кроме того, в соответствии с п. 2 ст. 18.1. Закона о защите конкуренции, 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.

Таким образом, руководствуясь нормами ч. 10 и ч. 11 ст. 3 Закона о закупках, п. 2 ст. 18.1. Закона о защите конкуренции направляем настоящую жалобу на нарушения при организации и проведении торгов.

Заказчиком 18.11.2022 в ЕИС размещен запрос предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на заключение Договора на работы инженерно-технические по ликвидации конструкции бункеров для сыпучих материалов на объекте незавершенного строительства: «Опытно-промышленный участок по производству шунгитовой крошки и наполнителя», г. Москва, ул. Вагоноремонтная д. 10А стр. 7

**Считаем положения закупочной документации не соответствующими требованиям действующего законодательства по следующим основаниям.**

1. В соответствии с Документацией о проведении запроса предложений в электронной форме, утвержденной Заказчиком 15.11.2022 и размещенной в ЕИС, пунктом 7 установлено следующее:

Общие обязательные требования к «Исполнителю»:  
-Исполнитель должен иметь СРО на право выполнения данных вид работ.

- **Общие обязательные требования к «Исполнителю»:**
- **исполнитель должен иметь СРО на право выполнения данных видов работ (услуг);**

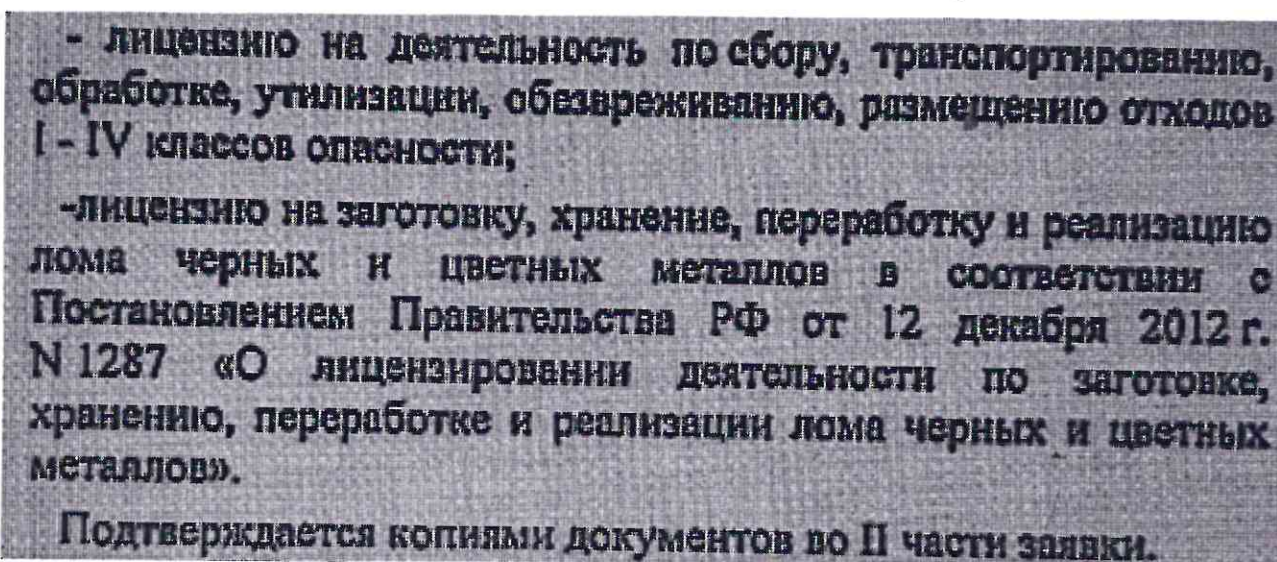
В соответствии с п. 2.1. ст. 52 Градостроительного кодекса РФ (ГрК РФ) индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает десяти миллионов рублей.

Таким образом, при установлении Заказчиком НМЦК в размере 8 621 666,67 требованием том, что исполнитель должен являться членом СРО является избыточным и не соответствующим действующему законодательству.

Позиция о незаконности установления требования о членстве исполнителя в СРО в случаях, подпадающих под действие п. 2.1. ст.52 ГрК РФ, подтверждается обширной практикой (например, *Решение Новосибирского УФАС России от 24.06.2022 г. по делу № 054/06/31-1104/2022*, *Решение Новгородского УФАС России от 15.07.2022 г. по делу № 053/06/42-365/2022*)

2. В соответствии с Документацией о проведении запроса предложений в электронной форме, утвержденной Заказчиком 15.11.2022 и размещенной в ЕИС, пунктом 7 установлено следующее:

Общие обязательные требования к «Исполнителю»:



Вместе с тем, предметом закупочной процедуры является осуществление работ по сносу (ликвидации конструкции бункеров для сыпучих материалов), а не сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание и размещение отходов I-IV классов опасности, равно и как заготовка, хранение, переработка, реализация лома черных и цветных металлов.

Установление требований таким образом является ограничением конкуренции в пользу исключительно тех участников закупки, которые имеют указанные лицензии.

Исполнитель не обязан обладать указанными лицензиями и должен иметь, в том числе, право обратиться в специализированные организации - мусорные полигоны, транспортные компании с профилем работ по перевозке строительных отходов, обладающими указанными лицензиями, для заключения договоров субподряда на выполнение указанных видов работ.

Указанная ситуация рассматривалась в Письме Минфина России от 20 июля 2020 г. N 24-02-08/63342 "О рассмотрении обращения", согласно которому, в случае если работы, требующие наличия лицензии, не являются самостоятельным объектом закупки, а лишь входят в состав работ, являющихся объектом закупки, то установление требования к участникам закупки о наличии соответствующей лицензии не соответствует требованиям Закона о контрактной системе. При исполнении контракта подрядчик может привлечь к их выполнению субподрядчика, имеющего соответствующую лицензию.

При этом заказчик вправе установить в контракте требование о наличии указанной лицензии у исполнителей, которые будут осуществлять такие работы в качестве субподрядчика после заключения государственного контракта.

Департамент обращает внимание, что в случае если в один объект закупки включены работы (услуги), для выполнения которых требуется наличие соответствующей лицензии, а также работы (услуги), для выполнения которых такая лицензия не требуется, то **установление заказчиком требования к участникам закупки о наличии соответствующей лицензии может ограничивать количество участников закупки.**

Также указанная позиция поддерживается антимонопольной практикой ФАС России. В частности, согласно Решению по делу N 19/44/105/2595 от 02.10.2019, в случае если в один объект закупки включены работы, для выполнения которых требуется наличие соответствующей лицензии, а также работы, для выполнения которых такая лицензия не требуется, то **установление требования о предоставлении участником закупки в составе заявки на участие в Аукционе копии такой лицензии является нарушением.**

Аналогичная позиция была высказана в Постановлении Президиума ВАС РФ № 13844 от 26.02.2013, согласно которому Заказчик неправомерно признал не соответствующей заявку участника торгов, установив в Информационной карты аукциона избыточное требование о содержании в составе заявки на участие в аукционе **свидетельство о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком), лицензии на осуществление деятельности по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировке, размещению отходов I–IV класса опасности, а также лицензии на производство работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.** Указанные действия аукционной комиссии повлекли за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Полагаем, что указанная логика полностью применима к закупкам, проводимым в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Таким образом, требование Заказчика неправомерно и является ограничением конкуренции.

3. В соответствии с Документацией о проведении запроса предложений в электронной форме, утвержденной Заказчиком 15.11.2022 и размещенной в ЕИС, пунктом 7 установлено следующее:

Документы, входящие в состав заявки:

***Справка в произвольной форме за подписью участника.***

• **Предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг), указанных в извещении и/или документации о закупке.**

Согласно нормам 223-ФЗ заказчик не должен устанавливать каких-то необоснованных ограничений для участия в закупках.

Учитывая то, что предметом запроса предложения являются работы по сносу объекта капитального строительства, закупочной документацией предоставлен не только проект договора, но и Техническое задание, предусматривающее стандарт работ, состав работ и требования к безопасности работ, участнику запроса предложения достаточно выразить свое согласие с условиями закупки. Первая часть заявки уже содержит согласие претендента на условия закупки в соответствии с требованиями Заказчика.

Требование о предоставлении Предложения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг) является избыточным по своей сути, поскольку никоим образом не способствует повышению качества выполняемых работ, являющихся предметом закупки. При этом, вышеуказанное требование существенно ограничивает круг участников закупки, ведет к дополнительным трудозатратам участников и к возможным причинам отклонения из-за технических ошибок, что, в свою очередь прямо влияет на конкуренцию при проведении конкурентной процедуры. Следовательно, установление такого требования и дальнейшее отклонение заявок участников на основании несоответствия данному требованию неправомерно.

Данная позиция подтверждается практикой Федеральной антимонопольной службы России (например, Решение Московского УФАС России от 07.10.2021 г. по делу № 077/07/3.2-17846/2021)

**Таким образом, документация Заказчика не соответствует действующему законодательству, а в действиях Заказчика усматривается ограничение конкуренции.**

Учитывая вышеизложенное

**Просим:**

1. Признать жалобу полностью обоснованной;
2. Провести внеплановую проверку по настоящей закупке;
3. Выдать Заказчику предписание об устранении допущенных нарушений.

**Приложения:**

1. Документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего Жалобу.
2. Решение Новосибирского УФАС России от 24.06.2022 г. по делу № 054/06/31-1104/2022
3. Решение Новгородского УФАС России от 15.07.2022 г. по делу № 053/06/42-365/2022
4. Решение Московского УФАС России от 07.10.2021 г. по делу № 077/07/3.2-17846/2021
5. Постановление Президиума ВАС РФ № 13844 от 26.02.2013
6. Решение по делу N 19/44/105/2595 от 02.10.2019
7. Письмо Минфина России от 20 июля 2020 г. N 24-02-08/63342 "О рассмотрении обращения"

Документация электронного конкурса не предоставляется в связи с ее большим объемом, а также наличием к ней свободного доступа в Единой информационной системе.

**Генеральный директор  
ООО «ТБК»**

**Л.В. Московкина**

