

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/54.3-216/2021

07.07.2021
Магадан

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в при участии представителей Заказчика: (дов. от 20.01.2021), (дов. от 10.06.2021г.), без участия Заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «ДЖУЛИ» на положения конкурсной документации заказчика – МОГКУ «Дирекция единого заказчика Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области» при проведении открытого конкурса в электронной форме «Строительство ЛЭП 35 кВ с ПС 220 кВ и ПС 35 кВ для энергоснабжения п. Талая» (реестровый номер 0847500000421000028).

Жалоба подана в установленный частью 4 статьи 105 Федерального Закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на нарушения требований Закона о контрактной системе при формировании документации.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщика (подрядчика, исполнителя), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1 .03.06.2021 Магаданским областным государственным казенным учреждением «Дирекция единого заказчика Министерства строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме «Строительство ЛЭП 35 кВ с ПС 220 кВ и ПС 35 кВ для энергоснабжения п. Талая» (реестровый номер 0847500000421000028).

Начальная (максимальная) цена контракта 786 665 190,00 руб.

Согласно извещению о проведении открытого конкурса в электронной форме дата и время окончания подачи заявок – 02.07.2021 09:00. По окончании указанного срока на рассматриваемый аукцион подана 1 заявка. На момент рассмотрения жалобы заявка не рассмотрена.

2.1. Заявитель полагает, что по критерию оценки заявок №2 Заказчиком должна оцениваться общая стоимость контрактов (договоров) у Участника конкурса на выполнение работ по строительству, реконструкции, линейных объектов капитального строительства. При этом, Заказчик неправомерно дополнил данное положение конкретизирующими условиями, ограничивающими количество участников закупки.

В силу пункта 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация должна содержать критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме в соответствии с Законом о контрактной системе.

Пунктом 4 части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе установлено, что для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает такой критерий, как квалификация участников закупки, в том числе наличие у них опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

В соответствии с частью 8 статьи 32 Закона о контрактной системе порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливаются постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1085 «Об утверждении Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Правила).

При этом согласно пункту 3 Правил «оценка» – процесс выявления в соответствии с условиями определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по критериям оценки и в порядке, установленном в документации о закупке в соответствии с требованиями Правил, лучших условий исполнения контракта, указанных в заявках (предложениях)

участников закупки, которые не были отклонены.

В пункте 10 Правил указано, что в документации о закупке в отношении нестоимостных критериев оценки могут быть предусмотрены показатели, раскрывающие содержание нестоимостных критериев оценки и учитывающие особенности оценки закупаемых товаров, работ, услуг по нестоимостным критериям оценки.

Также согласно пункту 11 Правил в случае осуществления закупки, по результатам которой заключается контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта), проведению работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации (далее - объекты культурного наследия), а также контракт, предусмотренный частями 16 (если контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства), 16.1 статьи 34 и частью 56 статьи 112 Закона о контрактной системе, допускается установление в документации о закупке в качестве нестоимостных критериев оценки исключительно критерия оценки «квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации», показателей такого критерия, указанных в пункте 27.2 Правил.

Согласно пункту 27.2 Правил в случае осуществления закупки, по результатам которой заключается контракт, **предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта), проведению работ по сохранению объектов культурного наследия**, а также контракт, предусмотренный частями 16 (если контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства), 16.1 статьи 34 и частью 56 статьи 112 Федерального закона, по нестоимостному критерию оценки "квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации" в документации о закупке устанавливается один или несколько следующих показателей:

- а) общая стоимость исполненных контрактов (договоров);
- б) общее количество исполненных контрактов (договоров);

в) наибольшая цена одного из исполненных контрактов (договоров).

Так же согласно пункту 27.3 Правил для оценки заявок (предложений) по показателям, предусмотренным пунктом 27(2) настоящих Правил, в документации о закупке устанавливается и учитывается при оценке один или несколько следующих видов контрактов (договоров):

а) контракты (договоры), предусматривающие выполнение работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия, относящихся к виду объекта капитального строительства, выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу которого является объектом закупки. К таким видам объектов капитального строительства относятся, в том числе, **линейные объекты капитального строительства**.

б) контракты (договоры), соответствующие виду контракта, заключаемого по результатам закупки. К таким видам контрактов (договоров) относятся, в том числе, **контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу предусмотренного подпунктом "а" настоящего пункта объекта капитального строительства соответствующего вида**.

Таким образом, в соответствии с Правилами по Критерию №2 Заказчиком должна оцениваться общая стоимость контрактов (договоров) у Участника конкурса на выполнение работ по строительству, реконструкции, линейных объектов капитального строительства.

Определение линейного объекта капитального строительства дано в пункте 10.1 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ): линейные объекты - линии электропередачи, линии связи (в том числе линейно-кабельные сооружения), трубопроводы, автомобильные дороги, железнодорожные линии и другие подобные сооружения.

При этом, Заказчиком в пункте 4 Раздела 11 Конкурсной документации в рамках оценки заявок по показателю «общая сумма исполненных контрактов (договоров)» критерия **«Квалификация участников открытого конкурса, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации»** осуществляется с учетом показателей, в том числе:

1) Общая сумма исполненных контрактов (договоров).

«Для оценки заявок по показателю будут учитываться при оценке следующие

*виды контрактов (договоров): контракты (договоры), предусматривающие выполнение работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия, относящихся к виду объекта капитального строительства, выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу которого является объектом закупки. К таким видам объектов капитального строительства относятся: выполнение работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства **(ПС от 110 кВ и выше)** и/или выполнение работ по строительству, реконструкции линейного объекта **(ВЛ от 35 кВ и выше)**».*

Исходя из вышеизложенного, заказчиком неправомерно конкретизирован критерий оценки заявок по показателю «Общая сумма исполненных контрактов (договоров)» в части указания излишних требований к определению линейного объекта.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что данные конкретизирующие положения включены в связи с тем, что предметом закупки является «Строительство ЛЭП 35 кВ с ПС 220 кВ и ПС 35 кВ» и Заказчику необходимо подтверждение опыта выполнения аналогичных работ подрядчиком.

Комиссия находит довод представителя заказчика несостоятельным на основании его противоречия положениям Правил, а также законодательства о контрактной системе.

Следовательно, заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки заявок на участие в рассматриваемом конкурсе.

2.2. По мнению Заявителя, Заказчиком также предъявляется избыточное требование к контракту/договору, подтверждающего опыт, а именно, заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении контрактов (договоров) без применения неустоек (штрафов, пеней).

Согласно пункту 4 раздела 11 Конкурсной документации в рамках оценки заявок по показателю «общая сумма исполненных контрактов (договоров)» критерия «Квалификация участников открытого конкурса, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» принимаются «генподрядные контракты (договоры), а также контракты, в которых Заказчик является Застройщиком, цена каждого из которых составляет не менее 200 000 000, 00 рублей)».

Комиссия, изучив Конкурсную документацию, установила, что указанный порядок оценки заявок участников закупки по нестоимостному критерию

является ненадлежащим, поскольку конкурсной комиссией принимаются к оценке контракты (договоры), заключенные исключительно с Заказчиком с ценой каждого исполненного контракта (договора) не менее 200 000 000, 00 руб.

без применения неустоек, что не позволяет выявить лучшее условие исполнения контракта и объективно сопоставить предложения участников Конкурса.

Условие о том, что при оценке учету подлежат контракты, цена каждого из которых составляет 200 000 000 руб., не соответствует показателю «общая сумма исполненных контрактов (договоров)», установленному Правилами. Правила также не содержат требования о том, что учитываемые при оценке по показателю контракты должны быть заключены исключительно с Заказчиком, осуществляющим закупку.

Комиссия приходит к выводу, что требование в отношении стоимости контракта является ненадлежащим и не соответствует Порядку.

Таким образом, действия Заказчика, установленные в пунктах **2.1, 2.2** настоящего решения, нарушают пункт 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе, что содержит признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Согласно доводу жалобы, Заказчиком не установлено требование о наличии взносов в фонд возмещения вреда при установлении требования к участникам закупки о предоставлении выписки из реестра членов саморегулируемой организации (далее – СРО).

Часть 11 статьи 55.16 ГрК РФ устанавливает минимальный размер взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена саморегулируемой организации в области инженерных изысканий или саморегулируемой организации в области архитектурно-строительного проектирования, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации с использованием конкурентных способов заключения договоров, в зависимости от уровня ответственности члена.

В соответствии с разделом 5 Конкурсной документации участник должен предоставить документы, подтверждающие его соответствие требованиям открытого конкурса в электронной форме: копию действующей выписки из реестра членов саморегулируемой организации по форме, утвержденной Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 04.03.2019 № 86, подтверждающей право участника выполнять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт по договору строительного подряда, заключаемому с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Согласно разделу 5 Конкурсной документации совокупный размер обязательств участника закупки по договорам строительного подряда, которые заключены с использованием конкурентных способов заключения договоров, не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого участником закупки был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 статьи 55.16 ГрК РФ.

Частью 12 статьи 55.16 ГрК РФ предусмотрен минимальный размер вноса в компенсационный фонд возмещения вреда на одного члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации.

Вместе с тем в Конкурсной документации отсутствует требование к минимальному размеру вноса в компенсационный фонд возмещения вреда на одного члена саморегулируемой организации в области строительства.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, не установившего в Конкурсной документации указанное требование к участникам закупки, не соответствует части 12 статьи 55.16 ГрК РФ и нарушает пункт 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, что содержит признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4 . Заявитель полагает, что Заказчик неправомерно не заполнил график выполнения строительно-монтажных работ.

В соответствии с частью 6 статьи 110.2 Закона о контрактной системе объем, содержание работ по контрактам, предметом которых являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, определяются проектной документацией объектов капитального строительства, а также иной технической документацией, предусмотренной такими контрактами. При этом выполнение работ по таким контрактам осуществляется в соответствии с графиком выполнения строительно-монтажных работ, являющимся обязательным приложением к таким контрактам.

Согласно части 6.1 статьи 110.2 Закона о контрактной системе оплата выполненных работ осуществляется в пределах цены контрактов, предметом которых являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, в соответствии с их сметой в сроки и в размерах, которые установлены таким контрактом или графиком оплаты выполненных по контракту работ (при наличии) с учетом графика выполнения строительно-монтажных работ и фактически выполненных подрядчиком работ. При этом составление сметы такого контракта осуществляется в пределах цены

контракта без использования предусмотренных проектной документацией в соответствии с Градостроительным кодексом Российской Федерации сметных нормативов, сведения о которых включены в федеральный реестр сметных нормативов, и сметных цен строительных ресурсов.

Частью 7 статьи 110.2 Закона о контрактной системе установлено, что методики составления сметы контракта, графика оплаты выполненных по контракту работ, графика выполнения строительно-монтажных работ утверждаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ № 336/пр от 5 июня 2018 г. утверждена Методика составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ (далее-Методика).

Согласно пункту 1.2 Методики график выполнения строительно-монтажных работ (далее - график выполнения работ) должен содержать информацию о сроке начала строительства, реконструкции объекта капитального строительства (далее - объект) (начальный срок), сроке окончания строительства, реконструкции объекта (конечный срок), о сроках завершения отдельных этапов выполнения работ по строительству, реконструкции объекта (промежуточные сроки).

В соответствии с пунктом 1.4 Методики **проекты** графика выполнения работ и графика оплаты выполненных работ составляются заказчиком одновременно с проектом контракта, являются его приложением и размещаются заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок вместе с документацией об осуществлении закупки, извещением о закупке.

На основании пункта 2.1 Методики составление графика выполнения работ осуществляется **в соответствии с утвержденной проектной документацией** на строительство, реконструкцию объекта, а также рабочей документацией (при наличии).

Предметом закупки, как установлено ранее, является «Строительство ЛЭП 35 кВ с ПС 220 кВ и ПС 35 кВ».

Согласно положениям технического задания, заказчиком предусмотрено, в том числе, выполнение исполнителем работ по разработке проекта планировки и межевания территории, осуществлению инженерных изысканий, **разработке проектной и рабочей документации.**

Установлено, что Приложением №3.2 к проекту контракта является график выполнения строительно-монтажных работ.

Исходя из Приложений 2, 3, 3.1 к проекту контракта, заказчиком заполнены графики выполнения работ, оплаты выполненных по контракту работ, график выполнения проектных работ, при этом не заполнен график выполнения строительно-монтажных работ.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что график выполнения строительно-монтажных работ заполняется после получения положительного заключения государственной экспертизы, как указано в Приложении 3.2 к проекту контракта.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что график выполнения строительно-монтажных работ, являющийся Приложением №3.2 к проекту контракта, соответствует требованиям и форме, установленным Разделом II Методики. Из положений пункта 2.1 Методики следует, что составление графика выполнения работ осуществляется **в соответствии с утвержденной проектной документацией** на строительство, реконструкцию объекта, а также рабочей документацией (при наличии). Поскольку заказчиком предусмотрено выполнение работ по разработке проектной и рабочей документации, заполнить график выполнения строительно-монтажных работ на этапе формирования аукционной документации не представляется возможным.

Кроме того, действия положений статьи 110.2 Закона о контрактной системе распространяются на отношения сторон **при заключении и исполнении контракта**, предметом которых является подготовка проектной документации и (или) выполнение инженерных изысканий, и контрактов, предметом которых являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства.

Учитывая изложенное, довод Заявителя признан несостоятельным, в действиях Заказчика отсутствуют нарушения требований Закона о контрактной системе.

5. На основании части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией проведена внеплановая проверка закупки, в ходе которой установлено следующее.

В силу части 3 статьи 54.3 Закона о контрактной системе к конкурсной документации должен быть приложен проект контракта, который является неотъемлемой частью конкурсной документации.

В соответствии с пунктом 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты работы, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного выполненной работы (ее результатов) в части соответствия их объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения

гарантийных обязательств в случае установления в соответствии со статьей 96 Закона о контрактной системе требования обеспечения гарантийных обязательств. В случае, если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса, в контракт включается условие о размере аванса в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа.

Согласно пункту 1 части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе в случае установления заказчиком в соответствии со статьей 96 Закона о контрактной системе требования обеспечения исполнения контракта размер такого обеспечения устанавливается в соответствии с Законом о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, в размере от одной второй процента до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, за исключением случаев, предусмотренных частями 6.1 и 6.2 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Пункт 16 Раздела 2 Конкурсной документации устанавливает, что аванс по контракту предусмотрен в размере 10 % от начальной (максимальной) цены контракта.

В п. 3.13 проекта государственного контракта установлено, что «аванс по настоящему Контракту предусмотрен в размере 10 % от цены Контракта: _____ рублей. *Размер аванса не должен превышать размер доведенных лимитов на текущий финансовый год*».

Таким образом, Заказчиком установлены противоречивые сведения о размере аванса по контракту.

Учитывая изложенное, указанные действия Заказчика нарушают пункт 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, что содержит признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктов 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ДЖУЛИ» на положения конкурсной документации заказчика – МОГКУ «Дирекция единого заказчика Министерства

строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области» при проведении открытого конкурса в электронной форме «Строительство ЛЭП 35 кВ с ПС 220 кВ и ПС 35 кВ для энергоснабжения п. Талая» (реестровый номер 0847500000421000028) обоснованной в части нарушения пункта 1 части 1 статьи 31, части 13 статьи 34, пункта 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе.

2. Признать в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 31, части 13 статьи 34, пункта 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе.

3. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.