

ООО «Строй-Гарант»

«.....»

Брянская городская администрация

«.....»

МКУ «Управление капитального строительства» г. Брянска

«.....»

АО «ЕЭТП»

«.....»

Решение по делу № 032/06/64-946/2019

о нарушении требований законодательства РФ о контрактной системе

«12» июля 2019 года г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю закупок в составе:

Заместителя председателя комиссии: «.....»

Членов Комиссии: «.....»

в присутствии:

«.....» начальника отдела муниципального заказа Брянской городской администрации, действующей на основании доверенности № 1/06-2334л от 17.12.2018,

«.....» инженера по надзору за строительством 1 категории МКУ «Управление капитального строительства» г. Брянска, действующего на основании доверенности № 33-Д от 10.07.2019 года;

«.....» юрисконсульта МКУ «Управление капитального строительства» г. Брянска, действующего на основании доверенности № 33-Д от 10.07.2019 года,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения жалобы представителя заявителя ООО «Строй-Гарант»,

рассмотрев жалобу заявителя ООО «Строй-Гарант» на действия заказчика МКУ «Управление капитального строительства» г. Брянска при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта: "Пристройка для размещения групп раннего возраста к детскому саду № 129 "Подсолнушек" в Советском районе г. Брянска" за № 0127300013119000384 и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закона о контрактной системе), Административным

регламентом 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, установила:

20.06.2019 года в единой информационной системе в сфере закупок на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещены извещение о проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству объекта: "Пристройка для размещения групп раннего возраста к детскому саду № 129 "Подсолнушек" в Советском районе г. Брянска" за № 0127300013119000384, а также документация об электронном аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет **47 539 326 ,00** рублей.

Контракт по итогам проведения рассматриваемого электронного аукциона за № 0127300013119000384 на момент рассмотрения жалобы не заключен.

Заявитель ООО «Строй-Гарант» считает, что его права и законные интересы нарушены действиями заказчика МКУ «Управление капитального строительства» г. Брянска, сформировавшего документацию об электронном аукционе на выполнение работ по строительству объекта: "Пристройка для размещения групп раннего возраста к детскому саду № 129 "Подсолнушек" в Советском районе г. Брянска" за № 0127300013119000384 с нарушением требований Закона о контрактной системе, а именно, по мнению заявителя:

во-первых, заказчиком в документации об электронном аукционе установлено требование о наличии у участников закупки выписки из государственного реестра саморегулируемых организаций, на участие в аукционе, по форме, утверждённой утратившим силу Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 16.02.2017 г. № 58 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации» (далее - Приказ Ростехнадзора № 58 от 17.02.2017 года);

во-вторых: заказчиком в пункте 3.4 проекта контракта определено, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта на 3 (три) месяца, что не соответствует положениям ч.3 ст. 96 Закона о контрактной системе.

До рассмотрения жалобы по существу в адрес Брянского УФАС России поступили письменные пояснения заказчика МКУ «Управление капитального строительства» г. Брянска (вх. 5356 от 08.07.2019 года).

Представитель заказчика «.....» в рамках рассмотрения жалобы не согласилась с доводами, изложенными в жалобе и пояснила следующее:

- заказчиком в содержание второй части заявки на участие в электронном аукционе установлено что, для подтверждения соответствия требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к

лицам, осуществляющим выполнение работ, участники закупки в составе 2 части заявки представляют: - выписку (или копию) из реестра членов саморегулируемой организации, содержащую сведения о внесенном взносе (взносах) в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств. В соответствии с частью 4 ст. 55.17 Градостроительного кодекса РФ срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Участники, которые предложат цену контракта 3 млн. руб. и менее, не обязаны предоставлять выписку (или ее копию) из реестра членов саморегулируемой организации.

Таким образом, заказчиком установлено требование к содержанию второй части заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с требованиями законодательства РФ о контрактной системе.

- согласно ч.3 ст. 96 Закона о контрактной системе срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц. Таким образом, заказчик вправе установить повышенные требования к сроку банковской гарантии.

Изучив представленные документы, заслушав представителей заказчика, руководствуясь ч. 3, 15 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Брянского УФАС России по контролю закупок пришла к следующим выводам:

1. Заказчиком МКУ «Управление капитального строительства» г. Брянска при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены требования ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе, согласно которым заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона, поскольку заказчиком в пункте 2 Приложения № 2 к документации об электронном аукционе «Техническое задание на выполнение работ», а также в пункте 5.4.4. проекта контракта установлено требование к подрядчику от предоставления в качестве подтверждения членства в СРО соответствующей выписки из реестра членов саморегулируемых организаций по форме, утвержденной Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 16.02.2017 г. № 58 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации», утратившим силу в соответствии с Приказом Ростехнадзора № 58 от 16.02.2017 года.

Приказом Ростехнадзора № 58 от 16.02.2017 года утверждена форма выписки из реестра членов саморегулируемой организации, однако, Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 04.03.2019 г. № 86 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации» признается утратившим силу Приказ Ростехнадзора № 58 от 16.02.2017 года, а так же изменена форма выписки из реестра членов саморегулируемых организаций.

Выявленное в действиях заказчика нарушение Закона о контрактной системе свидетельствует о признаках административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Довод заявителя ООО «Строй-Гарант» относительно того, что заказчиком в пункте 3.4 проекта контракта определено, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта на 3 (три) месяца, что не соответствует положениям ч.3 ст. 96 Закона о контрактной системе не нашел своего подтверждения по следующим основаниям:

В силу ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

В соответствии с ч. 8.2 ст. 45 Закона о контрактной системе дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей настоящего Федерального закона, порядок ведения и размещения в единой информационной системе реестра банковских гарантий, порядок формирования и ведения закрытого реестра банковских гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, форма требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Дополнительные требования к банковской гарантии утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 N 1005 "О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление N 1005).

Таким образом, банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным в ст. 45 Закона о контрактной системе, в том числе, дополнительным требованиям, установленным Постановлением N 1005, которые не содержат каких-либо дополнительных ограничений срока действия банковской гарантии.

Согласно п. 3.4 проекта контракта заказчиком определено, что "банковская гарантия, выбранная Подрядчиком в качестве обеспечения исполнения Контракта, должна вступать в силу не позднее даты заключения Контракта. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия Контракта на 3 (три) месяца».

Согласно п. 1 ст. 329 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс) исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

В ст. 368 Гражданского кодекса установлено, что в силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение (гарант) выдают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить третьему лицу (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму

по представлении бенефициаром письменного требования об уплате.

Таким образом, Законом о контрактной системе предусмотрен институт банковской гарантии как один из видов обеспечения обязательств по государственным/муниципальным контрактам. При этом данный Закон устанавливает обязательное условие банковской гарантии - превышение срока действия банковской гарантии над сроком контракта минимум на один месяц (ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе). Вместе с тем, максимального предела действия банковской гарантии законодателем не установлено.

В связи с вышеизложенным, Комиссией Брянского УФАС России установлено, что указанное заказчиком в п. 3.4 проекта муниципального контракта условие банковской гарантии, а именно: "срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия Контракта на 3 (три) месяца» не противоречит положениям ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе.

3. Заказчиком МКУ «Управление капитального строительства» г. Брянска при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены требования части 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, согласно которой штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов, поскольку заказчиком в пункте 8.4 проекта контракта установлен размер штрафа исходя из фиксированной суммы.

Федеральным законом от 01.05.2019 года № 71-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" внесено изменение в ч.8 ст. 34 Закона о контрактной системе в части исключения слова "в виде фиксированной суммы».

Выявленные в действиях заказчика нарушения требований Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Заказчиком МКУ «Управление капитального строительства» г. Брянска при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения ч. 7 ст. 110.2 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми Методика составления указанных в части 6 статьи 110.2 Закона о контрактной системы графиков утверждается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере строительства, архитектуры, градостроительства, положения Приказа Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр "Об утверждении Методики составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов

капитального строительства, работ" (далее Приказ Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр), поскольку заказчиком сформированы График выполнения работ и График оплаты выполненных работ без учета положений Приказа Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр, так:

во- первых: пунктом 3.3 Приказа Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр колонка "наименование этапа выполнения контракта и (или) комплекса работ и (или) вида работ и (или) части работ отдельного вида работ" заполняется в соответствии с пунктом 2.4 настоящей методики. Предусмотренные графиком оплаты выполненных работ наименования этапа выполнения контракта и (или) комплекса работ и (или) вида работ и (или) части работ отдельного вида работ должны в полном объеме соответствовать наименованиям этапа выполнения контракта и (или) комплекса работ и (или) вида работ и (или) части работ отдельного вида работ, предусмотренным в графике выполнения работ, однако наименование колонки № 2 приложения № 4 к муниципальному контракту "График оплаты выполненных работ» не соответствует наименованию колонки № 2 в приложении № 3 к муниципальному контракту "График выполнения строительно- монтажных работ».

Предметом осуществляемой закупки является выполнение работ по строительству объекта: "Пристройка для размещения групп раннего возраста к детскому саду № 129 "Подсолнушек" в Советском районе г. Брянска".

В рамках рассмотрения жалобы установлено, что работы по выполнению работ по строительству объекта: "Пристройка для размещения групп раннего возраста к детскому саду № 129 "Подсолнушек" в Советском районе г. Брянска" выполняются в один этап, приложением № 3 к муниципальному контракту заказчиком указаны виды работ, которые предусмотрены проектно – сметной документацией по данной закупке. При этом, наименование колонки № 2 в приложении № 3 к муниципальному контракту "График выполнения работ» определено заказчиком, как: «Наименование вида работ» однако, наименование колонки № 2 приложения № 4 к государственному контракту "График оплаты выполненных работ» определено заказчиком как «Наименование этапа выполнения контракта или вида работ», что не соответствует наименованию колонки № 2 в приложении № 3 к муниципальному контракту "График выполнения работ».

во- вторых: положения пункта 2.9.4 Приказа Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр дополнительно под табличной частью графика выполнения работ до полей для подписания его сторонами контракта в графике выполнения работ должны быть отражены даты, не позднее которых должны состояться следующие события:

- подписание сторонами акта о соответствии состояния земельного участка (объекта капитального строительства, подлежащего реконструкции) условиям контракта;
- передача подрядчику копии разрешения на строительство, реконструкцию объекта; копии решения собственника имущества о его сносе (при необходимости); копии разрешения на вырубку зеленых и лесных насаждений; копии технических условий и разрешений на временное присоединение объекта к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с проектом организации строительства;
- передача подрядчику копий документов, подтверждающих согласование

производства отдельных работ, если необходимость такого согласования установлена законодательством Российской Федерации;

- подключение объекта к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с техническими условиями, предусмотренными проектной документацией;

- подписание акта о соответствии состояния земельного участка условиям контракта при завершении строительства, реконструкции объекта. даты, не позднее которых должно состояться подключение объекта к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с техническими условиями, предусмотренными проектной документацией, однако заказчиком данные даты не отражены в приложении № 3 к муниципальному контракту "График выполнения работ»;

в- третьих: положениями пункта 2.6. Приказа Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр определено, что «колонка "физический объем работ" должна содержать указание на определяемые заказчиком самостоятельно на основании предусмотренных утвержденной проектной документацией единицы измерения подлежащих выполнению этапов выполнения контракта и (или) комплексов работ и (или) видов работ и (или) частей работ отдельных видов работ и количество таких единиц», однако, колонка «Физический объем выполняемых работ» приложения № 3 к муниципальному контракту "График выполнения работ» не содержит единиц измерения подлежащих выполнению видов работ и количество таких единиц»;

в- четвертых: положениями пункта 2.5. Приказа Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр определено, что «колонка "сроки исполнения этапа выполнения контракта и (или) комплекса работ и (или) вида работ и (или) части работ отдельного вида работ" должна содержать указание на даты начала и окончания выполнения работ по этапам выполнения контракта и (или) комплексам работ и (или) видам работ и (или) частям работ отдельного вида работ, либо период выполнения этапа выполнения контракта и (или) комплекса работ и (или) вида работ и (или) части работ отдельного вида работ, исчисляемый со дня наступления определенного события. Срок выполнения работ должен устанавливаться исходя из соблюдения строгой технологической последовательности работ. В качестве единицы времени в графике могут быть приняты день, неделя, месяц», однако, разработанный заказчиком график выполнения работ содержит строки, столбцы и ячейки различной цветовой гаммы: белой и серой, при этом, указания на цвет, которым заказчиком обозначены сроки выполнения работ документация об электронном аукционе не содержит. При этом из разработанного заказчиком графика выполнения работ невозможно определить единицу времени выполнения работ;

в – пятых: положениями пункта 3.6. Приказа Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр определено, что «в колонке "сумма к оплате" указывается подлежащая выплате подрядчику сумма денежных средств, определяемая исходя из цены контракта с учетом доли в ней соответствующего этапа выполнения контракта и (или) комплекса работ и (или) вида работ и (или) части работ отдельного вида работ, ранее выплаченного подрядчику аванса и суммы, подлежащей выплате после приемки заказчиком всех предусмотренных контрактом работ, размер которой определяется заказчиком, но не может превышать десяти процентов суммы к оплате соответствующего этапа выполнения контракта и (или) комплекса работ и (или) вида работ и (или) части работ отдельного вида работ», однако, заказчиком

в Приложении №4 к муниципальному контракту колонка «сумма к оплате» не заполнена;

в- шестых: положениями пункта 3.2. Приказа Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр определено, что «график оплаты выполненных работ должен содержать следующие заголовки граф, в том числе:

- сроки выплаты аванса;
- размер аванса, подлежащего выплате подрядчику,

однако, в Приложении №4 к муниципальному контракту данные графы отсутствуют;

в- седьмых: положениями пункта 3.9. Приказа Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр определено, что «дополнительно под табличной частью графика оплаты выполненных работ до полей для подписания его сторонами контракта в графике оплаты выполненных работ указывается цена контракта, срок и размер ее окончательной оплаты», однако в Приложении №4 к муниципальному контракту отсутствует срок и размер окончательной оплаты контракта.

Выявленные в действиях заказчика нарушения требований Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере закупок, руководствуясь ч.ч. 3, 15, 22 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе,

Решила:

1. Принято решение признать жалобу заявителя ООО «Строй-Гарант» на действия заказчика МКУ «Управление капитального строительства» г. Брянска при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта: "Пристройка для размещения групп раннего возраста к детскому саду № 129 "Подсолнушек" в Советском районе г. Брянска" за № 0127300013119000384 частично обоснованной в части установления в документации об электронном аукционе требования о наличии у участников закупки выписки из государственного реестра саморегулируемых организаций, на участие в аукционе, по форме, утверждённой утратившим силу Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 16.02.2017 г. № 58 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации» (далее - Приказ Ростехнадзора № 58 от 17.02.2017 года).

2. По результатам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика МКУ «Управление капитального строительства» г. Брянска нарушения требований ч.6 ст. 31, ч.8 ст. 34, ч. 7 ст. 110.2 Закона о контрактной системе, пункта 2.5, 2.6, 2.9.4, 3.2, 3.3, 3.6, 3.9 Приказа Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр "Об утверждении Методики составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ".

3. Поскольку предписание заказчику МКУ «Управление капитального строительства» г. Брянска об устранении нарушений . ч.6 ст. 31, ч.8 ст. 34, ч. 7 ст. 110.2 Закона о контрактной системе, пункта 2.5, 2.6, 2.9.4, 3.2, 3.3, 3.6, 3.9 Приказа Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр "Об утверждении Методики составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ" выдано в рамках рассмотрения жалобы ООО «Эксперт закупок», то по итогам рассмотрения данной жалобы предписание не выдавать.

4. Направить копию предписания, выданного по итогам рассмотрения жалобы участника закупки ООО «Эксперт закупок» в адрес ООО «Строй-Гарант».

5. Передать материалы жалобы соответствующему должностному лицу Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя комиссии «.....»

Члены комиссии «.....»