

Решение по делу о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок № 05-02/158-17

20.06.2017 г.

г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области (далее - Комиссия Курганского УФАС России) в составе:
в присутствии представителей Муниципального казенного учреждения культуры «Звериноголовский районный дом культуры» (далее – МКУ культуры «Звериноголовский районный дом культуры») (ИНН 4507002556, Курганская область, Звериноголовский район, с. Звериноголовское, ул. Октябрьская, д. 26);
в отсутствие представителя Общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (извещен надлежащим образом);
рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» на действия Заказчика – МКУ культуры «Звериноголовский районный дом культуры» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по строительству «Культурно – оздоровительного центра на 300 мест с котельной в с. Звериноголовское Звериноголовского района Курганской области (извещение № 0843300042817000001), и осуществив внеплановую проверку, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Курганское УФАС России поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (далее – Заявитель, ООО «Перспектива») на действия Заказчика – МКУ культуры «Звериноголовский районный дом культуры» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по строительству «Культурно – оздоровительного центра на 300 мест с котельной в с. Звериноголовское Звериноголовского района Курганской области (извещение № 0843300042817000001).

В жалобе заявитель указал следующее.

1. Заказчиком допущено нарушение ч. 6 ст. 30 Закона о контрактной системе, выразившееся в противоречии положений Информационной карты электронного аукциона и проекта контракта, а именно в Информационной карте установлен объем привлечения подрядчиком к исполнению государственного контракта субподрядчиков из числа СМП, СОНО в размере не менее 15% от цены контракта, в то же время в контракте такой объем установлен в размере конкретного показателя – 15%.

2. Заказчиком установлено требование к участникам закупки о наличии свидетельства 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). Следовательно, Заказчиком не предусмотрена возможность участника, не имеющего свидетельства саморегулируемой организации (далее – СРО) на допуск к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта

привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком), но в то же время имеющего свидетельство о допуске СРО на выполнении определенных видов работ, предусмотренных документацией электронного аукциона, что ограничивает количество потенциальных участников аукциона и является нарушением п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе. Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласны. Просят признать жалобу заявителя необоснованной.

Рассмотрев жалобу по существу, Комиссия Курганского УФАС России пришла к следующим выводам.

30.05.2017 г. в единой информационной системе в сфере закупок опубликовано извещение электронного аукциона на выполнение работ по строительству «Культурно – оздоровительного центра на 300 мест с котельной в с.

Звериноголовское Звериноголовского района Курганской области (извещение № 0843300042817000001).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 19 578 000,00 рублей.

Заказчиком является МКУ культуры «Звериноголовский районный дом культуры».

На момент рассмотрения жалобы по существу контракт не заключен.

1. В соответствии с частью 5 статьи 30 Закона о контрактной системе Заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 настоящей статьи, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 настоящей статьи, и включается в отчет, указанный в части 4 настоящей статьи. В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (часть 6 статьи 30 Закона о контрактной системе).

В пункте 19 Информационной карты установлено, что генеральный подрядчик, не являющийся субъектом малого предпринимательства и социально – ориентированной некоммерческой организацией обязан привлечь к исполнению муниципального контракта субподрядчиков, из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций не менее 15 % от цены муниципального контракта.

Пунктом 6.4.2 проекта контракта установлено, что подрядчик обязан привлечь к исполнению Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организации в объеме 15% от цены Контракта.

Указанное Заявителем в доводе своей жалобы противоречие в Информационной

карте и проекте контракта не является нарушением Закона о контрактной системе. Кроме того, показатели «не менее 15%» и «15%» не противоречат друг другу в виду следующего.

В соответствии с Толковым словарем Ефремовой Т.Ф. слово «не менее» употребляется при указании на нижний временной или количественный предел; как минимум, не меньше.

Таким образом, показатель «15%» входит в интервал «не менее 15%», является нижним пределом интервала.

Кроме того, в соответствии с частью 6 статьи 30 Закона о контрактной системе, в контракт включается объем привлечения генеральным подрядчиком субподрядчика из числа СМП, СОНО в виде процента от цены контракта. Из буквального толкования данной нормы следует, что в контракте указывается объем привлечения субподрядчика из числа СМП, СОНО в виде конкретного процента от цены контракта.

Довод Заявителя признан Комиссией Курганского УФАС России необоснованным.

2. Пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе, соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнении работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. Из смысла указанной нормы и ст. 49 Гражданского кодекса Российской Федерации, в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации установлено, что виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

Пунктом 12.2 Информационной карты электронного аукциона установлено, что заявка участника должна содержать, в том числе, свидетельство о допуске к следующим видам работ (приказ Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 № 624):

33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):

33.3. Жилищно-гражданское строительство.

Пунктом 6.4.2 проекта контракта установлено, что подрядчик обязан привлечь к исполнению Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организации в объеме 15% (пятнадцать процентов) от цены Контракта.

Таким образом, часть работ, а именно 85% от цены контракта, подрядчик может выполнить самостоятельно, без привлечения к работам субподрядчика. Однако Заказчиком не установлено требование к участнику закупки о наличии

свидетельства СРО на определенные виды работ. В случае отсутствия у подрядчика свидетельства СРО на определенные виды, право выполнять данные работы у такого подрядчика отсутствует.

В статье 706 ГК РФ установлено, что если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Из буквального толкования ч. 2 ст. 52 ГрК РФ и ст. 706 ГК РФ следует, что если предмет закупки являются работы, которые могут осуществляться только при наличии свидетельства СРО о допуске к их выполнению, заказчик обязан установить требование о наличии в заявке соответствующих свидетельств. В таком случае участник должен представить свидетельство о допуске по указанным видам работ или допуск на генподряд (по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта).

Таким образом, Заказчиком не предусмотрена возможность участника, не имеющего свидетельства СРО на работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) (п. 33 приказа Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 № 624), но в то же время имеющего свидетельство о допуске СРО на выполнении определенных видов работ, предусмотренных документацией электронного аукциона, что ограничивает количество потенциальных участников аукциона и является нарушением п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

Довод Заявителя признан Комиссией Курганского УФАС России обоснованным.

В ходе внеплановой проверки установлено следующее.

В соответствии с ч. 2 ст. 110.2 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

Постановлением Правительства РФ от 15.05.2017 N 570 "Об установлении видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, и о внесении изменений в Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом" (далее – Постановление Правительства РФ № 570) установлено, что:

а) возможные виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства из числа видов работ, утвержденных настоящим постановлением, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, подлежат включению заказчиком в документацию о закупке;

б) конкретные виды и объемы работ из числа видов и объемов работ,

предусмотренных подпунктом "а" настоящего пункта, определенные по предложению подрядчика, включаются в государственный и (или) муниципальный контракт и исходя из сметной стоимости этих работ, предусмотренной проектной документацией, в совокупном стоимостном выражении должны составлять не менее 15 процентов цены государственного и (или) муниципального контракта - со дня вступления в силу настоящего постановления и до 1 июля 2018 г.

В п. 23 Информационной карты, п. 6.4.19 проекта контракта установлено, что подрядчик обязан, самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контракту, выполнить следующие виды работ: устройство фундаментов; монтаж перекрытий; работы по устройству стен.

Объем работ, установленный Заказчиком, который подрядчик должен выполнить самостоятельно, исходя из локально – сметного расчета, составляет 73,3 % от всего объема работ. Следовательно, Заказчик обязывает подрядчика выполнить 73,3 % от общего объема работ самостоятельно, что нарушает права подрядчика, так как Постановлением Правительства РФ № 570 предусмотрена обязанность подрядчика выполнить работы в размере 15%, выполнение работ в размере более 15% является правом, а не обязанностью подрядчика.

Таким образом, установление Заказчиком конкретных видов работ, которые подрядчик должен выполнить самостоятельно, без привлечения субподрядчиков, без согласования с подрядчиком, нарушает ч. 2 ст. 110.2 Закона о контрактной системе.

Исследовав предоставленные материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, руководствуясь административным регламентом по рассмотрению жалоб, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от 19.11.2014 № 727/14, ст.ст. 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссией Курганского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Перспектива» частично обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика – МКУ культуры «Звериноголовский районный дом культуры» нарушение п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, выразившееся в неустановлении в документации электронного аукциона требования о необходимости предоставления участником закупки в составе заявки свидетельства СРО на выполнение определенных видов работ, предусмотренных документацией электронного аукциона, в случае выполнения работ собственными силами подрядчика (извещение № 0843300042817000001).
3. Признать в действиях заказчика – МКУ культуры «Звериноголовский районный дом культуры» нарушение ч. 2 ст. 110.2 Закона о контрактной системе, выразившееся в несоблюдении требований Постановления Правительства РФ № 570, а именно установление Заказчиком конкретных видов работ, которые подрядчик должен выполнить самостоятельно, без привлечения субподрядчиков, без согласования с подрядчиком (извещение № 0843300042817000001).
4. Выдать Заказчику — МКУ культуры «Звериноголовский районный дом культуры» предписание об устранении нарушений п. 2 ч. 1 ст. 64, ч. 2 ст. 110.2 Закона о контрактной системе, путем аннулирования электронного аукциона на выполнение работ по строительству «Культурно – оздоровительного центра на 300 мест с котельной в с. Звериноголовское Звериноголовского района Курганской области (извещение № 0843300042817000001).

5. Передать материалы должностному лицу Курганского УФАС России, уполномоченному решать вопрос о возбуждении административного производства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев.