

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

610020 г. Киров, ул. К. Либкнехта, 55, тел: 64-73-31

«24» июля 2019 г.

№043/06/64-293/2019

Р Е Ш Е Н И Е

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе:

Зам.председателя комиссии:

«...»;

рассмотрев жалобу ООО «Стройресурс»,

У С Т А Н О В И Л А:

17.07.2019 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ООО «Стройресурс» (далее – Заявитель) на действия Прокуратуры Кировской области (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на строительство административного здания прокуратуры Опаринского района Кировской области (номер извещения 0140100007919000112).

Заявитель считает, что Заказчиком допущено нарушение Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) при формировании Аукционной документации. Так, документацией установлено, что работы должны выполняться в соответствии с проектно-сметной документацией, вместе с тем, данная документация должна быть включена в документацию об электронном аукционе и размещена в ЕС на сайте закупок. Заказчик обязан предъявлять требования к участникам закупок в соответствии с требованиями п.10 ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе. Вместе с тем, Заказчиком данное требование не установлено. Кроме того, ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе также устанавливает обязанность предъявлять к участникам аукциона единые требования, аукционная документация содержит требования к участникам о наличии допусков СРО, вместе с тем, в ГрК РФ внесены изменения, исходя из которых Заказчики должны иначе предъявлять требования к участникам аукциона о соответствии его требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим выполнение работ. Кроме того, не требуется членство в СРО для лиц, перечисленных в ч.2.1 ст.47, ч.4.1 ст.48, ч.2.2 ст.52 ГрК РФ, кроме того, работы не требуется членство в СРО в случае, если размер обязательств по договору не превышает 3 млн. рублей. Пунктом 16 Проекта контракта Аукционной документации установлено, что уступка требований по контракту не допускается. Вместе с тем, данное требование противоречит позиции ВС РФ.

Лицам, участвующим в деле, направлено уведомление о дате и времени рассмотрения жалобы, у Заказчика, запрошены необходимые документы по данному размещению закупки, а также письменные пояснения по существу жалобы. Рассмотрение жалобы назначено на 24.07.2019 года.

Заказчик представил письменные пояснения, представители Заказчика дали устные пояснения, согласно которым ПСД размещена в полном объеме на официальном сайте закупок вместе с Аукционной документацией. Заказчиком установлено требование о наличии допуска СРО у участников аукциона исходя из содержания работ, требующихся к выполнению в рамках исполнения контракта. Исходя из требований статьи 24.2 Закона о контрактной системе к регистрации в ЕИС не допускаются офшорные компании, в связи с чем на соответствие данному требованию проверку осуществляет ЕИС при регистрации лица, в качестве участника в закупках. Положения проекта контракта соответствуют положениям типового контракта, утвержденного приказом от 05.07.2018 № 398/пр Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения Заказчика, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

10.07.2019 года в единой информационной системе прокуратурой Кировской области на сайте закупок опубликовано извещение о проведении электронного аукциона на строительство административного здания прокуратуры Опаринского района Кировской области (номер извещения 0140100007919000112).

1. Относительно довода о не размещении ПСД в составе Аукционной документации установлено следующее.

Согласно ч.1 ст.743 ГК РФ подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ. При отсутствии иных указаний в договоре строительного подряда предполагается, что подрядчик обязан выполнить все работы, указанные в технической документации и в смете.

Согласно п.1.1 Проекта контракта Аукционной документации подрядчик в установленные сроки согласно Контракту обязуется выполнить все предусмотренные проектной документацией строительные-монтажные работы и иные предусмотренные Контрактом мероприятия по строительству объекта капитального строительства, указанного в пункте 1.2 Контракта (далее – работы, Объект), и передать Объект Заказчику, а Заказчик обязуется принять Объект и уплатить определенную Контрактом цену.

В ЕИС на официальном сайте закупок к извещению и Аукционной документации в качестве приложений размещены файлы, содержащие проектно-сметную документацию, документы размещены в виде заархивированных документов (формат zip).

Таким образом, довод Заявителя не находит своего подтверждения.

2. Относительно довода об отсутствии в документации требования, предусмотренного п.10 ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе, установлено следующее.

Требования к содержанию документации о проведении электронного аукциона установлены в [статье 64](#) Закона о контрактной системе.

В соответствии с [пунктом 2 части 5 статьи 66](#) Закона о контрактной системе, вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31](#) (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) Закона о контрактной системе (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

В соответствии с ч.1 ст.24.2 Закона о контрактной системе регистрация участников закупок в единой информационной системе осуществляется в электронной форме на основании информации и документов в [порядке](#) и сроки, которые определяются Правительством Российской Федерации. Информация и документы об участниках закупок, зарегистрированных в единой информационной системе, вносятся в единый реестр участников закупок.

В соответствии с ч.3 ст.24.2 Закона о контрактной системе не допускается регистрация офшорных компаний в единой информационной системе в качестве участников закупок.

В соответствии с Извещением о проведении электронного аукциона Аукционной документации Заказчиком установлено, что подача заявок на участие в электронном аукционе осуществляется только лицами, зарегистрированными в единой информационной системе и аккредитованными на электронной площадке.

Следовательно, ЕИС осуществляет проверку участника электронного аукциона предмет соответствия, установленному [пункту 10 части 1 статьи 31](#) Закона о контрактной системе.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Относительно довода об установлении в Аукционной документации требований к участникам закупки в соответствии с п.1 ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе установлено следующее.

Согласно Извещению о проведении электронного аукциона №АЭФ-442 Аукционной документации требования, предъявляемые к участникам электронного аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками аукциона указаны в приложении №3 документации электронного аукциона.

Вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию, в том числе документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона № 44-ФЗ, или копии этих документов (соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки): (см. Приложение №3)

Приложение № 3 устанавливает наличие допусков СРО с перечислением видов работ на которые требуются соответствующие допуски.

В соответствии с [частью 3 статьи 64](#) Закона N 44-ФЗ документация об электронном аукционе содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1, частями 1.1 и 2 \(при наличии таких требований\) статьи 31](#) Закона N 44-ФЗ.

Согласно [п. 1 ч. 1 ст. 31](#) Закона о контрактной системе, при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с [частью 2 статьи 52](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта

объектов капитального строительства.

Таким образом, Заказчик правомерно установил требования к участникам закупки в соответствии с требованиями ГрК РФ и п.1 ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 2.1 ст.52 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 трех миллионов рублей

Начальная (максимальная) цена контракта составляет - 17 781 910,00 рублей, что превышает размер обязательств, указанный в ч.2.1 ст.52 ГрК РФ в несколько раз.

Условия, указанные в ч.2.2 ст.52 ГрК РФ лица, имеющие право осуществлять работы, указанные в ч.2 ст.52 ГрК РФ являются исключением.

Довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Относительно довода об установлении условия в п.16 Проекта контракта, противоречащего позиции ВС РФ установлено следующее.

В соответствии с п.16 Проекта контракта Аукционной документации уступка требований по Контракту не допускается

Согласно позиции министерства финансов РФ, выраженной в письме от 21.07.2017 г. № 09-04-04/46799 любая переуступка права требования по государственным контрактам, включая возмещение судебных расходов, по мнению Минфина России, в настоящее время противоречит бюджетному законодательству Российской Федерации и создает определенные риски для бюджетной системы, что неоднократно указывалось в письмах Минфина России.

В соответствии с Решением Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N АКПИ19-112 ГК РФ на дату издания [Письма](#) не исключал возможность уступки права требования по денежному обязательству, возникшему из государственного контракта, [письмо](#) Министерства финансов Российской Федерации от 21 июля 2017 г. N 09-04-04/46799 признано недействующим со дня издания.

В соответствии с ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно ч.1 ст. 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в

которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно ч. 1 ст.422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии с протоколом от 18.07.2019 года электронный аукцион признан несостоявшимся, в связи с тем, что на участие не подано ни одной заявки, что может являться подтверждением ограничения круга участников закупки, которые не подали заявки на участие, в том числе в связи с наличием условия контракта (п.16).

Согласно ч.2 ст.8 Закона о контрактной системе запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Таким образом, положения проекта контракта противоречат положениям ГК РФ, что является совершением Заказчиком действия влекущее к необоснованному ограничению количества участников закупки.

Довод заявителя обоснован.

Вместе с тем, электронный аукцион признан несостоявшимся, в связи с чем Комиссия Кировского УФАС России посчитала возможным предписание об устранении нарушений не выдавать.

На основании изложенного и в соответствии с ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия Кировского УФАС России,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать частично обоснованной жалобу ООО «Стройресурс» на действия Прокуратуры Кировской области при проведении электронного аукциона на строительство административного здания прокуратуры Опаринского района Кировской области (номер извещения 0140100007919000112), в связи с нарушением ст.8 Закона о контрактной системе.
2. Предписание об устранении нарушений не выдавать.
3. Передать материалы жалобы должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 ФЗ от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента его принятия.

«...»

Зам.председателя комиссии:

Члены комиссии:

«...»