

ООО «БАРК»

«.....»

Администрация Суражского района
Брянской области

«.....»

Управление государственных
закупок Брянской области

«.....»

АО «ЕЭТП»

«.....»

Решение по делу № 032/06/106-486/2022

«01» июня 2022 года
Брянск

Г.

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

Заместителя председателя комиссии: «.....»

Членов Комиссии: «.....»

в присутствии:

«.....» – представителя Управление государственных закупок Брянской области, действующего на основании доверенности № 6 от 21.03.2022 года,

«.....» – представителя Администрации Суражского района, действующего на основании доверенности от 01.06.2022 № 1999,

«.....» – директора ООО «Барк»,

рассмотрев жалобу заявителя ООО «БАРК» на действия заказчика Администрация Суражского района Брянской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на оказание услуг по исполнению функций технического надзора (строительного контроля) по объекту: "Строительство моста через р. Ипуть, соединяющего ул. Фабричную и ул. Лесную в г. Сураж Суражского района Брянской области" за № 0127200000222002639, 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:

19.05.2022 года в единой информационной системе в сфере закупок размещены извещение и документация о проведении электронного аукциона на оказание услуг по исполнению функций технического надзора (строительного контроля) по объекту: "Строительство моста через р. Ипуть, соединяющего ул. Фабричную и ул. Лесную в г. Сураж Суражского района Брянской области" за № 0127200000222002639.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 7 337 121,00 рублей.

Контракт по итогам проведения рассматриваемого электронного аукциона за № 0127200000222002639 на момент рассмотрения жалобы не заключен.

Заявитель ООО «БАРК» считает, что его права и законные интересы нарушены действиями заказчика, установившего требования к участникам закупки о членстве в саморегулируемой организации в области строительства и уровня финансовой ответственности не ниже третьего.

До рассмотрения жалобы по существу в адрес Брянского УФАС России поступили письменные пояснения Администрации Суражского района (вх. № 4914 от 31.05.2022 года).

Изучив представленные документы, заслушав представителя Администрации Суражского района, Управления государственных закупок Брянской области, ООО «БАРК», руководствуясь ч. 3, 15 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, комиссия Брянского УФАС России по контролю закупок пришла к следующему выводу:

Заказчиком Администрация Суражского района при осуществлении рассматриваемой закупки не нарушены требования п.12 ч.1 ст. 42 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее в том числе требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования) при установлении в извещении о проведении закупки требования к участникам закупки о том, что участник закупки должен быть членом саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства (ч.2 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ). Данный вывод подтверждается следующим:

Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при применении конкурентных способов, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 4, 5, 18, 30, 42, 49, 54 и 59 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона, заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе 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 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

В соответствии с частями 2, 2.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - Кодекс) работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором должны выполняться только лицами, которые являются членами СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Юридическое лицо, не являющееся членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, может 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.

Частью 2 статьи 53 Кодекса установлено, что строительный контроль проводится лицом, осуществляющим строительство. В случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора строительного подряда строительный контроль проводится также застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором либо привлекаемыми ими на основании договора индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом.

Часть 8 статьи 53 ГрК РФ указывает, что порядок проведения строительного контроля может устанавливаться нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Согласно Положению о проведении строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 21.06.2010 N 468 (далее - Положение N 468) предметом строительного контроля является проверка выполнения работ при строительстве объектов капитального строительства на соответствие требованиям проектной и подготовленной на ее основе рабочей документации, результатам инженерных изысканий, требованиям градостроительного плана земельного участка, требованиям технических регламентов в целях обеспечения безопасности зданий и сооружений.

Из пункта 22 статьи 1 и части 2 статьи 53 Кодекса следует, что строительный контроль является функцией технического заказчика и может выполняться только членом СРО, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 и 2.2 статьи 52 Кодекса.

При этом в соответствии с пунктом 16 статьи 1 Кодекса застройщик может осуществлять строительный контроль самостоятельно, с привлечением на основании договора индивидуального предпринимателя, юридического лица или передать такие функции техническому заказчику.

Обязательное членство застройщика в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства предусмотрено частью 3.1 статьи 52 Кодекса только в случае, если застройщиком самостоятельно выполняются строительство, реконструкция, капитальный ремонт объектов капитального строительства, за исключением случая, предусмотренного пунктом 5 части 2.2 статьи 52 указанного кодекса.

Таким образом, для осуществления строительного контроля требуется членство в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства застройщику. Лицо, осуществляющее строительный контроль на основании договора с застройщиком или техническим заказчиком, должно быть членом СРО.

В соответствии с частью 1 статьи 55.4 и частью 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ), саморегулируемая организация, в которой состоит участник закупки, должна иметь компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств и компенсационный фонд возмещения вреда, сформированные в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 настоящего Кодекса. Совокупный размер обязательств участника закупки по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, не должен превышать предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 13 статьи 55.16 ГрК РФ.

В извещении об осуществлении закупки, опубликованном в единой информационной системе, в электронном документе "Требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке и инструкция по ее заполнению" заказчиком установлены требования к участникам закупки о наличии членства в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, а также исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки такому требованию. При этом указано, что уровни ответственности члена саморегулируемой организации (ч. 12, ч. 13 ст. 55.16 ГрК РФ) - должен быть не ниже третьего.

В соответствии с частью 2 статьи 53 ГрК РФ строительный контроль проводится лицом, осуществляющим строительство. В случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора строительного подряда строительный контроль проводится также застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором либо привлекаемыми ими на основании договора индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. Застройщик или технический заказчик по своей инициативе может привлекать лицо, осуществляющее подготовку проектной документации, для проверки соответствия выполняемых работ проектной документации.

Согласно позиции Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ, изложенной в письме от 04.09.2018 N 37059-ТБ/02, строительный контроль является функцией технического заказчика и может выполняться только членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, за исключением случаев, указанных в частях 2.1 и 2.2 статьи

52 ГрК РФ. Поскольку строительный контроль проводится при осуществлении строительства (реконструкции, капитального ремонта), договор, в соответствии с которым исполнитель принимает на себя обязательства выполнить функции строительного контроля также относится к договору о строительстве и в случае его заключения с техническим заказчиком, должен выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Указанный вывод следует также из положений пункта 22 статьи 1, части 3.1 статьи 52 ГрК РФ, пункта 32 раздела III Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержденного приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 N 624, Постановления Правительства РФ от 21.06.2010 N 468 "О порядке проведения строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства".

Согласно части 3 статьи 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 ГрК РФ;

2) если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом настоящей части договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

Частью 13 статьи 55.16 ГрК РФ предусмотрен минимальный размер вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного

члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров, в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации составляет:

1) двести тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает шестьдесят миллионов рублей (первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

2) два миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает пятьсот миллионов рублей (второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

3) четыре миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает три миллиарда рублей (третий уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

4) семь миллионов рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает десять миллиардов рублей (четвертый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

5) двадцать пять миллионов рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам составляет десять миллиардов рублей и более (пятый уровень ответственности члена саморегулируемой организации).

При этом, исходя из писем Минстроя России от 04.09.2018 N 37059-ТБ/02, от 05.04.2018 N 13789-ТБ/02 при решении вопроса об обязательности членства лица, осуществляющего строительный контроль, по мнению Минстроя России, необходимо исходить из размера обязательств по договорам строительного подряда.

Аналогичная позиция отражена и в письме от 12.02.2021 N 5265-ТБ/02 Минстрой России, согласно которой обязательность членства в саморегулируемой организации, а также уровень ответственности члена саморегулируемой организации, имеющего намерение выполнять по договору строительный контроль, определяются исходя из размера обязательств по договору о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объекта капитального строительства, по которому планируется осуществление этого строительного контроля.

Согласно Приложения №1 к муниципальному контракту «Техническое задание» Исполнитель обязуется осуществить строительный контроль в целях проверки соответствия выполняемых работ проектно-сметной документации строительство моста через р.Ипуть, соединяющего ул.Фабричную и ул.

Лесную в г. Сураж Суражского района Брянской области, действующими нормами, правилами и техническим регламентам.

При этом, из информации, отраженной в Требованиях к содержанию, составу заявки на участие в закупке стоимость строительно-монтажных работ на объекте, подлежащих строительному контролю, составляет 529 986 882,02 рублей.

Более того, согласно условиям проекта контракта, изложенным в Приложении №1 к муниципальному контракту «Техническое задание» исполнитель принимает на себя обязательства, в том числе:

" 15. Осуществление приемочного контроля выполненных работ. Совместно с Заказчиком приёмка скрытых работ. Проверка и визирование актов приёмки скрытых работ. Предотвращение производства Подрядчиком дальнейших работ до оформления актов приёмки скрытых работ:

18. Информирование Заказчика обо всех допущенных при выполнении работ нарушениях (отступлениях от проектно-сметной документации, требований технических регламентов, положений стандартов, сводов правил и другой нормативной документации, нарушениях технологии производства строительных работ, об использовании материалов, изделий, конструкции и оборудования, качество которых не отвечает установленным требованиям) и о других сложностях, возникающих при выполнении строительно-монтажных работ;

29. Визирование и согласование акта о приемке выполненных работ (форма КС-2), предъявляемых Подрядчиком Заказчику, подтверждение тем самым объема и качества выполненных работ по объекту, их соответствие проектно-сметной документации, условиям Контракта, соответствие исполнительной, приемо-сдаточной документации, предъявленной Подрядчиком Заказчику, требованиям нормативно-технической документации» и т.д.

Следовательно, исполнитель принимает на себя обязательства, связанные с приемкой работ по подряdnому контракту, наравне с заказчиком, соответственно, и несет комплекс ответственности в объеме стоимости основного обязательства по подряdnому контракту.

Таким образом, требование заказчика об уровне ответственности члена саморегулируемой организации (ч. 12 , ч. 13 ст. 55.16 ГрК РФ) не ниже третьего не противоречит действующему законодательству в сфере градостроительной деятельности.

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:

Признать жалобу ООО «БАРК» на действия заказчика Администрация Суражского района Брянской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на оказание услуг по исполнению функций технического надзора (строительного контроля) по объекту: "Строительство моста через р. Ипуть, соединяющего ул. Фабричную и ул. Лесную в г. Сураж Суражского района Брянской области" за № 0127200000222002639 необоснованной.

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

Заместитель председатель комиссии

«.....»

Члены комиссии

«.....»