1. Муниципальному заказчику –

Администрации Белоярского сельсовета Алтайского района Республики Хакасия

655650 Республика Хакасия,

Алтайский район, ул. с. Белый Яр,

ул. Советская, 6

biar_ssovet@mail.ru

2. Обществу с ограниченной

ответственностью

«СТРОЙРЕСУРС»

603157 г. Нижний Новгород,

ул. Буревестника, 9А, П8

s-res52@yandex.ru

3. Оператору электронной

площадки

ЗАО «Сбербанк- АСТ»

info@sberbank-ast.ru

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 019/06/96-332/2019

5 августа 2019 г. г.Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю закупок в составе:

Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю закупок в составе:

Председателя комиссии -	«…», врио руководителя управления;
Членов комиссии:	«…», начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,
	«…», ведущего специалиста - эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

в присутствии представителя муниципального заказчика – Администрации Белоярского сельсовета Алтайского района Республики Хакасия (далее – Заказчик):

- «…» на основании доверенности № 3-АВ от 26.02.2019г.,

в отсутствии Заявителя – Общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙРЕСУРС» (далее – заявитель, податель жалобы, ООО «СТРОЙРЕСУРС»), уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу № 019/06/96-332/2019 ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия заказчика – Администрации Белоярского сельсовета Алтайского района Республики Хакасия при проведении электронного аукциона на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства, предусматривающих проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности «Наружная сеть водопровода в с.Белый Яр от скважины № 6П до ул.Абаканская, д.2 «а», по ул.Абаканской до д.2 «Е» с поворотом на переулок Федулова пересекая ул.Новую, ул.Бейскую до перекрестка с улицей Енисейская, д.18, по ул.Енисейская от д.18, до ул.Щетинкина, д.1 «К», по

ул.Щетинкина до д.53» (закупка № 0180300000319000043), и результаты проведения внеплановой проверки действий заказчика, содержащие признаки нарушения Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 29.07.2019 вх. № 3984 поступила жалоба ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия заказчика – Администрации Белоярского сельсовета Алтайского района Республики Хакасия при проведении электронного аукциона на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства, предусматривающих проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности «Наружная сеть водопровода в с.Белый Яр от скважины № 6П до ул.Абаканская, д.2 «а», по ул.Абаканской до д.2 «Е» с поворотом на переулок Федулова пересекая ул.Новую, ул.Бейскую до перекрестка с улицей Енисейская, д.18, по ул.Енисейская от д.18, до ул.Щетинкина, д.1 «К», по ул.Щетинкина до д.53» (закупка № 0180300000319000043).

В своей жалобе заявитель указывает, что документация об электронном аукционе составлена с нарушением требований Закона о контрактной системе.

На основании чего, заявитель просит: принять жалобу к рассмотрению, приостановить закупку, выдать предписание заказчику об отмене закупки.

Представитель Заказчика не согласился с доводами жалобы, устно озвучив свои возражения и представив в материалы дела свои пояснения с запрашиваемой информацией.

В результате анализа и оценки информации и документов в рамках рассмотрения жалобы по существу, комиссия пришла к следующим выводам.

15.07.2019 года на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) и на электронной торговой площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» размещена информация (извещение, аукционная документация, техническое задание, обоснование НМЦ, проект контракта, ПСД) о проведении электронного аукциона на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства, предусматривающих проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности «Наружная сеть водопровода в с.Белый Яр от скважины № 6П до ул.Абаканская, д.2 «а», по ул.Абаканской до д.2 «Е» с поворотом на переулок Федулова пересекая ул.Новую, ул.Бейскую до перекрестка с улицей Енисейская, д.18, по ул.Енисейская от д.18, до ул.Щетинкина, д.1 «К», по ул.Щетинкина до д.53» (закупка № 0180300000319000043).

Начальная (максимальная) цена контракта – 40 509 300,00 рублей.

Дата окончания подачи заявок на участие в аукционе - 29.07.2019 09:00.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников 29.07.2019.

Дата проведения аукциона в электронной форме 29.07.2019.

Документация об аукционе (электронный аукцион) на строительство наружной сети водопровода в с.Белый Яр от скважины № 6П до ул.Абаканская, д.2 «а», по ул.Абаканской до д.2 «Е» с поворотом на переулок Федулова пересекая ул.Новую, ул.Бейскую до перекрестка с улицей Енисейская, д.18, по ул.Енисейская от д.18, до ул.Щетинкина, д.1 «К», по ул.Щетинкина до д.53» (закупка № 0180300000319000043) утверждена исполняющим обязанности главы Белоярского сельсовета «…».

Согласно Протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 31.07.2019 №0180300000319000043-1 до окончания срока подачи заявок поступила одна заявка. На основании части 16 статьи 66 Закона о контрактной системе электронной аукцион признан несостоявшимся. Заявка единственного участника электронного аукциона -Общества с ограниченной ответственностью «ЭНЕРГОСПЕЦСТРОЙ» соответствует требованиям документации об аукционе. В соответствии с пунктом 25.1 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе контракт заключается с ООО «ЭНЕРГОСПЕЦСТРОЙ».

1. По доводу жалобы о том, что внесение денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта в виде залога, в том числе в форме вклада (депозита), Законом о контрактной системе не предусмотрено.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи, в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, обеспечения гарантийных обязательств в случае установления требований к таким обязательствам в соответствии с частью 4 статьи 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с требованиями части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта,

гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, 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, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Закона о контрактной системе.

В пункте 11.2 проекта контракта документации об аукционе (электронный аукцион) на строительство наружной сети водопровода в с.Белый Яр от скважины № 6П до ул.Абаканская, д.2 «а», по ул.Абаканской до д.2 «Е» с поворотом на переулок Федулова пересекая ул.Новую, ул.Бейскую до перекрестка с улицей Енисейская, д.18, по ул.Енисейская от д.18, до ул.Щетинкина, д.1 «К», по ул.Щетинкина до д.53» (закупка № 0180300000319000043) указано следующее:

11.2. Условием заключения контракта является предоставление Подрядчиком обеспечения исполнения контракта. Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, 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.

Вместе с тем, в пункте 13.15 вышеуказанного проекта контракта указано следующее:

13.15. Способы удержания пени и штрафов:

- при обеспечении контракта в виде безотзывной банковской гарантия, выданной банком или иной кредитной организацией – путем направления требования в банк (кредитную организацию), выдавший (ую) гарантию;

- при обеспечении контракта в виде передачи Заказчику в залог денежных средств, <u>в том числе в форме вклада (депозита)</u> – путем удержания суммы пени из переданных в залог денежных средств

- при недостаточности средств, предусмотренных обеспечением контракта, либо в случае истечения срока банковской гарантии, пеня, удерживается заказчиком из суммы оплаты при окончательном расчете с Подрядчиком.

На основании вышеизложенного, следует, что заказчиком в пункте 11.2 проекта контракта, в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе, определены два вида обеспечения контракта:

- предоставление банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям Закона о контрактной системе,

- внесение денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором, в соответствии с законодательством Российской Федерации, учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

В тоже время, в пункте 13.15 проекта контракта, Заказчик устанавливает иной вид обеспечения контракта – денежные средства, <u>в том числе в форме вклада (депозита)</u>, переданные Заказчику в залог, что является нарушением части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе и содержит признаки административного правонарушения, предусмотренные частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ).

На рассмотрении жалобы представитель заказчика согласился с указанным нарушением, при этом пояснив, что в данном случае была допущена техническая ошибка.

Таким образом, данный довод жалобы является обоснованным.

2. По доводу жалобы о том, что, устанавливая в проекте контракта обязанность членства СРО для субподрядчиков, Заказчиком тем самым нарушаются требования Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) 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.

Кроме того, согласно части 2.1. статьи 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.

В пункте 18.3 проекта контракта документации об аукционе (электронный аукцион) на строительство наружной сети водопровода в с.Белый Яр от скважины № 6П до ул.Абаканская, д.2 «а», по ул.Абаканской до д.2 «Е» с поворотом на переулок Федулова пересекая ул.Новую, ул.Бейскую до перекрестка с улицей Енисейская, д.18, по ул.Енисейская от д.18, до ул.Щетинкина, д.1 «К», по ул.Щетинкина до д.53» (закупка № 0180300000319000043) указано следующее:

18.3. Подрядчик информирует Заказчика о заключении договоров с субподрядчиками по мере их заключения. В информации должны излагаться предмет договора, наименование, адрес субподрядчика. К информации прилагаются копия выписки из реестра членов СРО по форме, которая утверждена Приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 № 86, график производства строительно-монтажных работ, подписанный Подрядчиком и субподрядчиком. В случае если цена заключенного договора с субподрядной организацией 3 млн. руб. и менее, предоставление выписки из реестра членов СРО не требуется.

Указанную информацию Подрядчик предоставляет Заказчику по рекомендуемой форме (Приложение № 8 к контракту).

Комиссия антимонопольного органа, рассмотрев представленные документы, приходит к выводу, что установление заказчиком требования о предоставлении копии выписки из реестра членов СРО, которая предоставляется индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом, в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, при выполнении работ по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, правомерна в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров превышает три миллиона рублей, что тем самым не противоречит требованиям ГрК РФ и Закону о контрактной системе.

Аргументы ООО «СТРОЙРЕСУРС» по данному доводу жалобы со ссылкой на часть 2 статьи 47 и часть 4 статьи 48 ГрК РФ являются несостоятельными, поскольку требования вышеуказанных статей относятся к инженерным изысканиям для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительств и архитектурно-строительному проектированию. Объектом закупки же является проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства, предусматривающих проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности «Наружная сеть водопровода в с.Белый Яр от скважины № 6П до ул.Абаканская, д.2 «а», по ул.Абаканской до д.2 «Е» с поворотом на переулок Федулова пересекая ул.Новую, ул.Бейскую до перекрестка с улицей Енисейская, д.18, по ул.Енисейская от д.18, до ул.Щетинкина, д.1 «К», по ул.Щетинкина до д.53» (закупка № 0180300000319000043).

Таким образом, довод жалобы является необоснованным.

3. По доводу жалобы о правомерности в части указания в пункте 18.1 проекта контракта условий о том, что подрядчик не имеет права уступать или передавать обязательства по настоящему контракту другому подрядчику.

Согласно части 1 статьи 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.

Согласно пункта 7 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации что, если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, победитель торгов не вправе уступать права (за исключением требований по денежному обязательству) и осуществлять перевод долга по обязательствам, возникшим из заключенного на торгах договора. Обязательства по такому договору должны быть исполнены победителем торгов лично, если иное не установлено законом.

Статьей 706 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что:

1. 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.

2. Подрядчик, который привлек к исполнению договора подряда субподрядчика в нарушение положений пункта 1 настоящей статьи или договора, несет перед заказчиком ответственность за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении договора.

3. Генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком в соответствии с правилами пункта 1 статьи 313 и статьи 403 настоящего Кодекса, а перед субподрядчиком - ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

Если иное не предусмотрено законом или договором, заказчик и субподрядчик не вправе предъявлять друг другу требования, связанные с нарушением договоров, заключенных каждым из них с генеральным подрядчиком.

4. С согласия генерального подрядчика заказчик вправе заключить договоры на выполнение отдельных работ с другими лицами. В этом случае указанные лица несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение работы непосредственно перед заказчиком.

Пунктом 18.1 проекта контракта документации об аукционе (электронный аукцион) на строительство наружной сети водопровода в с.Белый Яр от скважины № 6П до ул.Абаканская, д.2 «а», по ул.Абаканской до д.2 «Е» с поворотом на переулок Федулова пересекая ул.Новую, ул.Бейскую до перекрестка с улицей Енисейская, д.18, по ул.Енисейская от д.18, до ул.Щетинкина, д.1 «К», по ул.Щетинкина до д.53» (закупка № 0180300000319000043) установлено, что Подрядчик не имеет право уступить или передать обязательства по настоящему Контракту, или часть работ по нему, другому Подрядчику.

В силу статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что победитель торгов исполняет обязательства по контракту лично, если иное не установлено законом и не вправе уступать права и осуществлять перевод долга по обязательствам, возникшим из заключенного на торгах договора, за исключением уступки права требования по денежным обязательствам.

Вместе с тем, в пункте 18.1 проекта контракта не установлены ограничения права подрядчика уступать права требования по денежным обязательствам, а установлены требования к подрядчику о том, что он не имеет право передать или уступать свои обязательства по выполнению работ по указанному контракту, что согласуется с положениями статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Таким образом, довод заявителя не нашел свое подтверждение, что даёт основание считать его необоснованным.

Жалоба признана частично обоснованной.

В соответствии с положениями части 3.30 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, 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 (далее – Административный регламент), утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 года № 727/14, комиссией антимонопольного органа при рассмотрении жалобы № 019/06/96-332/2019 также осуществлялась внеплановая проверка соблюдения законодательства о контрактной системе в сфере закупок. Эта проверка проводилась в соответствии с положениями части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе. Внеплановая проверка проводилась одновременно с рассмотрением жалобы.

Согласно пункта 1 части 15 статьи 99 Закон о контрактной системе контрольный орган в сфере закупок проводит внеплановую проверку по следующим основаниям - получение обращения участника закупки либо осуществляющих общественный контроль общественного объединения или объединения юридических лиц с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего. Рассмотрение такой жалобы осуществляется в порядке, установленном главой 6 Закона о контрактной системе. В случае, если внеплановая проверка проводится на основании жалобы участника закупки, по результатам проведения указанной проверки и рассмотрения такой жалобы принимается единое решение.

В результате проведения внеплановой проверки размещения закупки нарушений не установлено.

В соответствии с пунктом 3.35 Административного регламента установлено, что в случаях если при рассмотрении жалобы или проведения внеплановой проверки выявлены нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, комиссия выдает предписание об устранении допущенных нарушений.

Согласно пункта 2 части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе, при выявлении в результате проведения контрольным органом в сфере закупок плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения,

специализированной организации, оператора электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок контрольный орган в сфере закупок вправе выдавать обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику предписания об устранении выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 1 статьи 31, частями 1 и 3 статьи 96, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, статьей 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации, статьями 448 и 706 Гражданского кодекса Российской Федерации, Административным регламентом, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу № 019/06/96-332/2019 ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия муниципального заказчика – Администрации Белоярского сельсовета Алтайского района Республики Хакасия при проведении электронного аукциона на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства, предусматривающих проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности «Наружная сеть водопровода в с.Белый Яр от скважины № 6П до ул.Абаканская, д.2 «а», по ул.Абаканской до д.2 «Е» с поворотом на переулок Федулова пересекая ул.Новую, ул.Бейскую до перекрестка с улицей Енисейская, д.18, по ул.Енисейская от д.18, до ул.Щетинкина, д.1 «К», по ул.Щетинкина до д.53» (закупка № 0180300000319000043) обоснованной в части внесения денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта в виде залога, в том числе в форме вклада (депозита).
2. Признать муниципального заказчика – Администрацию Белоярского сельсовета Алтайского района Республики Хакасия нарушившим часть 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.
3. Муниципальному заказчику – Администрации Белоярского сельсовета Алтайского района Республики Хакасия выдать предписание об устранении нарушения Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Примечание: решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы, может быть обжаловано в Арбитражном суде Республики Хакасия в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель
комиссии:
Члены
комиссии: