Решение по результатам рассмотрения жалоб

участников закупки №№ 003/06/34-146/2020, 003/06/64-147/2020, 003/06/34-1150/2020, 003/06/64-151/2020

«13» марта 2020 года город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<…>,

в присутствии:

представителя ФГБУ «Байкальский государственный природный биосферный заповедник» <… >, доверенность от 13.03.2020 № 14,

в отсутствие представителей ООО «Кедр», ООО «Атлантикпро», ООО «БИК», ООО «Морис», уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения жалоб,

рассмотрев жалобы ООО «Кедр» (вх.№1161 от 05.03.2020), ООО «Атлантикпро» (вх. от 05.03.2020 № 1164), ООО «БИК» (вх. от 06.03.2020 № 1183), ООО «Морис» (вх. от 06.03.2020 № 1184) на действия заказчика - ФГБУ «Байкальский государственный природный биосферный заповедник» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на строительство гостевого комплекса "Байкальская волна" (№ 0302100009620000002) (далее – Аукцион), и в результате рассмотрения жалоб в соответствии с частью 3 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Закон о контрактной системе),

у с т а н о в и л а:

Суть доводов, изложенных в жалобах заявителей сводится к следующему:

- в нарушение части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе проект контракта не соответствует порядку определения штрафов в соответствии с подпунктами «в», «г» пункта 9 Правил ОПРЕДЕЛЕНИЯ РАЗМЕРА ШТРАФА, НАЧИСЛЯЕМОГО В СЛУЧАЕ НЕНАДЛЕЖАЩЕГО ИСПОЛНЕНИЯ ЗАКАЗЧИКОМ, НЕИСПОЛНЕНИЯ ИЛИ НЕНАДЛЕЖАЩЕГО ИСПОЛНЕНИЯ ПОСТАВЩИКОМ (ПОДРЯДЧИКОМ, ИСПОЛНИТЕЛЕМ) ОБЯЗАТЕЛЬСТВ, ПРЕДУСМОТРЕННЫХ КОНТРАКТОМ (ЗА ИСКЛЮЧЕНИЕМ ПРОСРОЧКИ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ЗАКАЗЧИКОМ, ПОСТАВЩИКОМ (ПОДРЯДЧИКОМ, ИСПОЛНИТЕЛЕМ), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 (далее – Правила) (довод жалобы ООО «Кедр»);

- в нарушение части 7 статьи 30 Закона о контрактной системе Заказчик надлежащим образом не установил в проекте контракта положения согласно постановлению Правительства Российской Федерации от 23.12.2016 № 1366 «ОБ УТВЕРЖДЕНИИ ТИПОВЫХ УСЛОВИЙ КОНТРАКТОВ, ПРЕДУСМАТРИВАЮЩИХ ПРИВЛЕЧЕНИЕ К ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТОВ СУБПОДРЯДЧИКОВ, СОИСПОЛНИТЕЛЕЙ ИЗ ЧИСЛА СУБЪЕКТОВ МАЛОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА, СОЦИАЛЬНО ОРИЕНТИРОВАННЫХ НЕКОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЙ» (далее – Постановление № 1466), а именно в проекте контракта отсутствуют положения, предусмотренные пунктами 3, 4, 5 Постановления № 1466) (довод жалобы ООО «Кедр»);

- в нарушение пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в составе документации об аукционе, в нарушение приказа Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 23.12.2019 № 841/пр отсутствует протокол начальной (максимальной) цены контракта (довод жалоб ООО «Атлантикпро», ООО «Морис»);

- в нарушение требований градостроительного законодательства Российской Федерации в документации о закупке отсутствует заключение экспертизы достоверности сметной стоимости документации. Отсутствие такого заключения не позволяет определить объемы работ, подлежащих выполнению и соответствие им сметной документации (довод жалобы ООО «Атлантикпро»);

- в нарушение пункта 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в пункте 15 проекта контракта указано, что приложением к контракту является «График выполнения работ», однако данный график отсутствует в составе документации, что не позволяет установить сроки, объем и денежное выражение стоимости выполненных работ в отношении каждого этапа исполнения контракта (довод жалобы ООО «БИК»).

Заявители просят приостановить закупку, провести проверку, признать жалобу обоснованной и выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

Представитель Заказчика с доводами жалоб не согласилась, представила письменные пояснения от 10.03.2020 (вх. от 11.03.2020 № 1295). Считает, что документация об аукционе соответствует требованиям законодательства о контрактной системе в сфере закупок, просит признать жалобы необоснованными.

<u>В результате рассмотрения жалоб, изучения представленных документов и пояснений, Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:</u>

26.02.2019 на официальном сайте в Единой информационной системе размещено извещение о проведении Аукциона (номер извещения – 0302100009620000002) и документация об аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта – 28 600 000,00 рублей.

1. Пунктом 9 Правил установлено, что за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Данная ответственность заказчика установлена в пункте 7.4 проекта контракта (приложение № 2 к документации).

Таким образом, довод заявителя в части несоответствия положений проекта контракта подпунктам «в» и «г» пункта 9 Правил не подтвердился и признается несостоятельным.

2. 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.

В соответствии с частью 6 статьи 30 Закона о контрактной системе, 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.

В соответствии с частью 7 статьи 30 Закона о контрактной системе, типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 N 1466 "Об утверждении типовых условий контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций" (далее - Постановление N 1466) утверждены типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В извещении № 0302100009620000002 о проведении Аукциона размещено в ЕИС 26.02.2020 ограничения к участникам закупки не установлены, преимущества - не установлены. Комиссией Бурятского УФАС России установлено, что Заказчик при определении поставщика своим правом установить в извещении о проведении Аукциона требование к поставщику, не являющемуся СМП или СОНО, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП, СОНО не воспользовался, таким образом, Постановление N 1466 на данную закупку не распространяется и Типовые условия контрактов, предусматривающие привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в проекте контракта не устанавливаются.

Учитывая изложенное, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о наименовании и описании объекта закупки и условиях контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обосновании начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

Приложением № 3 к контракту документации об аукционе предусмотрено обоснование начальной (максимальной) цены контракта. Следовательно, указанная норма закона Заказчиком соблюдена.

Вместе с тем, согласно части 8 статьи 99 Закона о контрактной системе органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля осуществляют контроль (за исключением контроля, предусмотренного частью 10 настоящей статьи) в отношении определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги. Таким образом, контрольный орган в сфере закупок не обладает полномочиями по проверке обоснования начальной (максимальной) цены контракта. Данный довод заявителей

признается необоснованным.

4. Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

В силу пункта 8 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке при осуществлении закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства должна содержать проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, за исключением случая, если подготовка проектной документации в соответствии с указанным законодательством не требуется, а также случаев осуществления закупки в соответствии с частями 16 и 16.1 статьи 34 настоящего Федерального закона, при которых предметом контракта является в том числе проектирование объекта капитального строительства. Включение проектной документации в документацию о закупке в соответствии с настоящим пунктом является надлежащим исполнением требований пунктов 1 - 3 настоящей части.

Согласно части 1 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее- ГрК РФ) архитектурно-строительное проектирование осуществляется путем подготовки проектной документации (в том числе путем внесения в нее изменений в соответствии с настоящим Кодексом) применительно к объектам капитального строительства и их частям, строящимся, реконструируемым в границах принадлежащего застройщику или иному правообладателю (которому при осуществлении бюджетных инвестиций в объекты капитального строительства государственной (муниципальной) собственности органы государственной власти (государственные органы), Государственная корпорация по атомной энергии "РБ", Государственная корпорация по космической деятельности "Роскосмос", органы управления государственными внебюджетными фондами или органы местного самоуправления передали в случаях, установленных бюджетным законодательством Российской Федерации, на основании соглашений свои полномочия государственного (муниципального) заказчика) земельного участка, а также раздела проектной документации "Смета на капитальный ремонт объекта капитального строительства" при проведении капитального ремонта объекта капитального строительства в случаях, предусмотренных частью 12.2 настоящей статьи.

Частью 12.2 данной статьи установлено, что в случае проведения капитального ремонта объектов капитального строительства, финансируемого с привлечением средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, средств лиц, указанных в части 1 статьи 8.3 настоящего Кодекса, осуществляется подготовка сметы на капитальный ремонт объектов капитального строительства на основании акта, утвержденного застройщиком или техническим заказчиком и содержащего перечень дефектов оснований, строительных конструкций, систем инженерно-технического обеспечения и сетей инженерно-технического обеспечения с указанием качественных и количественных характеристик таких дефектов, и задания застройщика или технического заказчика на проектирование в зависимости от содержания работ, выполняемых при капитальном ремонте объектов капитального строительства. Застройщик по собственной инициативе вправе обеспечить подготовку иных разделов проектной документации, а также подготовку проектной документации при проведении капитального ремонта объектов капитального строительства в иных случаях, не указанных в настоящей части.

При рассмотрении жалобы установлено, что на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в составе документации об аукционе Заказчиком размещена проектная документация, что соответствует требованиям п. 8 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

При этом требования действующего законодательства не предусматривают обязательного размещения в ЕИС положительного заключения государственной экспертизы достоверности стоимости определения сметной стоимости объекта строительства, которое не является частью проектной документации. В связи с чем довод заявителя признается необоснованным.

5. В соответствии с частью 6 статьи 110.2 Закона о контрактной системе объем, содержание работ по контрактам, предметом которых являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, определяются проектной документацией объектов капитального строительства, а также иной технической документацией, предусмотренной такими контрактами. При этом выполнение работ по таким контрактам осуществляется в соответствии с графиком выполнения строительно-монтажных работ, являющимся обязательным приложением к таким контрактам.

Разделом 15 проекта контракта указано, что приложением к контракту является «график выполнения работ», однако, установлено, что указанный график отсутствует в составе проекта контракта, что нарушает требования части 6 статьи 110.2 упомянутого закона.

Пунктом 3.2 контракта предусмотрены сроки выполнения работ: с момента подписания контракта до 20 декабря 2020 года. В разделе 2 проекта контракта указан порядок и срок оплаты. Проектной документацией предусмотрены объемы и виды работ, подлежащих выполнению.

Участие в Аукционе приняло 8 участников закупки, все заявки признаны соответствующими требованиям документации об аукционе. Данное нарушение не привело к ограничению количества участников закупки и не повлияло на результаты торгов, следовательно, возможна выдача предписания о составлении графика выполнения работ при заключении контракта.

Таким образом, довод заявителя признается обоснованным, и Заказчик нарушившим требования части 6 статьи 110.2 Закона о контрактной системе.

6. По результатам проведенной внеплановой проверки изучен довод заявителя ООО «Про-Движение» в части нарушения Заказчиком части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе, а именно, что документация об аукционе не устанавливает возможные виды и объемы работ их утвержденного перечня, которые подрядчик должен выполнить самостоятельно без привлечения других лиц, в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 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, начисляемого за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом» (далее – Постановление № 570).

Согласно части 2 статьи 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, за исключением дочерних обществ такого подрядчика, к исполнению своих обязательств по контракту.

Постановлением № 570 установлены виды и объемы 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.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о контрактной системе государственный заказчик - государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом", Государственная корпорация по космической деятельности "Роскосмос", орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

Согласно пункту 6 статьи 3 Закона о контрактной системе муниципальный заказчик - муниципальный орган или муниципальное казенное учреждение, действующие от имени муниципального образования, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени муниципального образования и осуществляющие закупки.

В соответствии с пунктом 8 статьи 3 Закона о контрактной системе государственный контракт, муниципальный контракт - гражданско-правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества) и который заключен от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о контрактной системе заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

ФГБУ «Байкальский государственный природный биосферный заповедник» является бюджетным учреждением, при этом не подпадает под понятия «государственный заказчик» или «муниципальный заказчик», соответственно по определению не может заключать государственные или муниципальные контракты, в связи с чем требования, предусмотренные Постановлением № 570 не распространяются на бюджетное учреждение (заказчика).

Таким образом, данный довод признается несостоятельным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Кедр» необоснованной.

2. Признать жалобу ООО «Атлантикпро» необоснованной.

3. Признать жалобу ООО «БИК» обоснованной.

4. Признать жалобу ООО «Морис» необоснованной.

5. Признать Заказчика нарушившим часть 6 статьи 110.2 Закона о контрактной системе.

6. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>, <...>