Постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 03.12.2020 N 04АП-5487/2020 по делу N А10-1701/2020Требование: О взыскании задолженности по договору на оказание услуг технического надзора, процентов за пользование чужими денежными средствами, судебных расходов.Решение: Требование удовлетворено в части.

Решение 49-513

Заказчик:
Управление жизнеобеспечения и градостроительства Администрации Яшкинского муниципального округа
652010, Кемеровская область - Кузбасс, Яшкинский район, пгт. Яшкино,

ул. Суворова, д. 8 стр. а
ujig2017@mail.ru

Заявитель:

ООО "Стройкомплект"
630017, Новосибирская область,

г. Новосибирск, ул. Б.Богаткова, 192/1
skt-nsk@bk.ru

РЕШЕНИЕ

«12» апреля 2024 года

Резолютивная часть решения оглашена «10» апреля 2024 года

Решение изготовлено в полном объеме «12» апреля 2024 года г. Кемерово

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

Председателя комиссии:	<...> -	Заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии:	<...> -	Главного специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;

<...> - Ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;

При участии посредством ВКС:

- <...> - представителя ООО «Стройкомплект», по доверенности;

рассмотрев дело № 042/06/49-513/2024, возбужденное по признакам нарушения аукционной комиссией заказчика — Управления жизнеобеспечения и градостроительства Администрации Яшкинского муниципального округа (далее — УЖиГ Яшкинского МО) законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0339300010424000048 «Оказание услуг по проведению строительного контроля на объекте: «Капитальный ремонт МБ ОУ СОШ № 1 Яшкинского муниципального округа, расположенного по адресу: Российская Федерация, 652010, Кемеровская область-Кузбасс, Яшкинский муниципальный округ, пгт. Яшкино, улица Ленинская, 4»,

установила:

05.04.2024г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО "Стройкомплект" (вх. 3912-ЭП/24) на действия аукционной комиссии заказчика – УЖиГ Яшкинского МО при проведении электронного аукциона № 0339300010424000048 «Оказание услуг по проведению строительного контроля на объекте: «Капитальный ремонт МБ ОУ СОШ № 1 Яшкинского муниципального округа, расположенного по адресу: Российская Федерация, 652010, Кемеровская область-Кузбасс, Яшкинский муниципальный округ, пгт. Яшкино, улица Ленинская, 4».

По мнению заявителя ООО "Стройкомплект", заявка победителя должна была быть отклонена, поскольку победитель — лицо, которое выполняет работы по капитальному ремонту на объекте, на котором требуется строительный контроль.

В процессе рассмотрения жалобы Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

21.03.2024г. на официальном сайте http://zakupki.gov.ru/ заказчиком – УЖиГ Яшкинского МО было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0339300010424000048 «Оказание услуг по проведению строительного контроля на объекте: «Капитальный ремонт МБ ОУ СОШ № 1 Яшкинского муниципального округа, расположенного по адресу: Российская Федерация, 652010, Кемеровская область-Кузбасс, Яшкинский муниципальный округ, пгт. Яшкино, улица Ленинская, 4».

Начальная максимальная цена контракта – 4 697 657,02 рублей.

Согласно требованиям подпункта «а» пункта 1 части 5 статьи 49 ФЗ № 44-ФЗ не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за датой окончания срока подачи заявок на участие в закупке, но не позднее даты подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), установленной в извещении об

осуществлении закупки члены комиссии по осуществлению закупок рассматривают заявки на участие в закупке, информацию и документы, направленные оператором электронной площадки в соответствии с пунктом 4 части 4 настоящей статьи, и принимают решение о признании заявки на участие в закупке соответствующей извещению об осуществлении закупки или об отклонении заявки на участие в закупке по основаниям, предусмотренным пунктами 1 - 8 части 12 статьи 48 настоящего Федерального закона.

Как следует из части 12 статьи 48 ФЗ № 44-ФЗ, при рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случаях:

1) непредставления (за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом) участником закупки оператору электронной площадки в заявке на участие в закупке информации и документов, предусмотренных извещением об осуществлении закупки в соответствии с настоящим Федеральным законом (за исключением информации и документов, предусмотренных пунктами 2 и 3 части 6 статьи 43 настоящего Федерального закона), несоответствия таких информации и документов требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки;

2) непредставления информации и документов, предусмотренных пунктами 2 и 3 части 6 статьи 43 настоящего Федерального закона, несоответствия таких информации и документов требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки;

3) несоответствия участника закупки требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки в соответствии с частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона;

4) предусмотренных нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона (за исключением случаев непредставления информации и документов, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона);

5) непредставления информации и документов, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона, если такие документы предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частью 3 статьи 14 настоящего Федерального закона (в случае установления в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона в извещении об осуществлении закупки запрета допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств);

6) выявления отнесения участника закупки к организациям, предусмотренным пунктом 4 статьи 2 Федерального закона от 4 июня 2018 года N 127-ФЗ "О мерах воздействия (противодействия) на недружественные действия Соединенных Штатов Америки и иных иностранных государств", в случае осуществления закупки работ, услуг, включенных в перечень, определенный Правительством Российской Федерации в соответствии с указанным пунктом;

7) предусмотренных частью 6 статьи 45 настоящего Федерального закона;

8) выявления недостоверной информации, содержащейся в заявке на участие в закупке;

9) указания информации о предложении участника закупки, предусмотренном пунктом 3 или пунктом 4 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона.

Комиссией Кемеровского УФАС России было проанализировано извещение и установлено, что заказчиком установлены следующие требования к участникам закупки:

«Требования к участникам

1 Единые требования к участникам закупок в соответствии с ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

2 Требования к участникам закупок в соответствии с ч. 1.1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

3 Требование к участникам закупок в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

Участник закупки должен являться членом саморегулируемой организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, за исключением случаев предусмотренных ч. 2.1 и 2.2 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ. Член саморегулируемой организации имеет право выполнять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемого с использованием конкурентных способов заключения договора, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда возмещения вреда и компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированных в соответствии со ст. 55.4 и 55.16 Градостроительного кодекса РФ;

2) если совокупный размер обязательств по договору строительного подряда заключаемому с использованием конкурентных способов заключения договора 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 ст. 55.16 Градостроительного кодекса РФ. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

3) если совокупный размер обязательств по договору строительного подряда не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда в соответствии с частью 10 или 12 ст. 55.16 Градостроительного кодекса РФ. Документом, подтверждающим членство в саморегулируемой организации является выписка из реестра членов саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих

строительство по форме утверждённой Приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 N 86 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации».

Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи. Все перечисленные выше требования не распространяются: - на участников, которые предложат цену контракта 3 млн руб. и менее. Такие участники не обязаны быть членами СРО в силу ч. 2.1 ст. 52 ГрК РФ; - на унитарные предприятия, государственные и муниципальные учреждения, юрлица с госучастием в случаях, которые перечислены в ч. 2.2 ст. 52 ГрК РФ. 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. Требование об уровне ответственности члена СРО, с уровнем ответственности, исходя из цены муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту МБ ОУ СОШ № 1 Яшкинского муниципального округа, расположенного по адресу: Российская Федерация, 652010, Кемеровская область-Кузбасс, Яшкинский муниципальный округ, пгт. Яшкино, улица Ленинская, 4 – 203 755 385,38 рублей».

Согласно протоколу подведения итого определения поставщика (подрядчика, исполнителя) на участие в закупке было подано 13 заявок. 9 заявок признаны соответствующими положениям извещения,4 заявки отклонены.

Комиссией Кемеровского УФАС России была проанализирована заявка победителя № 116184358 (ООО «СК ПРОФЛИДЕР») и установлено, что заявка участника соответствует положениям извещения.

Согласно статье 53 Градостроительного кодекса Российской Федерации строительный контроль проводится в процессе строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в целях проверки соответствия выполняемых работ проектной документации, требованиям технических регламентов, результатам инженерных изысканий, требованиям градостроительного плана земельного участка. Строительный контроль проводится лицом, осуществляющим строительство.

В случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора строительный контроль проводится также застройщиком или заказчиком либо привлекаемым ими на основании договора физическим или юридическим лицом. Застройщик или технический заказчик по своей инициативе может привлекать лицо, осуществляющее подготовку проектной документации, для проверки соответствия выполняемых работ проектной документации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 21.06.2010 N 468 "О порядке проведения строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства" утверждено Положение о проведении строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства (далее - Положение).

В пункте 3 Положения установлено, что строительный контроль проводится: подрядчиком, то есть лицом, осуществляющим строительство; заказчиком либо организацией привлеченной заказчиком по договору для осуществления строительного контроля (в части проверки соответствия выполняемых работ проектной документации).

Согласно пункту 5 Положения строительный контроль, осуществляемый подрядчиком, включает проведение следующих контрольных мероприятий:

а) проверка качества строительных материалов, изделий, конструкций и оборудования, поставленных для строительства объекта капитального строительства (далее соответственно - продукция, входной контроль);

б) проверка соблюдения установленных норм и правил складирования и хранения применяемой продукции;

в) проверка соблюдения последовательности и состава технологических операций при осуществлении строительства объекта капитального строительства;

г) совместно с заказчиком освидетельствование работ, скрываемых последующими работами (далее - скрытые работы), и промежуточная приемка возведенных строительных конструкций, влияющих на безопасность объекта капитального строительства, участков сетей инженерно-технического обеспечения;

д) приемка законченных видов (этапов) работ;

е) проверка совместно с заказчиком соответствия законченного строительством объекта требованиям проектной и подготовленной на ее основе рабочей документации, результатам инженерных изысканий, требованиям градостроительного плана земельного участка, технических регламентов.

В соответствии со статьей 749 Гражданского кодекса Российской Федерации заказчик в целях осуществления контроля и надзора за строительством и принятия от его имени решений во взаимоотношениях с подрядчиком может заключить самостоятельно без согласия подрядчика договор об оказании заказчику услуг такого рода с соответствующим инженером (инженерной организацией).

Из смысла указанных норм следует, что если строительство осуществляется на основании договора, то строительный контроль должен осуществляться как лицом, непосредственно осуществляющим строительство - подрядчиком (строительный контроль подрядчика), так и заказчиком (строительный контроль заказчика).

Таким образом, осуществление строительного контроля является обязанностью обеих сторон договора подряда - заказчика и подрядчика.

Если заказчик не обладает специальными познаниями либо по иным причинам не желает в полном объеме выполнять функцию заказчика по контролю за строительством, то осуществление этой функции и принятие от его имени решений во взаимоотношениях с подрядчиком он вправе доверить профессиональному юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю.

Таким образом, несмотря на то, что действительно осуществление подрядных

работ и строительного контроля одной и той же организацией является неверным императивного запрета на осуществление функций строительного контроля подрядчиком (ответственным лицом подрядчика) в статьях 52, 53 Градостроительного кодекса Российской Федерации и иных нормативных правовых актах не содержится. В статьях 702, 706, 740 Гражданского кодекса Российской Федерации также не содержится запрета на то, чтобы строительный контроль за строительством осуществлял сам подрядчик.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что у комиссии заказчика не было оснований для отклонения заявки победителя, следовательно в действиях комиссии отсутствуют нарушения требований части 12 статьи 48, части 5 статьи 49 ФЗ № 44-ФЗ.

Руководствуясь статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "Стройкомплект" на действия аукционной комиссии заказчика — УЖиГ Яшкинского МО при проведении электронного аукциона № 0339300010424000048 «Оказание услуг по проведению строительного контроля на объекте: «Капитальный ремонт МБ ОУ СОШ № 1 Яшкинского муниципального округа, расположенного по адресу: Российская Федерация, 652010, Кемеровская область-Кузбасс, Яшкинский муниципальный округ, пгт. Яшкино, улица Ленинская, 4» необоснованной.

2. Производство по делу № 042/04/49-513/2024 прекратить.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<...>

Председатель комиссии:

<...>

Члены комиссии:

<...>