

РЕШЕНИЕ № 048/06/99-991/2020

по результатам проверки

«29» октября 2020 года
Липецк

г.

Резолютивная часть решения оглашена 29.10.2020.

Решение в полном объеме изготовлено 03.11.2020.

На основании ст. 99 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), приказа Липецкого УФАС России от 29.09.2020 № 484 (в редакции приказа № 512 от 16.10.2020), Комиссией Липецкого УФАС России,

проведена проверка соблюдения администрацией Хлевенского муниципального района (далее – заказчик) требований 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) при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта: «Детский сад на 80 мест, расположенный по адресу: Липецкая область, Хлевенский район, с/с Хлевенский, с. Хлевное, проспект Победы, 26» с реестровым номером 0146300005120000003 (далее – электронный аукцион).

Проверка начата 29.09.2020, окончена 29.10.2020.

Место проведения проверки: г. Липецк, пл. Плеханова, д.1.

Внеплановая проверка проведена Липецким УФАС России на основании подпункта «б» пункта 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в связи с обнаружением контрольным органом в сфере закупок признаков нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок при проведении электронного аукциона.

В результате анализа документов и сведений о проведении

электронного аукциона установлено следующее.

Документация об электронном аукционе и извещении размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Объект закупки – выполнение работ по строительству объекта: «Детский сад на 80 мест, расположенный по адресу: Липецкая область, Хлевенский район, с/с Хлевенский, с. Хлевное, проспект Победы, 26».

Согласно сведениям единой информационной системы в сфере закупок на участие в электронном аукционе от участников закупки поступило 6 заявок с идентификационными номерами: 51, 225, 50, 211, 153, 199.

По итогам рассмотрения заявок единой комиссией принято решение о признании заявок участников закупки с идентификационными номерами 50, 211, 153, 199 соответствующими требованиям документации. При этом, заявки участников с идентификационными номерами 51 и 225 признаны единой комиссией заказчика не соответствующими требованиям документации об электронном аукционе.

Порядок рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе урегулирован статьей 69 Закона о контрактной системе.

В силу части 1 статьи 69 Закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 Закона о контрактной системе, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

В соответствии с частью 2 статьи 69 Закона о контрактной системе аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей. Для принятия указанного решения аукционная комиссия рассматривает информацию о подавшем данную заявку участнике такого аукциона, содержащуюся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке.

Частью 6 статьи 69 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены частью 11 статьи 24.1, частями 3 или 3.1, 5, 8.2 статьи 66 Закона о контрактной системе, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе;

3) предусмотренном нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.

Согласно части 7 статьи 69 Закона о контрактной системе принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным частью 6 статьи 69 Закона о контрактной системе, не допускается.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В силу части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования.

В соответствии с частью 4 статьи 31 Закона о контрактной системе в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частями 2 и 2.1 настоящей статьи дополнительных

требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Так, Постановлением Правительства Российской Федерации (ред. от 27.12.2019, действующая на момент размещения на официальном сайте документации об электронном аукционе) № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее – Постановление Правительства РФ № 99) утверждены дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов.

Согласно пункту 2 приложения № 1 к Постановлению Правительства РФ № 99 к участникам закупки на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, за исключением линейного объекта, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей устанавливается требование о наличии за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта).

Кроме того, стоимость такого исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 40 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 100 млн. рублей.

При этом к документам, подтверждающим соответствие участников закупки дополнительным требованиям, относятся:

копия исполненного контракта (договора);

копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9

Федерального закона "О бухгалтерском учете", и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности). Указанный документ должен быть подписан не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Таким образом, поскольку объектом рассматриваемого электронного аукциона является выполнение работ по строительству, то заказчик, в силу приведенных положений Постановления Правительства РФ № 99, ст. 31 Закона о контрактной системе, обязан установить дополнительное требование к участникам закупки.

Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что в пункте 12 части 2 документации об электронном аукционе установлены дополнительные требования, предъявляемые к участникам электронного аукциона и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 8.2 статьи 66 Закона о контрактной системе электронные документы (их копии), подтверждающие соответствие участника электронного аукциона дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частями 2 и 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе, не включаются участником такого аукциона в состав второй части заявки. Такие документы (их копии) направляются заказчику оператором электронной площадки с использованием программно-аппаратных средств такой площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 Закона о контрактной системе одновременно со вторыми частями заявок на участие в таком аукционе из числа документов (их копий), размещенных в соответствии с частью 13 статьи 24.2 Закона о контрактной системе в реестре участников закупок, аккредитованных на электронной площадке.

В соответствии с нормами Закона о контрактной системе аукционная комиссия осуществляет проверку документов, представленных в качестве подтверждения дополнительных требований, установленных

Постановлением Правительства РФ № 99, содержащихся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке.

Таким образом, для подтверждения опыта работы, связанного с предметом контракта, необходимо предоставление полного перечня документов, предусмотренного пунктом 2 приложения № 1 к Постановлению Правительства РФ № 99. В случае непредставления таких документов заявка участника признается несоответствующей требованиям аукционной документации. Аналогичные выводы содержатся в письме Минэкономразвития России от 4 мая 2017 года N Д28и-2020.

Согласно запросу Липецкого УФАС России, оператором электронной площадки представлены заявки участников закупки, поступившие на участие в рассматриваемом электронном аукционе. В ходе анализа таких документов Комиссией установлено, что ООО «ЖИЛСТРОЙ» (идентификационный номер заявки 50) в качестве документов, подтверждающих свое соответствие установленному заказчиком дополнительному требованию к участникам, представлено:

1. договор № 575-Р-18(03-20) от 11.10.2018 на выполнение работ по строительству объекта капитального строительства «Оздоровительный комплекс «Романцево», заключенный между ООО «ЖИЛСТРОЙ» и ООО «СитиЛайн», именуемые соответственно «исполнитель» и «заказчик»;

2. копии актов выполненных работ;

3. разрешение на ввод объекта в эксплуатацию от 23.12.2019 № RU50-27-14974-2019, выданное федеральному государственному унитарному предприятию «Российская телевизионная и радиовещательная сеть».

Частью 1 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации № 14-ФЗ от 26.01.1996 установлено, что 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.

Как установлено ч. 1 ст. 51 Градостроительным кодексом Российской Федерации № 190-ФЗ (далее – ГрК РФ) разрешение на строительство представляет собой документ, который подтверждает соответствие проектной документации требованиям, установленным градостроительным регламентом (за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 настоящей статьи), проектом планировки территории и проектом межевания территории (за исключением

случаев, если в соответствии с настоящим Кодексом подготовка проекта планировки территории и проекта межевания территории не требуется), при осуществлении строительства, реконструкции объекта капитального строительства, не являющегося линейным объектом (далее - требования к строительству, реконструкции объекта капитального строительства), или требованиям, установленным проектом планировки территории и проектом межевания территории, при осуществлении строительства, реконструкции линейного объекта (за исключением случаев, при которых для строительства, реконструкции линейного объекта не требуется подготовка документации по планировке территории), требованиям, установленным проектом планировки территории, в случае выдачи разрешения на строительство линейного объекта, для размещения которого не требуется образование земельного участка, а также допустимость размещения объекта капитального строительства на земельном участке в соответствии с разрешенным использованием такого земельного участка и ограничениями, установленными в соответствии с земельным и иным законодательством Российской Федерации. Разрешение на строительство дает застройщику право осуществлять строительство, реконструкцию объекта капитального строительства, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом.

В силу ч. 7 ст. 51 ГрК РФ в целях строительства, реконструкции объекта капитального строительства застройщик направляет заявление о выдаче разрешения на строительство непосредственно в уполномоченные на выдачу разрешений на строительство в соответствии с частями 4 - 6 настоящей статьи федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, Государственную корпорацию по атомной энергии "Росатом", Государственную корпорацию по космической деятельности "Роскосмос".

Согласно ч. 1 ст. 55 ГрК РФ разрешение на ввод объекта в эксплуатацию представляет собой документ, который удостоверяет выполнение строительства, реконструкции объекта капитального строительства в полном объеме в соответствии с разрешением на строительство, проектной документацией, а также соответствие построенного, реконструированного объекта капитального строительства требованиям к строительству, реконструкции объекта капитального строительства, установленным на дату выдачи представленного для получения разрешения на строительство градостроительного плана земельного участка, разрешенному использованию земельного участка или в случае строительства, реконструкции линейного объекта проекту планировки территории и проекту межевания территории (за исключением случаев, при которых для строительства, реконструкции

линейного объекта не требуется подготовка документации по планировке территории), проекту планировки территории в случае выдачи разрешения на ввод в эксплуатацию линейного объекта, для размещения которого не требуется образование земельного участка, а также ограничениям, установленным в соответствии с земельным и иным законодательством Российской Федерации.

Также, в соответствии с ч. 2 ст. 55 ГрК РФ для ввода объекта в эксплуатацию застройщик обращается в федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, Государственную корпорацию по атомной энергии "Росатом" или Государственную корпорацию по космической деятельности "Роскосмос", выдавшие разрешение на строительство, непосредственно или через многофункциональный центр с заявлением о выдаче разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.

В ходе проведения проверки установлено, что разрешение на строительство № RU50-27-12581-2018 от 25.12.2018, а также разрешение на ввод объекта в эксплуатацию № RU50-27-14974-2019 от 23.12.2019, выданы федеральному государственному унитарному предприятию «Российская телевизионная и радиовещательная сеть» на строительство оздоровительного комплекса «Романцево» по адресу РФ, Московская область, Подольский район, пос. Романцево Лаговского сельского совета. Следовательно, в данном случае застройщиком является вышеуказанное предприятие.

При этом, согласно копии представленного договора и копиям актов о приемке выполненных работ ООО «ЖИЛСТРОЙ» (идентификационный номер заявки 50) при исполнении контракта выполнял строительные работы при строительстве объекта капитального строительства, т.е. являлось субподрядчиком, а ООО «СитиЛайн» генеральным подрядчиком

Генеральный подрядчик - один из основных участников инвестиционного процесса в строительстве, который на основании договора подряда (контракта), заключенного с заказчиком, полностью отвечает за осуществление строительства в соответствии с утвержденной проектной документацией и в обусловленный срок, за обеспечение высокого качества выполняемых строительных и монтажных работ по объекту или комплексу строительства. Генподрядчик имеет право поручать по субподрядному договору выполнение отдельных видов и комплексов работ специализированным подрядным организациям, т.е. субподрядчикам.

Субподрядчик - специализированная подрядная организация, привлекаемая генеральным подрядчиком на договорных условиях для выполнения на строящемся объекте строительных, специальных строительных, ремонтных, монтажных работ.

При этом субподрядные организации, привлекаемые подрядчиком для выполнения работ по контракту, не являются организаторами строительства, выполняют часть обязательств и работ по объекту, не несут ответственности за своевременный ввод объекта в эксплуатацию, не имеют гражданско-правовых отношений с заказчиком (застройщиком) и не несут перед ним ответственности.

Согласно абзацу 11 пункта 2 письма ФАС России от 19.06.2019 № МЕ/51304/19 «О рассмотрении обращения»: «На основании изложенного, по мнению ФАС России, при осуществлении закупки на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства контрактом (договором), подтверждающим соответствие участника закупки дополнительному требованию, предусмотренному пунктом 2 приложения № 1 к Постановлению № 99, может являться исключительно контракт (договор) на выполнение соответствующих работ, а именно по строительству, или реконструкции, или капитальному ремонту, или сносу объектов капитального строительства, где стороной выступает участник закупки (генеральный подряд)», что подтверждается судебной практикой (Решение ФАС России от 28.08.2020 по делу № 20/44/105/1446, Решение ФАС России от 07.07.2020 по делу № 20/44/99/190, Решение ФАС России от 08.05.2020 по делу N 20/44/105/805, Решение ФАС России от 19.05.2020 по делу № 20/44/105/887, Решение ФАС России от 05.03.2020 по делу № 20/44/105/382, Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 25.06.2020 № Ф09-3169/20, Решение ФАС постановление Арбитражного суда Московского округа от 19.10.2017 N Ф05-15295/2017 по делу N А40-7626/17, определение Верховного суда Российской Федерации от 05.12.2018 N 305-КГ18-19792 по делу N А40-223872/2017).

Исходя из изложенного, представленный ООО «ЖИЛСТРОЙ» договор является договором субподряда, и не может считаться надлежащим подтверждением опыта участника на выполнение работ по строительству объекта капитального строительства.

Кроме того, как следует из копий актов о выполненных работах, участник с идентификационным номером заявки 50 выполнил определенный вид (виды) строительных работ, то есть часть всех работ, необходимых для строительства объекта капитального строительства.

Более того, ООО «ЖИЛСТРОЙ» в числе документов не представило акт,

согласно которому именно это лицо осуществляло сдачу такого объекта заказчику, а также не представило разрешение на ввод объекта в эксплуатацию, построенного непосредственно ООО «ЖИЛСТРОЙ».

Также стоит отметить, что в копиях актов о приемке выполненных работ указана информация о дополнительных соглашениях № 3 от 10.07.2019 и от 07.10.2019, что приводит к выводу Комиссии о возможных изменениях положений представленного участником договора.

Учитывая изложенное, Комиссия Липецкого УФАС приходит к выводу о неправомерности действий единой комиссии заказчика, выразившихся в принятии решения о признании заявки участника закупки ООО «ЖИЛСТРОЙ» (идентификационный номер <...>) соответствующей требованиям, установленным в документации об электронном аукционе.

Вместе с тем, согласно информации единой информационной системы 19.03.2020 между заказчиком и ООО «ЖИЛСТРОЙ» заключен контракт на выполнение работ по строительству объекта: «Детский сад на 80 мест, расположенный по адресу: Липецкая область, Хлевенский район, с/с Хлевенский, с. Хлевное, проспект Победы, 26» (реестровый номер 3481700141820000006).

Руководствуясь ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. В действиях единой комиссии администрации Хлевенского муниципального района при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта: «Детский сад на 80 мест, расположенный по адресу: Липецкая область, Хлевенский район, с/с Хлевенский, с. Хлевное, проспект Победы, 26» (реестровый номер 0146300005120000003) установлено нарушение ч. 6 ст. 69 Закона о контрактной системе.

2. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать ввиду заключенного контракта.

3. Передать материалы проверки должностному лицу Липецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

