

РЕШЕНИЕ № 048/06/105-301/2021

«30» марта 2021 года
Липецк

Г.

Резолютивная часть решения оглашена 30.03.2021.

Решение в полном объеме изготовлено 02.04.2021.

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия; Комиссия Липецкого УФАС России)

рассмотрев жалобу ООО «СТРОИТЕЛЬНО-ПРОЕКТНАЯ КОМПАНИЯ» на действия аукционной комиссии муниципального казенного учреждения «Управление строительства города Липецка» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по благоустройству в рамках муниципальной программы города Липецка «Формирование современной городской среды города Липецка» на объекте: «Площадь перед ДС Звёздный» (реестровый номер 0346300111321000008) (далее – электронный аукцион), а также другие документы (копии), представленные сторонами, заслушав мнение представителей заказчика и заявителя, а также проведя внеплановую проверку в соответствии со ст.99 Закона о контрактной системе и на основании приказа Липецкого УФАС России № 162 от 25.03.2021,

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Липецкого УФАС России 23.03.2021 поступила жалоба ООО «СТРОИТЕЛЬНО-ПРОЕКТНАЯ КОМПАНИЯ» (далее – заявитель) на положения документации об электронном аукционе (заказчик - муниципальное казенное учреждение «Управление строительства города Липецка» (далее – заказчик)).

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 105 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) и подана

в срок, установленный ст. 105 Закона о контрактной системе. В связи с этим жалоба была принята Липецким УФАС России к рассмотрению.

Жалоба и сведения о времени и месте ее рассмотрения размещены Липецким УФАС России на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> в разделе «жалобы».

По доводу жалобы представитель заявителя пояснил, что аукционная комиссия заказчика неправомерно приняла решение о признании заявки заявителя несоответствующей требованиям документации электронного аукциона по основаниям, указанным в протоколе подведения итогов электронного аукциона.

Представители заказчика не согласны с жалобой, представили письменные возражения.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона № 0346300111321000008-3-1 от 18.03.2021 аукционной комиссией рассматривались вторые части заявок следующих участников:

Номер заявки	Идентификационный номер заявки	Участник электронного аукциона	Сумма предложения
4	109381207	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СТРОИТЕЛЬНО-ПРОЕКТНАЯ КОМПАНИЯ"	72835815,08
1	109326944	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СТРОЙМАСТЕР"	73265508,96
3	109357587	ИП МИХАЙ СЕРГЕЙ ПЕТРОВИЧ	75843672,24
6	109381599	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "АЛЬФА"	84649694,36

Аукционной комиссией заказчика принято решение о признании заявки ООО «СТРОИТЕЛЬНО-ПРОЕКТНАЯ КОМПАНИЯ» несоответствующей

требованиям закона и документации об электронном аукционе и о признании заявок ООО «СТРОЙМАСТЕР», ИП МИХАЙ СЕРГЕЙ ПЕТРОВИЧ, ООО «АЛЬФА» соответствующими требованиям документации.

При этом в протоколе подведения итогов электронного аукциона № 0346300111321000008-3-1 от 18.03.2021 в качестве обоснования принятого решения о признании заявки ООО «СТРОИТЕЛЬНО-ПРОЕКТНАЯ КОМПАНИЯ» не соответствующей требованиям документации указано следующее: «Несоответствие участника аукциона требованиям, установленным в соответствии со статьей 31 Федерального закона №44-ФЗ (Отклонен по п.2 ч.6 ст.69 44-ФЗ), документы в составе заявки, подтверждающие соответствие участника дополнительным требованиям установленным в пункте 9 документации об электронном аукционе и Постановлении Правительства РФ от 04.02.2015 N 99 не соответствуют указанным требованиям, а именно: контракт представленный в качестве подтверждения опыта выполнения работ является договором субподряда, а не генподряда. Копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию предоставлена не полностью, отсутствует технический план, без которого разрешение на ввод объекта в эксплуатацию является не действительным».

В документации об электронном аукционе и извещении о его проведении установлено дополнительное требование к участникам электронного аукциона:

Участник закупки должен соответствовать дополнительным требованиям, установленным Правительством Российской Федерации к участникам закупок отдельных видов работ: наличие за последние 5 лет до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, в том числе линейного объекта, либо одного контракта (договора), заключенного в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" на выполнение работ по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории. При этом стоимость такого одного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка:

копия исполненного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, в том числе линейного объекта, либо копия контракта (договора),

сведения о котором содержатся в реестре контрактов, заключенных заказчиками в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", или в реестре договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки в соответствии с Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", на выполнение работ по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории;

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 5 лет 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 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Данное дополнительное требование установлено заказчиком в соответствии с п. 2.2 приложения № 1 к постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 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 №99).

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 заявителем в качестве документов, подтверждающих свое соответствие установленному

заказчиком дополнительному требованию к участникам, представлено:

1. копия контракта № 70с, предметом которого является строительство ландшафтного парка-набережной в городе Мичуринске Тамбовской области (с благоустройством прибрежной полосы), заключенный между ООО «ПРИЗМА» и ООО «СТРОИТЕЛЬНО-ПРОЕКТНАЯ КОМПАНИЯ» на сумму 31 518 236,91 руб.;

2. копии актов выполненных работ;

3. копия разрешения на ввод объекта в эксплуатацию от 22.12.2020 № RU 68-303000-22-2020, выданное отделу реализации проектов администрации города Мичуринская Тамбовской области.

Согласно копии представленного контракта и копиям актов о приемке выполненных работ ООО «СТРОИТЕЛЬНО-ПРОЕКТНАЯ КОМПАНИЯ» по условиям контракта при его исполнении ООО «СТРОИТЕЛЬНО-ПРОЕКТНАЯ КОМПАНИЯ» являлось субсубподрядчиком, а ООО «ПРИЗМА» субподрядчиком.

В соответствии с письменными пояснениями заказчика, им исходя из анализа закупок, установлено, что строительство ландшафтного парка-набережной в городе Мичуринске Тамбовской области (с благоустройством прибрежной полосы) – являлось предметом электронного аукциона с реестровым номером 0164200003019003684 (начальная (максимальная цена контракта 84 981 310,00 руб.) (заказчик – отдел реализации проектов администрации города Мичуринска). По итогам электронного аукциона контракт заключен между заказчиком – отделом реализации проектов администрации города Мичуринска и ООО «РЕМСТРОЙИНВЕСТ».

Как установлено Комиссией Липецкого УФАС России, контракт, представленный заявителем в качестве подтверждения опыта по дополнительным требованиям, заключен в рамках исполнения обязательств по контракту с реестровым номером 3682702826819000004 (реестровый номер закупки 0164200003019003684) между отделом реализации проектов администрации города Мичуринска и ООО «РЕМСТРОЙИНВЕСТ» на строительство ландшафтного парка-набережной в городе Мичуринске Тамбовской области (с благоустройством прибрежной полосы) на сумму 84 074 873,42 руб. Так, в числе прочего, в вышеуказанном контракте, и контракте, представленном ООО «СТРОИТЕЛЬНО-ПРОЕКТНАЯ КОМПАНИЯ», указан одинаковый КБК – 877 0505 210F254240 414, а также уточняющее место выполнения работ.

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)».

Исходя из изложенного, представленный ООО «СТРОИТЕЛЬНО-ПРОЕКТНАЯ КОМПАНИЯ» контракт является договором субподряда, и не может считаться надлежащим подтверждением опыта участника.

Порядок рассмотрения вторых частей заявок установлен ст. 69 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 1 ст. 69 Закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе, информацию и электронные документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона, в части соответствия их

требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Частью 6 указанной нормы 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 и 5 статьи 66 настоящего Федерального закона, 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 настоящего Федерального закона;

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

Аукционная комиссия при рассмотрении поступивших документов проверяет соответствие представленных документов и информации требованиям документации, в том числе на предмет установления соответствия или несоответствия участникам установленным требованиям.

С учетом изложенного, поскольку заявитель предоставил контракт на субподряд, что не соответствует требованиям установленным Законом о контрактной системе и Постановлением № 99, то аукционная комиссия правомерно признала его заявку не соответствующей требованиям аукционной документации.

По второму основанию, по которому заявка заявителя признана несоответствующей требованиям аукционной документации, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с ч. 3 ст. 55 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) для принятия решения о выдаче разрешения на ввод объекта в эксплуатацию необходимо наличие, в числе прочего, технического плана объекта капитального строительства, подготовленный в соответствии с Федеральным законом от 13 июля 2015 года N 218-ФЗ "О государственной регистрации недвижимости".

Согласно ч. 6 ст. 55 ГрК РФ отсутствие технического плана является основанием для отказа в выдаче разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.

Исходя из положений ч. 10, 11 ст. 55 ГрК РФ можно сделать вывод о том, что технический план разрабатывается в целях постановки на государственный кадастровый учет объекта капитального строительства.

При этом, учитывая цель принятия Постановления №99, участник закупки представляет разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию исключительно в целях подтверждения опыта, а именно в целях подтверждения того, что построенный им объект введен в эксплуатацию.

В свою очередь Постановление №99 не устанавливает требование о предоставлении участниками технического плана в качестве документа, подтверждающего их соответствие дополнительным требованиям.

Необходимо отметить, что в документации об электронном аукционе также не установлена обязанность для участников электронного аукциона предоставлять технический план в качестве документа, подтверждающего их соответствие дополнительным требованиям.

В письме ФАС России от 22.05.2020 N ИА/43260/20 «Некоторые вопросы применения Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 N 99» указано, что, учитывая, что в Постановлении N 99 не содержится требование о предоставлении в составе заявки технического плана объекта капитального строительства, а также то, что указанный план нужен для осуществления государственного кадастрового учета и (или) государственной регистрации прав на недвижимое имущество, по мнению ФАС России, представление участником закупки технического плана, являющегося приложением к разрешению на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, в составе заявки не требуется, а, следовательно, его отсутствие в составе заявки не может являться, по мнению ФАС России, формальным основанием для отказа в допуске такого участника к участию в закупке.

Следовательно, признание заявки не соответствующей требованиям аукционной документации, в связи с непредставлением технического плана, является неправомерным.

Вместе с тем, применение аукционной комиссией такого основания признания заявки не соответствующей требованиям аукционной документации не влияет на правомерность сделанного ей вывода о признании заявки не соответствующей требованиям аукционной документации, поскольку участник, во всяком случае, не соответствует требованиям Постановления № 99.

В силу ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, контрольный орган в сфере закупок проводит внеплановую проверку, в том числе на основании получения обращения участника закупки с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего. Рассмотрение такой жалобы осуществляется в порядке, установленном главой 6 настоящего Федерального закона, за исключением случая обжалования действий (бездействия), предусмотренного частью 15.1 настоящей статьи. В случае, если внеплановая проверка проводится на основании жалобы участника закупки, по результатам проведения указанной проверки и рассмотрения такой жалобы принимается единое решение.

До принятия Комиссией решения по существу на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено:

- 04.03.2021 документация об электронном аукционе и извещение о его проведении;
- 17.03.2021 протокол проведения электронного аукциона;
- 18.03.2021 протокол подведения итогов электронного аукциона.

При проведении внеплановой проверки в соответствии с требованиями ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе Комиссией в действиях заказчика установлено нарушение ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, которое заключается в следующем.

В силу ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с ч. 5 ст. 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.

А согласно ч. 6 ст. 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.

Проанализировав извещение о проведении электронного аукциона, Комиссией Липецкого УФАС России выявлено, что заказчиком установлено 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 пункте 24 аукционной документации заказчиком установлено следующее условие: «подрядчик обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 35 процентов от цены контракта».

При этом, в проекте контракта установлено иное условие об объеме: «подрядчик обязан привлекать к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 25 процентов от цены контракта.

Таким образом, заказчиком указанное условие ч. 6 ст. 30 установлено в проекте контракта с указанием объема привлечения к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций отличного от объема, установленного в аукционной документации, что является нарушением ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе.

Установленное нарушение ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе содержит признаки совершения административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, выявленное правонарушение не повлияло на результат закупки.

Руководствуясь ст.99, ч.8 ст.106 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 (утв. приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14), Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «СТРОИТЕЛЬНО-ПРОЕКТНАЯ КОМПАНИЯ» на действия аукционной комиссии муниципального казенного учреждения «Управление строительства города Липецка» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по благоустройству в рамках муниципальной программы города Липецка «Формирование современной городской среды города Липецка» на объекте: «Площадь перед ДС Звёздный» (реестровый номер 0346300111321000008) необоснованной.

2. В действиях заказчика установлено нарушение ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении выявленного нарушения не выдавать, поскольку оно не повлияло на результат закупки.

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

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