РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/44-270/2020

21.07.2020 г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе: <…> при участии представителей заказчика – МОГКУ «Дирекция единого заказчика Минстроя Магаданской области» <…> (дов. от 21.07.2020), <…> (дов. от 21.07.2020), без участия заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Монолит» на действия заказчика при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по строительству внеплощадочных сетей холодного водоснабжения и водоотведения универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский» в городе Магадане Магаданской области» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный частью 4 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) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на нарушения требований Закона о контрактной системе при формировании аукционной документации.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 08.07.2020 Заказчиком на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по строительству внеплощадочных сетей холодного водоснабжения и водоотведения универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский» в городе Магадане Магаданской области» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта – 138 932 259,71 руб.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 16.07.2020 09:00; дата проведения аукциона – 16.07.2020.

На момент рассмотрения жалобы протокол подведения итогов электронного аукциона не составлен.

2. Согласно доводу жалобы, в Информационной карте заказчиком не предусмотрено предоставление банковской гарантии в качестве обеспечении заявки на участие в электронном аукционе.

Частью 1 статьи 44 Закона о контрактной системе определено, что Заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок на участие в конкурсах и аукционах при условии, что начальная (максимальная) цена контракта превышает пять миллионов рублей.

В соответствии с частью 2 статьи 44 Закона о контрактной системе обеспечение заявки на участие в конкурсе или аукционе может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки.

В документации об аукционе заказчиком должны быть указаны размер обеспечения заявок в соответствии с настоящим Федеральным законом и условия банковской гарантии (часть 3 статьи 44 Закона о контрактной системе).

В пункте 21 Информационной карты указано:

21	Размер обеспечения заявки на участие в электронном аукционе:	**5 %** от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет **6 946 612,99** рублей

В пункте 23 Информационной карты указано:

23	Порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в электронном аукционе	В соответствии с разделом 4 аукционной документации для участия в электронном аукционе.

Пунктом 4.3 Раздела 4 аукционной документации установлено следующее: «Обеспечение заявки на участие в электронном аукционе может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в электронном аукционе осуществляется участником закупки».

На основании вышеизложенного, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что пунктом 21 Информационной карты указан размер обеспечения заявки на участие в электронном аукционе в денежном эквиваленте. Пунктом 23 Информационной карты установлен порядок внесения данных денежных средств, отсылающий к Разделу 4 аукционной документации. В пункте 4.3 данного Раздела установлено условие о предоставлении обеспечения исполнения заявки на участие в электронном аукционе в виде денежных средств или банковской гарантии.

Исходя из вышесказанного, довод заявителя признан Комиссией необоснованным.

3. Согласно доводу жалобы, в проекте государственного контракта отсутствует

условие, предусмотренное пунктом 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

Статьей 34 Закона о контрактной системе установлен перечень обязательных условий, подлежащих включению в проект государственного (муниципального) контракта, в частности о порядке и сроках оплаты товара, работы, услуги, об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, а также иные условия, предусмотренные положениями Закона о контрактной системе.

Из положений пункта 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случае, если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении. При этом в случае, если обеспечение исполнения контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное настоящим пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом, предоставления подрядчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта.

Из буквального толкования приведенных положений Закона о контрактной системе следует, что правило, предусмотренное пунктом 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе не является обязательным условием, подлежащим

включению в проект государственного (муниципального) контракта, а представляет собой закрепленный Законом о контрактной системе случай, позволяющий однократное изменение срока исполнения контракта по соглашению сторон контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении.

Таким образом, у Заказчика отсутствует обязанность по включению указанного условия в проект государственного (муниципального) контракта, в связи с чем указанный довод жалобы признается необоснованным.

4. Согласно доводу жалобы в аукционной документации отсутствует протокол определения НМЦК, а также проект сметы контракта.

В соответствии с пунктом 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 наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

Обоснование НМЦК включено заказчиком в состав аукционной документации, размещенной в ЕИС.

В силу части 8 статьи 99 Закона о контрактной системе органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля осуществляют контроль в отношении:

1) соблюдения правил нормирования в сфере закупок, установленных в соответствии со статьей 19 настоящего Федерального закона;

2) 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;

3) соблюдения предусмотренных настоящим Федеральным законом требований к исполнению, изменению контракта, а также соблюдения условий контракта, в том числе в части соответствия поставленного товара, выполненной работы (ее результата) или оказанной услуги условиям контракта;

4) соответствия использования поставленного товара, выполненной работы (ее результата) или оказанной услуги целям осуществления закупки.

Согласно часть 9 статьи 99 Закона о контрактной системе контроль в сфере закупок в соответствии с частью 8 настоящей статьи осуществляется в соответствии с порядком, предусмотренным бюджетным законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами, регулирующими бюджетные правоотношения, в целях установления законности составления и исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации в отношении расходов, связанных с осуществлением закупок, достоверности учета таких расходов и отчетности в соответствии с настоящим Федеральным законом, Бюджетным кодексом Российской Федерации и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами Российской Федерации:

1) федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в финансово-бюджетной сфере, в отношении закупок для обеспечения федеральных нужд, а также закупок для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, муниципальных нужд, финансовое обеспечение которых частично или полностью осуществляется за счет субсидий, субвенций, иных межбюджетных трансфертов, имеющих целевое назначение, из федерального бюджета;

2) органом государственного финансового контроля, являющимся органом (должностными лицами) исполнительной власти субъекта Российской Федерации, в отношении закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации;

3) органом муниципального финансового контроля, являющимся органом (должностными лицами) местной администрации, в отношении закупок для обеспечения муниципальных нужд.

Кроме того, согласно Приказу Минстроя России от 23.12.2019 № 841/пр «Об утверждении Порядка определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги при осуществлении закупок в сфере градостроительной деятельности (за исключением территориального планирования) и Методики составления сметы контракта, предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства» (далее – Приказ №841/пр) проект сметы контракта применяется в случае, если заказчик использует для определения НМЦК Методику составления сметы контракта, предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства. Даже при использовании данной Методики для определения НМЦК, проект сметы контракта устанавливается по усмотрению заказчика.

На заседании Комиссии представитель заказчика указал, что НМЦК сформирована с учетом требований Приказа №841/пр.

Анализ приведенных положений закона позволяет прийти к выводу о том, что в компетенцию контрольного органа в сфере закупок (Магаданского УФАС России) не входят полномочия по оценке обоснования заказчиком начальной (максимальной) цены контракта (статья 22 Закона о контрактной системе).

Исходя из вышесказанного, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу оставить довод заявителя без рассмотрения.

5. Согласно доводу жалобы, в извещении о проведении электронного аукциона не установлено требование к участнику закупки о наличии опыта выполнения работ.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке,

заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В силу пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются требования, предъявляемые к участникам такого 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 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Пунктом 4 Раздела 6 аукционной документации установлено:

Дополнительные требования**:** Дополнительные требования к участникам электронного аукциона и перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям **Электронные документы (их копии), подтверждающие соответствие участника электронного аукциона дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частями 2 ст. 31 Федерального закона, 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 Федерального закона одновременно со вторыми частями заявок на участие в таком аукционе из числа документов (их копий), размещенных в соответствии с частью 13 статьи 24.2 Федерального закона в реестре участников закупок, аккредитованных на электронной площадке**:

4. ***Установленные Постановлением Правительства РФ от 4 февраля 2015 г. № 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»:***

наличие 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 линейного объекта.

При этом стоимость такого одного 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;

Комиссией установлено, что в Извещении о проведении электронного аукциона,

вышеуказанные требования к участникам электронного аукциона не установлены.

На основании вышеизложенного, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что заказчиком допущено нарушение пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе. Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктов 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Монолит» на действия заказчика – МОГКУ «Дирекция единого заказчика Минстроя Магаданской области» при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по строительству внеплощадочных сетей холодного водоснабжения и водоотведения универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский» в городе Магадане Магаданской области» (реестровый номер <...>) обоснованной в части довода нарушения пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе не выдавать, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

4. Передать материалы дела для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <…>
Члены Комиссии <…>
<…>