

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10/17-205

28 июля 2017 года

г. Мурманск

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее по тексту решения — Комиссия Мурманского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии Мурманского УФАС России: Калитиной Н.А. — заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

Членов Комиссии Мурманского УФАС России:

Ворониной К.Ф. – начальника отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Гребенюковой М.Е. – главного специалиста-эксперта отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии: представителя МКУ «Управление Кировским городским хозяйством» <...> (по доверенности); представителя ООО «М-Полюс» <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «М-Полюс» на действия Заказчика - МКУ «Управление Кировским городским хозяйством» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на выполнение в 2017-2019 году работ по строительству спортивно-оздоровительного центра с искусственным ледовым покрытием в городе Кировске Мурманской области (0349300002017000052) (далее — Электронный аукцион), в соответствии со статьей 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 по тексту решения – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области 24.07.2017 обратились ООО «М-Полюс» с жалобами на действия Заказчика при проведении Электронного аукциона.

Из существа жалобы ООО «М-Полюс» следует:

Заказчиком неправомерно установлены дополнительные требования к участникам аукциона о наличии у последних опыта выполнения работ по группе 41.20 ОКДП2;

В проекте контракта отсутствует условие о поэтапной приемке и оплате выполненных работ;

Проект контракта содержит условие об ответственности подрядчика, противоречащее требованиям Закона о контрактной системе;

Заказчиком в единой информационной системе не размещено положительное заключение о достоверности сметной стоимости и положительное заключение экспертизы проектной документации.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Заседание Комиссии Мурманского УФАС начато в 11 часов 30 минут 28 июля 2017 года и проведено в соответствии с требованиями статьи 106 Закона о контрактной системе. В ходе проведения заседания осуществлялось ведение аудиозаписи.

Комиссия Мурманского УФАС России, изучив доводы Заявителя, возражения Заказчика, исследовав представленные сторонами документы, приходит к следующим выводам.

Из существа дела следует, что на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении Электронного аукциона.

Заказчик: МКУ «Управление Кировским городским хозяйством».

Наименование объекта закупки: выполнение в 2017-2019 году работ по строительству спортивно-оздоровительного центра с искусственным ледовым покрытием в городе Кировске Мурманской области.

Начальная (максимальная) цена контракта: 455 833 826, 00 руб.

1) Порядок определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путём проведения конкурсов и аукционов регламентирован параграфом 2 Закона о контрактной системе.

В силу части 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 настоящего Федерального закона.

Частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе регламентировано, что 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 том числе к наличию опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации.

Так, Постановление Правительства РФ от 04.02.2015 N 99 (ред. от 14.11.2016) «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, высокотехнологического 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» (вместе с «Дополнительными требованиями 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») (далее – ПП № 99) содержит 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.

В частности при выполнении работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей к участникам должны быть установлены требования к наличию опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке. При этом стоимость такого исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

<*> Требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных: работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства; работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

Предметом проводимого электронного аукциона является выполнение в 2017-2019 году работ по строительству спортивно-оздоровительного центра с искусственным ледовым покрытием в городе Кировске Мурманской области.

Таким образом, в соответствии с ПП № 99 Заказчик должен был установить в аукционной документации требование о наличии у участников закупки опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. То есть в данном случае, так как объектом закупки является выполнение работ по строительству объекта капитального строительства, Заказчик должен был установить требование о наличии опыта исполнения контракта на работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства.

Частью 1 аукционной документации заказчиком установлены дополнительные

требования к участникам закупки в соответствии с ч. 2 ст. 31 Федерального закона 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а именно, участник закупки должен предоставить:

- копию контракта (договора) на выполнение соответствующих коду 41.20 Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 строительных работ за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке,

- копию 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;

- копию 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 градостроительным законодательством Российской Федерации). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

При этом стоимость такого исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, на право заключить который проводится закупка.

Таким образом, из анализа дополнительных требований установленных Заказчиком к участникам закупки можно сделать вывод о том, что МКУ «Управление Кировским городским хозяйством» установило дополнительные требования не соответствующие требованиям части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе и ПП № 99.

ПП № 99 предусматривает только две группы работ, подтверждение опыта которым можно выставлять к участникам закупки. В рассматриваемой аукционной документации Заказчик установил не предусмотренную ПП № 99 группу работ, а работы по коду 41.2 Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности.

На основании изложенного Комиссия Мурманского УФАС приходит к выводу о том, что Заказчик нарушил часть 3 статьи 64, часть 2 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Жалоба Общества в этой части признается обоснованной.

2) В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным

контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона, за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 настоящего Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты (часть 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 5 статьи 110.2 Закона контрактной системе контракт, предметом которого являются строительство и (или) реконструкция объектов капитального строительства, должен содержать условие о поэтапной оплате выполненных подрядчиком работ исходя из объема таких работ и цены контракта.

Объем выполненных по контракту работ определяется с учетом статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации. При этом оплата выполненных по контракту работ осуществляется в сроки и в размерах, которые установлены графиком оплаты выполненных по контракту работ с учетом графика выполнения строительно-монтажных работ (часть 6 статьи 110.2 вышеназванного закона).

Согласно пп. 4.1.10 п. 4.1 проекта контракта Подрядчик обязан согласовывать с Заказчиком конкретные объемы и сроки выполнения работ по Контракту до начала выполнения работ.

В соответствии с пп. 4.3.2 п. 4.3 проекта контракта Заказчик обязан в срок не более 3 (трех) рабочих дней согласовать конкретные условия выполнения работ с Подрядчиком или дать мотивированный отказ в таком согласовании, если такое согласование предусмотрено Контрактом и (или) Техническим заданием.

Приложение № 3 к техническому заданию, являющемся приложением № 1 к проекту контракта, содержит календарный график выполнения работ, сроки, выполнения которых подлежат согласованию с Подрядчиком, также в данном графике должна быть указана стоимость конкретных видов работ.

Исходя из пп. 4.3.5 п. 4.3 проекта контракта, Заказчик обязан своевременно производить оплату фактически выполненных Подрядчиком и принятых Заказчиком работ в порядке, указанном в 8 разделе настоящего Контракта.

В соответствии с п. 8.1 проекта контракта оплата работ производится за фактически выполненные объемы работ путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика, указанный в настоящем Контракте.

Согласно п. 8.3 проекта контракта оплата выполненных Подрядчиком работ производится на расчётный счёт Подрядчика в течение 30 дней со дня подписания обеими сторонами документов, подтверждающих выполнение работ, на

основании сметного расчета, предоставленного Подрядчиком в соответствии с п. 11.2 Контракта.

Таким образом, вышеуказанные условия проекта контракта, устанавливающие обязанность Заказчика оплатить выполненные Подрядчиком работы, находятся во взаимосвязи с календарным графиком выполнения работ, в котором содержатся сроки выполнения отдельных видов работ и их стоимость, и соответственно, оплата их выполнения будет производиться в течение 30 дней с момента их выполнения в соответствии с п. 8.3 проекта контракта. Таким образом, Комиссия Мурманского УФАС приходит к выводу о том, из анализа проекта контракта можно сделать вывод о том, что фактически Заказчиком предусмотрена поэтапность оплаты выполненных работ.

В этой части жалоба Общества признается необоснованной.

3) В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Часть 6 статьи 34 вышеназванного закона предусмотрено, что в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Пунктом 4.1.12. проекта контракта предусмотрено, что подрядчик обязан возместить Заказчику в течение 5 (пяти) календарных дней с момента получения Подрядчиком соответствующего требования Заказчика суммы всех штрафов, ущерба и иных предъявленных Заказчику физическими и юридическими лицами платежей, в том числе и по решению суда, возникающих в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением Подрядчиком взятых на себя обязательств по настоящему Контракту, а также возместить Заказчику стоимость всех выполненных силами Заказчика или за его счет работ по устранению недостатков, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением Подрядчиком взятых на себя обязательств по настоящему Контракту, которые будут возложены на Заказчика в соответствии с предписаниями органов государственной (муниципальной) власти или решениями суда.

Административно-правовые и гражданско-правовые санкции, в том числе и штрафы, персонафицированы и могут быть взысканы со стороны исключительно при установлении ее вины, а также причинно-следственной связи между

действиями стороны и наступившими неблагоприятными последствиями. Закон о контрактной системе не содержит условия о возмещении подрядчиком штрафов, выплачиваемых Заказчиком.

На основании изложенного, Комиссия Мурманского УФАС признает в действиях Заказчика нарушение частей 4, 6, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, а жалобу Общества обоснованной в этой части.

4) Частью 1 статьи 22 Закона о контрактной системе предусмотрено, что начальная (максимальная) цена контракта и в предусмотренных настоящим Федеральным законом случаях цена контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), определяются и обосновываются заказчиком посредством применения следующего метода или нескольких следующих методов: 1) метод сопоставимых рыночных цен (анализа рынка); 2) нормативный метод; 3) тарифный метод; 4) проектно-сметный метод; 5) затратный метод.

Приложение № 3 к документации о проведении аукциона содержит сводный сметный расчет, определяющий начальную цену работ.

Приложение № 2 к техническому заданию, являющемуся приложением № 1, к проекту контракта, содержит проектную документацию на выполнение работ по строительству, раздел 11-й которой содержит смету на строительство объектов капитального строительства.

Как следует из пункта 1 части 9 статьи 22 Закона о контрактной системе проектно-сметный метод заключается в определении начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства на основании проектной документации в соответствии с методиками и нормативами (государственными элементными сметными нормами) строительных работ и специальных строительных работ, утвержденными в соответствии с компетенцией федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере строительства, или органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

Таким образом, документация о проведении аукциона и проект контракта содержат все необходимые сведения, позволяющие определить объем работ, а также их стоимость, образующую в целом начальную (максимальную) цену контракта.

Закон о контрактной системе не устанавливает требование о необходимости предоставления в составе аукционной документации положительного заключения о достоверности сметной стоимости и положительного заключения экспертизы проектной документации.

В этой части жалоба Общества признается необоснованной.

Руководствуясь статьёй 106 Закона о контрактной системе, Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

Жалобу ООО «М-Полюс» на действия Заказчика - МКУ «Управление Кировским городским хозяйством» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на выполнение в 2017-2019 году работ по строительству спортивно-оздоровительного центра с искусственным ледовым покрытием в городе Кировске Мурманской области (0349300002017000052) признать частично обоснованной.

Признать Заказчика нарушившим часть 4, 6, 8 статьи 34, часть 3 статьи 64, часть 2 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Выдать Заказчику предписание об устранении допущенных нарушений.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Мурманского УФАС России: Н.А.Калитина

Члены комиссии

Мурманского УФАС России: К.Ф. Воронина

М.Е. Гребенюкова