

РЕШЕНИЕ № 238-ВП/2017

18 сентября 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: ...	-	заместителя Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии: ...	-	руководителя начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
...	-	специалиста - эксперта отдела административного и судебного производства Челябинского УФАС России,

руководствуясь частью 15 статьи 99, 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 – Закон о контрактной системе), рассмотрев обращение ООО «Инженер Инвест» (далее – Заявитель) о нарушении Муниципальным казенным учреждением «Комитет по строительству» и Администрацией г. Миасса законодательства о контрактной системе при проведении электронного аукциона на строительство газопровода и газовых сетей (извещение № 0169300035817000352) (далее – аукцион) в присутствии:

- представителя Администрации г. Миасса (далее — Уполномоченный орган) ..., действующего на основании доверенности № 28 от 06.02.2017,
- представителя Муниципального казенного учреждения «Комитет по строительству» (далее - Заказчик) ..., действующего на основании доверенности № 6-рк от 11.01.2017,
- в отсутствие представителя Заявителя, уведомленного о дате, времени, месте проведения заседания комиссии надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 11.08.2017 поступило обращение Заявителя о нарушении Муниципальным казенным учреждением «Комитет по строительству» и Администрацией г. Миасса законодательства о контрактной системе при проведении электронного аукциона на

строительство газопровода и газовых сетей (извещение № 0169300035817000352), объявленного Заказчиком путем размещения в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru. 30.08.2017 извещения о проведении Аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 987 264 рубля 00 копеек.

По состоянию на 18.09.2017 контракт по результатам Аукциона не заключен, заключение контракта приостановлено антимонопольным органом.

Согласно доводам, изложенным в обращении, Заявитель полагает, что Заказчиком при осуществлении закупки допущен ряд нарушений законодательства о контрактной системе.

В обоснование своей позиции Заявитель указывает следующее:

- 1) В проекте контракта и в приложениях к контракту отсутствует идентификационный код закупки (далее — ИКС).
- 2) Заказчиком допущены нарушения законодательства о контрактной системе при расчете начальной (максимальной) цены контракта.
- 3) Проект контракта не предусматривает срок оплаты выполненных работ.
- 4) Согласно смете работы по испытанию газопровода не подлежат оплате. Более того, описание объекта закупки не позволяет Подрядчику определить комплекс работ, которые необходимо выполнить при испытании газопровода.
- 5) Заказчик необоснованно предъявил требование о наличии участников закупки свидетельства СРО.
- 6) Заказчик до подачи заявок допустил разглашение информации об участнике аукциона.
- 7) В проекте контракта установлено положение о том, что в случае привлечения к работам субподрядчиков, ответственность перед Заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств субподрядчиками несет Подрядчик, однако согласно иным положениям документации подрядчик обязан выполнять работы лично.

Указанные условия вводят в заблуждение участников закупки.

Представители Заказчика и Уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились и пояснили, что действия Заказчика, направленные на определение Подрядчика полностью соответствуют требованиям Закона о контрактной системе.

В обоснование своей позиции представители Заказчика и Уполномоченного органа указывают следующее:

- 1) ИКЗ установлен Заказчиком в извещении. Поскольку документация и проект контракта прикрепляются к извещению, то Заказчик не указал в проекте контракта идентификационный код закупки.
- 2) Выполнение работ по испытанию газопровода ошибочно включены в сметную документацию, поскольку на указанные работы будут выполняться в рамках другого контракта.
- 3) В документации указан срок оплаты работ, однако представитель Заказчика подтвердил, что в проекте контракта такой срок не установлен.
- 4) Требование о наличии свидетельства СРО установлено ошибочно.
- 5) Уполномоченный орган разместил ответ на разъяснение с наименованием общества и Фамилией И.О директора ошибочно. Более того, поскольку в разъяснении отсутствует ИНН, то невозможно идентифицировать лицо, указанное в ответе.
- 6) В документации о закупке отсутствует положение о том, что работы, указанные в документации, Подрядчик обязан выполнять лично.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам,

1. В соответствии с частью 1 статьи 23 Закона о контрактной системе идентификационный код закупки указывается в плане закупок, плане-графике, извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом, документации о закупке, в контракте, а также в иных документах, предусмотренных данным Законом.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 21 Закона о контрактной системе в план-график включается, в том числе информация об идентификационном коде закупки, определенном в соответствии со статьей 23 данного Закона.

В силу пункта 3 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено данным Законом, в том числе информация об идентификационном коде закупки.

Исходя из содержания части 5 статьи 63, части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, указанная информация должна быть отражена в извещении о проведении аукциона, документации об аукционе.

В силу части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе проект контракта является неотъемлемой частью документации об аукционе, следовательно,

должен содержать все условия исполнения контракта, определенные извещением, аукционной документацией, в том числе и информацию об идентификационном коде закупки.

В извещении о проведении аукциона, размещенном заказчиком в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru, указан следующий идентификационный код рассматриваемой закупки: 173741502365774150100100130014221414 .

Вместе с тем, в документации об аукционе, проекте контракта отсутствует информация об определенном заказчиком идентификационном коде закупки, что, в свою очередь, не соответствует части 1 статьи 23, части 5 статьи 63, части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

2. В силу части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты работы.

В нарушение части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе Заказчик не указал в проекте контракта сроки оплаты выполненных работ.

3. Как следует из содержания пункта 2 статьи 42, пункта 1 части 1 статьи 64, части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе в документации об аукционе и проекте контракта, являющемся неотъемлемой частью документации об аукционе, должно содержаться краткое изложение условий контракта, в том числе наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных частью 1 статьи 33 настоящего Федерального закона, информация о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги требованиям заказчика. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к выполняемым работам, что в свою очередь позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в аукционе.

При этом, документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое

предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

Таким образом, неопределенность сведений о потребности заказчика в товарах, работах, услугах, являющихся предметом закупки, может привести к тому, что контракт, по которому не определен его предмет может быть признан незаключенным.

Согласно документации о закупке Подрядчик обязан выполнить работы по строительству объекта «Газоснабжение жилых домов по ул.Центральной, Солнечной, Березовой, Садовой, Гранитной, переулкам Лесному, Сосновому в п. Михеевка Миасского городского округа Челябинской области».

При этом, согласно пункту 1.1 проекта контракта указанные работы должны быть выполнены в соответствии с проектно-сметной документацией.

Как видно из раздела 5 локально — ресурсного сметного расчета, необходимо выполнить работы по испытанию газопровода. Вместе с тем, в локально — ресурсном сметном расчете установлено, что работы по испытанию газопровода не подлежат оплате.

Вместе с тем, отсутствие стоимости таких работ не освобождает подрядчика выполнить указанные работы.

Более того, в документации о закупке отсутствуют какие либо требования к выполняемым работам, а также их объем, что не позволяет Подрядчику определить комплекс работ, которые необходимо выполнить при испытании газопровода.

Таким образом, описание объекта закупки носит необъективный характер. Действия Заказчика противоречат пункту 1 части 1 статьи 33, пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, представитель Заказчика на заседании комиссии пояснил, что выполнение работ по испытанию газопровода ошибочно включены в сметную документацию, поскольку указанные работы будут выполняться в рамках другого контракта.

4. Как следует из пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки о соответствии его требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении аукциона в электронной форме должны содержаться 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкцию 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.

При этом, в соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе в составе второй части заявки участника закупки должны находить отражение в том числе документы, подтверждающие соответствие его единым требованиям, указанным в пункте 1 части 1 статьи 31 Федерального закона.

Согласно системному толкованию указанных положений Закона участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в соответствии со спецификой и содержанием объекта закупки.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» в Градостроительный кодекс внесены изменения, касающиеся строительных организаций-членов СРО.

Согласно действующей редакции части 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции,

капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

Согласно части 2.1 статьи 52 ГрК РФ индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает трех миллионов рублей.

Как видно из представленных документов, начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 987 264 рубля 00 копеек, следовательно, Заказчик не вправе был предъявлять требование о членстве участников закупки в саморегулируемых организациях.

Вместе с тем, Заказчиком при подготовке документации не учтены указанные изменения. В Приложении № 1 к муниципальному контракту «Техническое задание» установлено требование, согласно которому Подрядчик должен иметь действующее свидетельство, выданное участнику закупки саморегулируемой организацией, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, о допуске участника закупки к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства в соответствии с Градостроительным кодексом РФ и приказом Минрегиона России от 30.12.2009г. № 624:

33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)

33.6. Объекты газоснабжения.

Таким образом, Заказчик неправомерно установил требование о наличии у участника закупки свидетельства СРО. Действия Заказчика противоречат части 6 статьи 31, части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе.

4. Согласно части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе.

В силу части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с

даты поступления от оператора электронной площадки запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, **но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос**, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Как видно из представленных материалов, Заказчик 04.09.2017 в ответ на поступивший запрос дал разъяснения положений документации. Уполномоченный орган 04.09.2017 разместил в единой информационной системе в сфере закупок указанный ответ.

Вместе с тем, как видно из содержания ответа на запрос, Заказчик указал в тексте наименование лица от которого поступил запрос, а также указал Фамилию, И.О. директора Общества.

Действия Заказчика привели к нарушению части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

5. Согласно части 1 статьи 706 ГК РФ подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков), если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично. В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Как видно из пункта 3.1.10 проекта контракта в случае привлечения к работам субподрядчиков, ответственность перед Заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств субподрядчиками несет Подрядчик.

Вместе с тем, Заявитель указывает на то, что из положений документации следует, что Подрядчик обязан выполнить лично, однако Общество не указывает конкретный пункт документации, в котором установлено такое условие.

Челябинское УФАС России, проанализировав документацию об аукционе приходит к выводу о том, что Заказчик не установил в документации условие о том, что Подрядчик обязан выполнять работы лично, следовательно, победитель аукциона будет вправе привлечь к выполнению работ субподрядчика.

Таким образом, довод о том, что документация содержит противоречивые условие о привлечении субподрядчиков, не нашел своего подтверждения.

6. Согласно части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе предусмотрено, что Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов

капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

Во исполнение указанной нормы принято Постановление Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570 «Об установлении видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, и о внесении изменений в Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом» (далее – Постановление № 570).

В Постановлении № 570 определен перечень видов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам (далее – перечень работ).

Таким образом, в случае, если работы по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, являющиеся объектом закупки, указаны в перечне работ согласно Постановлению № 570, то заказчик обязан в документации о закупке, в том числе проекте контракта, предусмотреть следующие условия согласно подпунктам а-в пункта 2 Постановления № 570:

- возможные виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства из числа видов работ, утвержденных настоящим постановлением, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, подлежат включению заказчиком в документацию о закупке;

- конкретные виды и объемы работ из числа видов и объемов работ, предусмотренных подпунктом «а» настоящего пункта, определенные по предложению подрядчика, включаются в государственный и (или) муниципальный контракт и исходя из сметной стоимости этих работ, предусмотренной проектной документацией, в совокупном стоимостном выражении должны составлять не менее 15 процентов цены государственного и (или) муниципального контракта - со дня вступления в силу настоящего постановления и до 1 июля 2018 г. и не менее 25 процентов

цены государственного и (или) муниципального контракта - с 1 июля 2018 г.

- ответственность за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые он обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту, в виде штрафа, размер которого составляет 5 процентов стоимости указанных работ.

Как следует из документации, необходимо выполнить работы по разработке грунта, по бурению ям (пункты 231, 235 локально - ресурсного сметного расчета).

Согласно пункту 2 видов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно, указанного в Постановлении № 570, земляные работы подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по муниципальному контракту.

Более того, Заказчик не установил в проекте контракта порядок определения размера штрафа, начисляемого за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, которые он обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам.

Таким образом, в нарушение части 2 статьи 110.2, части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в документации о закупке, в том числе проекте контракта, не предусмотрены условия, указанные в подпунктах «а,б,в» пункта 2 Постановления № 570.

Выявленные по результатам проведения внеплановой проверки нарушения образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Кроме того, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331 "Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе", Приказом ФАС России от 23.07.2015 N 649/15 "Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы", пунктом 3 части 8 статьи 99 Закона о контрактной системе, Челябинское УФАС России не обладает полномочиями по осуществлению финансового контроля при обосновании Заказчиком начальной (максимальной) цены контракта, в связи с чем, обращение направлено в Главное контрольное управление Челябинской области в части проверки

доводов, касающихся формирования начальной (максимальной) цены контракта.

Исходя из изложенного, информации, представленной Заявителем, Заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьей 99 Закона о контрактной системе,

Р Е Ш Е Н И Е

1. По результатам проведения внеплановой проверки признать в действиях Заказчика нарушения части 1 статьи 23, части 5 статьи 63, частей 1 и 3 статьи 64, частей 5 и 13 статьи 34, части 6 статьи 31, части 4 статьи 65, части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе.

2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок.

3. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновного должностного лица к административной ответственности.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.