

20 июня 2019 года

город Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 20 июня 2019 года.

Решение в полном объеме изготовлено 21 июня 2019 года.

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

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя <...> на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по строительству блочно-модульной котельной для теплоснабжения зданий ГУЗ "Тербунская МРБ" (реестровый номер <...>) (далее - электронный аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Липецкого УФАС России 14.06.2019 поступила жалоба индивидуального предпринимателя <...> (далее - заявитель) на положения документации об электронном аукционе.

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://zakurki.gov.ru> в разделе «Жалобы».

Заявитель, уведомленный надлежащим образом о месте и времени рассмотрения жалобы, не явился, своих представителей не направил.

На заседании комиссии велась аудиозапись.

В своей жалобе заявитель указывает, что документация об электронном аукционе содержит следующее нарушение Закона о контрактной системе:

1. заказчиком ненадлежащим образом установлено требование о соответствии участников закупки дополнительным требованиям о наличии опыта выполнения работ в соответствии с постановлением 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).

Представитель заказчика с доводом жалобы заявителя согласился.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, а также другие документы (копии), представленные сторонами, выслушав мнение представителя заказчика, проведя внеплановую проверку на основании Приказа Липецкого УФАС России от 14.06.2019 №279, Комиссия Липецкого УФАС России установила следующее.

Документация об электронном аукционе на выполнение работ по строительству блочно-модульной котельной для теплоснабжения зданий ГУЗ "Тербунская МРБ" и извещение (реестровый номер <...>) размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Объектом закупки является выполнение работ по строительству блочно-модульной котельной для теплоснабжения зданий ГУЗ "Тербунская МРБ".

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 11 382 680,00 руб.

Согласно ч.3 ст.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.

При этом, ч.2 ст.31 Закона о контрактной системе установлено, 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.

Дополнительные требования к участникам закупки к наличию опыта выполнения работ установлены постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 N99 «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 N99).

Согласно пункту 2 приложения N1 к Постановлению N99, к участникам закупки на право заключения контракта по выполнению 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, установлено 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).

При этом, стоимость такого одного исполненного контракта (договора) должна составлять **не менее 50 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота)**, на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей.

Также следует отметить, что согласно ч.4 ст.31 Закона о контрактной системе, в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частями 2 и 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Однако, как установлено Комиссией Липецкого УФАС России, пункт 16.11 документации об электронном аукционе содержит следующие дополнительные требования к участникам закупки: «наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (Контракта) на выполнение соответствующих <*> строительных работ за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке. При этом стоимость такого исполненного контракта (Контракта) составляет **не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, Контракта (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. Указанные требования предъявляются в равной мере ко всем участникам закупок».

На основании изложенного, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что в документации об электронном аукционе ненадлежащим образом установлены дополнительные требования к участникам закупки (относительно наличия опыта выполнения работ, связанного с предметом контракта), предусмотренные постановлением Постановлением N99, что не соответствует требованиям ч.4 ст.31 Закона о контрактной системе и нарушает ч.3 ст.64 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, жалоба заявителя является обоснованной.

Кроме того, в результате проведения внеплановой проверки в рамках рассмотрения жалобы, Комиссия Липецкого УФАС России в действиях заказчика установила нарушения ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе, которые заключаются в следующем.

1. Как было вышеизложено, объектом закупки является выполнение работ по строительству блочно-модульной котельной для теплоснабжения зданий ГУЗ "Тербунская МРБ".

При этом, в соответствии с ч.2 ст.110.2 Закона о контрактной системе, 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.

Так, правительством Российской Федерации 15.05.2017 принято постановление №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) муниципальным 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).

[Пунктом 2](#) Постановления №570 установлено следующее:

а) 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) муниципальным контрактам, подлежат включению заказчиком в документацию о закупке;

б) 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.;

не менее 25 процентов цены государственного и (или) муниципального контракта - с 1 июля 2018 г.

При этом, следует отметить, что в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о контрактной системе, законодательство о контрактной системе основывается в том числе на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Согласно п.2 ст.763 ГК РФ, по государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

Согласно ст.432 ГК РФ, договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Таким образом, существенными являются также условия о видах и объемах работ по строительству.

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

В силу части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе, контракт заключается на условиях, предусмотренных документацией о закупке.

При этом, проанализировав документацию об электронном аукционе [Комиссией Липецкого УФАС России установлено](#), в ней не содержатся возможные виды, а также объемы работ, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту, предусмотренные Постановлением №570.

Более того установлено, что проект контракта не предусматривает возможности при заключении сторонами контракта включить в него условие, установленное подпунктом [«б» пункта 2](#) Постановления №570, в части установления в контракте конкретных видов и объемов работ, определяемых по предложению подрядчика.

Таким образом, заказчиком нарушены требования, установленные ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе.

2. Как было вышеизложено, документация об электронном аукционе должна содержать проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации (ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе).

При этом, согласно п.2 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе, в контракт включаются обязательные условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Однако, проанализировав проект контракта (приложение №4 к документации об электронном аукционе), Комиссией Липецкого УФАС России выявлено, что пункт 2.1 содержит условие: «В случае, если настоящий контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, сумма, подлежащая уплате физическому лицу, уменьшается на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта», изложенное не в соответствии с действующей редакцией Закона о контрактной системе, что не соответствует требованиям п.2 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе и нарушает ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе.

Установленные нарушения Закона о контрактной системе содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", Комиссия Липецкого УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу индивидуального предпринимателя <...> на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по строительству блочно-модульной котельной для теплоснабжения зданий ГУЗ "Тербунская МРБ" (реестровый номер <...>) обоснованной.
2. В действиях заказчика установлены нарушения ч.3, ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе.
3. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать, ввиду того, что данное предписание было выдано по делу №048/06/105-390/19.

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