

РЕШЕНИЕ по делу №013/06/99-574/2019

о результатах внеплановой проверки соблюдения законодательства

Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок

30.09.2019 г. г. Саранск, пр. Ленина, 14

Инспекция Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России) по контролю в сфере закупок (далее – Инспекция) в составе:

руководитель инспекции:

<.....>;

члены инспекции:

<.....>.

В результате проведения внеплановой проверки в период с 26 сентября 2019 года по 30 сентября 2019 года электронного аукциона № 0809500000319001803 на оказание услуг по осуществлению строительного контроля на объекте:

"Завершение строительства водозабора №2 в р.п.Чамзинка Чамзинского муниципального района Республики Мордовия", в соответствии с ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 15 ст. 99 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), на основании приказа Мордовского УФАС России «О проведении внеплановой проверки» от 26.09.2019 г. № 115 - од,

УСТАНОВИЛА:

Инспекцией Мордовского УФАС России установлено, что извещение и документация о проведении Аукциона размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> 19.08.2019 года (изменения извещения о проведении электронного аукциона от 21.08.2019 №ИИ1).

Начальная (максимальная) цена контракта: 2 663 333 рубля 33 копейки.

Дата и время окончания подачи заявок: 29.08.2019 09:00

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 30.08.2019 года.

Дата проведения аукциона в электронной форме: 02.09.2019.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 30.08.2019 №0809500000319001803-1 на участие в Аукционе подано 2 (две) заявки на участие в Аукционе.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от

03.09.2019 №0809500000319001803-3 победителем признано <.....>.

16 сентября 2019 года между администрацией Чамзинского муниципального района Республики Мордовия и <.....> заключен муниципальный контракт №08095000003190018030001.

1. Частью 2 ст. 8 Закона о контрактной системе запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно ч. 1 ст. 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной ч. 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с ч. 1, ч.ч. 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) ст. 31 Закона о контрактной системе.

Пунктом 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки об их соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона (ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе).

Согласно ч. 1 ст. 49 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Таким образом, действующим законодательством установлено императивное требование о необходимости наличия лицензии (свидетельства, разрешения) непосредственно у участника закупки.

Указанное требование вызвано необходимостью оказания услуг в рамках правоспособности хозяйствующего субъекта, обусловленной наличием лицензии (свидетельства) на осуществление деятельности, относящейся к предмету

закупки.

В силу ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Анализ документации об аукционе, в том числе раздел I "Информационная карта аукциона", показал, что Заказчиком установлено следующее требование к участникам закупки:

"1 Единые требования к участникам (в соответствии с частью 1 Статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ)

Членство участника электронного аукциона в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства. Саморегулируемая организация, в которой состоит участник, должна иметь компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств. Совокупный размер обязательств участника электронного аукциона по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, не должен превышать предельный размер обязательств, исходя из которого таким участником был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с ч. 13 ст. 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации. Перечисленные выше требования не распространяются на участника электронного аукциона в случаях, предусмотренных ч. 2.2 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Наличие действующей в соответствии с Градостроительным кодексом Российской Федерации выписки из реестра членов саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства».

Объектом закупки являлось выполнение функций строительного контроля.

Частью 1 ст. 53 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) установлено, что строительный контроль проводится в процессе строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в целях проверки соответствия выполняемых работ проектной документации (в том числе решениям и мероприятиям, направленным на обеспечение соблюдения требований энергетической эффективности и требований оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых энергетических ресурсов), требованиям технических регламентов, результатам инженерных изысканий, требованиям к строительству, реконструкции объекта капитального строительства, установленным на дату выдачи представленного для получения разрешения на строительство градостроительного плана земельного участка, а также разрешенному использованию земельного участка и ограничениям, установленным в соответствии с земельным и иным законодательством Российской Федерации.

Строительный контроль проводится лицом, осуществляющим строительство. В случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора строительного подряда строительный контроль проводится также застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за

эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором либо привлекаемыми ими на основании договора индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. Застройщик или технический заказчик по своей инициативе может привлекать лицо, осуществляющее подготовку проектной документации, для проверки соответствия выполняемых работ проектной документации (ч. 2 ст. 53 ГрК РФ).

Согласно ч. 2 ст. 52 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.

Таким образом, договоры о строительстве, заключенные с техническим заказчиком, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Согласно части 3.1 статьи 52 ГрК РФ застройщик вправе осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства самостоятельно при условии, что он является членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не предусмотрено данной статьей, либо с привлечением иных лиц по договору строительного подряда, под которым понимается любой договор о строительстве (часть 2 статьи 52 ГрК РФ).

В соответствии с частью 8 статьи 53 ГрК РФ порядок проведения строительного контроля устанавливается Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 Положения о проведении строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 21.06.2010 N 468 (далее - Положение № 468), строительный контроль проводится при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства независимо от источников их финансирования.

Поскольку строительный контроль проводится при осуществлении строительства, договор, в соответствии с которым исполнитель принимает на себя обязательства

выполнить функции строительного контроля (технического надзора) относится к договору о строительстве и в случае его заключения с техническим заказчиком, должен выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

В соответствии с п. 6 Положения №468 строительный контроль, осуществляемый заказчиком, включает проведение следующих контрольных мероприятий:

- а) проверка полноты и соблюдения установленных сроков выполнения подрядчиком входного контроля и достоверности документирования его результатов;
- б) проверка выполнения подрядчиком контрольных мероприятий по соблюдению правил складирования и хранения применяемой продукции и достоверности документирования его результатов;
- в) проверка полноты и соблюдения установленных сроков выполнения подрядчиком контроля последовательности и состава технологических операций по осуществлению строительства объектов капитального строительства и достоверности документирования его результатов;
- г) совместно с подрядчиком освидетельствование скрытых работ и промежуточная приемка возведенных строительных конструкций, влияющих на безопасность объекта капитального строительства, участков сетей инженерно-технического обеспечения;
- д) проверка совместно с подрядчиком соответствия законченного строительством объекта требованиям проектной и подготовленной на ее основе рабочей документации, результатам инженерных изысканий, требованиям градостроительного плана земельного участка, требованиям технических регламентов;
- е) иные мероприятия в целях осуществления строительного контроля, предусмотренные законодательством Российской Федерации и (или) заключенным договором.

В соответствии с частью II "Техническое задание" документации об Аукционе установлено, что услуги по осуществлению строительного контроля должны выполняться в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 21.06.2010 г. № 468 «О порядке проведения строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта», настоящим техническим заданием, проектной документацией объекта: «Завершение строительства водозабора №2 в р.п.Чамзинка Чамзинского муниципального района Республики Мордовия».

Таким образом, предмет контракта соответствует п. 6 Положения №468, определяющего мероприятия строительного контроля.

Согласно п. 22 ст. 1 ГрК РФ функции технического заказчика могут выполняться только членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования,

строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2.1 ст. 47, ч. 4.1 ст. 48, ч.ч. 2.1 и 2.2 ст. 52, ч. 5 и 6 ст. 55.31 настоящего Кодекса.

В соответствии с ч. 2.1 ст. 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.

Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации в письме от 4 сентября 2018 г. N 37059-ТБ/02 (далее - Письмо) изложена следующая позиция по данному вопросу.

Согласно п. 22 ст. 1 и ч. 2 ст. 53 ГрК РФ строительный контроль является функцией технического заказчика и может выполняться только членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, за исключением случаев, указанных в ч.ч. 2.1 и 2.2 ст. 52 Кодекса.

Исключение из общего правила обязательности членства в саморегулируемой организации, предусмотренное ч. 2.1 ст. 52 Кодекса, распространяется на индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, осуществляющих строительный контроль за выполнением работ по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, размер обязательств по которым не превышает трех миллионов рублей.

Таким образом, в Письме Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации указаны три случая исключения из правила обязательности членства в саморегулируемой организации, а именно случаи, указанные в ч.ч. 2.1 и 2.2 ст. 52 ГрК РФ, а также случаи, когда размер обязательств, в отношении которых осуществляется строительный контроль, не превышает трех миллионов рублей.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 663 333,33 рублей, т.е. менее 3 млн. рублей, следовательно, исключения, предусмотренные ч. 2.1 ст. 52 ГрК РФ, применяются относительно рассматриваемой закупки.

На основании вышеизложенного, Инспекция Мордовского УФАС приходит к выводу, что в действиях Заказчика усматривается нарушение ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Действия Администрации Чамзинского муниципального района Республики Мордовия содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

2. В соответствии с ч. 4 ст. 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.

В соответствии с ч.5 ст.34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

В нарушение ч.ч.5,7 ст.34 Закона о контрактной системе, Заказчиком в проекте контракта не установлен расчет пеней за просрочку Заказчиком, Поставщиком исполнения обязательств, предусмотренных контрактом.

Действия Администрации Чамзинского муниципального района Республики Мордовия содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

На основании изложенного и руководствуясь ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Инспекция

РЕШИЛА:

1. Признать действия Администрации Чамзинского муниципального района Республики Мордовия при проведении электронного аукциона №0809500000319001803 на оказание услуг по осуществлению строительного контроля на объекте: "Завершение строительства водозабора №2 в р.п. Чамзинка Чамзинского муниципального района Республики Мордовия" нарушением ч. 6 ст.31, ч.ч. 5,7 ст.34 Закона о контрактной системе.

2. Предписание об устранении нарушений не выдавать в связи с тем, что по итогам

проведения электронного аукциона №0809500000319001803 на оказание услуг по осуществлению строительного контроля на объекте: "Завершение строительства водозабора №2 в р.п. Чамзинка Чамзинского муниципального района Республики Мордовия" заключен контракт.

3. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении производства об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

<.....>