

## РЕШЕНИЕ

Комиссии по контролю в сфере закупок по делу 012/06/106-134/2021

15 февраля 2021 года  
Йошкар-Ола

г.

Комиссия Марийского УФАС России по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя Комиссии – <...> - заместителя руководителя – начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

членов Комиссии:

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

<...> – специалиста 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

в присутствии представителей заказчика – Звениговская городская администрация Звениговского муниципального района Республики Марий Эл (далее – Администрация, заказчик):

<...> (доверенность № 1739 от 23.12.2020),

<...> (доверенность №110 от 02.02.2021),

представителя заявителя ООО «ОВК Монтаж» – <...> (доверенность от 11.02.2021),

рассмотрев жалобу ООО «ОВК Монтаж» на действия Заказчика при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения контракта на реконструкцию очистных сооружений канализации со строительством здания очистных сооружений г. Звенигово Республики Марий Эл (извещение № 0108300002621000001 от 15.01.2021),

### УСТАНОВИЛА:

Администрацией проводится открытый конкурс в электронной форме на право заключения контракта на реконструкцию очистных сооружений канализации со строительством здания очистных сооружений г. Звенигово Республики Марий Эл (извещение № 0108300002621000001 от 15.01.2021).

В Марийское УФАС России поступила жалоба ООО «ОВК Монтаж», на действия Заказчика при проведении названного открытого конкурса в электронной форме.

Заявитель полагает, что требования конкурсной документации, размещенной на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок Заказчиком, не соответствует требованиям 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).

Заказчик с доводами жалоб не согласился, представил письменные пояснения (вх. № 1047 от 11.02.2021).

В результате рассмотрения жалобы, оценки представленных доказательств Комиссией Марийского УФАС России установлено следующее.

Извещение о проведении электронного аукциона, аукционная документация на реконструкцию очистных сооружений канализации со строительством здания очистных сооружений г. Звенигово Республики Марий Эл района размещены на официальном сайте [15.01.2021](#) (код закупки 0108300002621000001).

Дата и время начала срока подачи заявок 15.01.2021 в 17:13.

Дата и время окончания подачи заявок: 09.02.2021 в 10:00.

Начальная (максимальная) цена контракта: 410 009 262,63 рублей.

1. Согласно первому доводу жалобы ООО «ОВК Монтаж», Заказчик в пункте 3.1.22 проекта контракта неправомерно установил требование, согласно которому, подрядчик должен самостоятельно получить разрешение на строительство, что не соответствует требованиям Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ), поэтому подлежат исключению.

Согласно пункту 3 статьи 13 Закона о контрактной системе, заказчиками осуществляются закупки, в том числе, для выполнения функций и полномочий государственных органов Российской Федерации, органов управления государственными внебюджетными фондами Российской Федерации, государственных органов субъектов Российской Федерации, органов управления территориальными внебюджетными фондами, муниципальных органов.

В соответствии с частью 3 статьи 7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Исходя из положений указанной статьи Закона о контрактной системе и общих принципов законодательства о контрактной системе, можно сделать вывод о том, что при закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчика основанием для проведения любой закупки является наличие потребности заказчика в приобретении товаров, работ, услуг для обеспечения своей деятельности.

В силу пункта 2 статьи 42, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в извещении, документации о закупке должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию 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 товаров, работ, услуги требованиям заказчика. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Таким образом, условия исполнения контракта, установленные в документации о закупке, должны раскрывать потребность заказчика в закупаемых работах и соответствовать требованиям действующего законодательства.

Согласно пункту 3.1.22 проекта контракта подрядчик обязан подготовить всю необходимую исходно-разрешительную документацию для получения разрешения на строительство. Получить разрешение на строительство. Нести ответственность перед компетентными государственными и муниципальными органами в установленном порядке за нарушения правил и порядка ведения работ, как со стороны самого Подрядчика, так и со стороны привлеченных им субподрядчиков.

Как следует из части 1 статьи 51 Градостроительного кодекса РФ (далее – ГрК РФ) разрешение на строительство дает застройщику право осуществлять строительство, реконструкцию объекта капитального строительства, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом.

Согласно части 7 статьи 51 ГрК РФ в целях строительства, реконструкции объекта капитального строительства застройщик направляет заявление о выдаче разрешения на строительство непосредственно в уполномоченные на выдачу разрешений на строительство в соответствии с частями 4 - 6 настоящей статьи федеральный орган исполнительной власти, орган

исполнительной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления.

Более того, согласно части 4 статьи 52 ГрК РФ при осуществлении строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства на основании договора строительного подряда с застройщиком или техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором указанные лица должны подготовить земельный участок для строительства и (или) объект капитального строительства для реконструкции или капитального ремонта, а также передать индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу, с которыми заключен такой договор, материалы и результаты инженерных изысканий, проектную документацию, разрешение на строительство.

С учетом изложенного, требование о получении указанных документов подрядчиком противоречит градостроительному законодательству.

Более того, в случае отсутствия указанных документов у заказчика размещение закупки на выполнение работ по реконструкции очистных сооружений канализации со строительством здания очистных сооружений г. Звенигово Республики Марий Эл является неправомерным ввиду отсутствия правового основания для осуществления указанных работ.

Кроме того, указанные требования отсутствуют в Типовых условиях контрактов на выполнение работ по строительству (реконструкции) объекта капитального строительства и информационной карты типовых условий контракта, утвержденных Приказом Минстроя России от 14.01.2020 №9/пр.

С учетом изложенного, в проекте контракта содержатся незаконные условия в части получения подрядчиком разрешения на строительство, что противоречит пункту 2 статьи 42, пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, приказу Минстроя России от 14.01.2020 №9/пр.

Таким образом комиссиям Марийского УФАС России приходит к выводу об обоснованности жалобы ООО «ОВК Монтаж» в данной части.

2. Согласно второму доводу, изложенному в жалобе ООО «ОВК Монтаж», заказчиком, в пункте 3.1.47 проекта контракта, неправомерно установлено условие о возврате аванса в течение 5 дней с даты предъявления Заказчиком такого требования.

В частности, согласно пункту 3.1.47 проекта контракта Заказчиком установлено следующее: «Подрядчик обязан вернуть аванс (или его соответствующую часть) в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты предъявления Заказчиком требования о возврате аванса».

Гражданский кодекс Российской Федерации не содержит специальных норм, регулирующих возврат подрядчиком аванса при отказе заказчика от исполнения договора. Однако статья 717 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает, что при отказе заказчика от договора он должен уплатить подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, которую подрядчик выполнил до извещения его заказчиком об отказе. При этом, у подрядчика нет правовых оснований для удержания неосвоенной суммы аванса.

При отказе от договора заказчик вправе взыскать с подрядчика неосвоенную сумму аванса.

Основания изменения и расторжения контракта приведены в статье 95 Закона о контрактной системе.

Кроме того, согласно части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

При этом, в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Таким образом, в силу указанных норм Заказчик вправе требовать от Подрядчика возврата выплаченного аванса в случае неисполнения (ненадлежащего исполнения) обязательств по контракту.

Данный вывод подтверждается в том числе типовыми контрактами, которые являются обязательными для заказчиков в иных сферах отличных от сферы строительства (например, типовой контракт на выполнение работ по реставрации музейных предметов, утвержденный Приказом Минкультуры России от 10.06.2019 №745).

Однако, Комиссия обращает внимание на то, что пункт 3.1.47 проекта контракта не содержит конкретизацию его применения, что может привести в последствии к ограничению конкуренции и ущемлению прав и интересов подрядчика. В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи обязательного для исполнения предписания.

Учитывая изложенное, довод жалобы в указанной части является частично обоснованным.

3. Согласно третьему доводу, изложенному в жалобе ООО «ОВК Монтаж»,

заказчик при установлении требований в пунктах 8.1, 8.2 проекта контракта вводит участников закупки в заблуждение указывая взаимоисключающие условия авансирования и обеспечения контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи, в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В пункте 8.1 проекта контракта установлено: «Контракт заключается после предоставления Подрядчиком обеспечения исполнения контракта».

В пункте 8.2 проекта контракта установлено: «Подрядчиком предоставил обеспечение исполнения Контракта в размере 10% начальной максимальной цены, уменьшенной на размер такого аванса, что составляет <...> (<...>) руб. \_\_\_ коп.»

При этом в пункте 44 информационной карты установлено: «Аванс предусмотрен. Авансовый платеж в размере 10% от цены контракта, что составляет <...> (<...>) руб. \_\_\_ коп.».

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 23.01.2021 № 39 «О внесении изменений в пункты 18, 26 4 и 26 8 Положения о мерах по обеспечению исполнения некоторых актов Правительства Российской Федерации» установлено следующее:

В случае предоставления в 2021 году субсидии из федерального бюджета бюджету субъекта Российской Федерации, иного межбюджетного трансферта в целях софинансирования расходных обязательств субъекта Российской Федерации, возникающих из договоров (государственных контрактов) о выполнении работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства государственной собственности субъекта Российской Федерации либо связанных с предоставлением субсидий и иных межбюджетных трансфертов, имеющих целевое назначение, из бюджета субъекта Российской Федерации местным бюджетам в целях софинансирования расходных обязательств настоящей статьи при заключении контракта по результатам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе) уменьшенной на размер такого аванса.

Таким образом, если в соответствии с законодательством Российской Федерации расчеты по контракту в части выплаты аванса подлежат казначейскому сопровождению, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается заказчиком от начальной (максимальной) цены контракта уменьшенной на размер такого аванса, а в случае заключения контракта по

результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта устанавливается заказчиком от цены контракта уменьшенной на размер такого аванса (данная позиция так же находит свое подтверждение в Письме Минфина России от 11 июня 2020 года №24-03-07/50741).

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о необоснованности жалобы в указанной части, так как пункты 8.1 и 8.2 проекта контракта соответствуют Постановлению правительства РФ от 23.01.2021 г. №39 и не нарушают норм Закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, Комиссия в соответствии с частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе принимает решение о признании жалобы ООО «ОВК Монтаж» частично обоснованной и необходимости выдачи заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении нарушений законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ОВК Монтаж» частично обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика – Звениговская городская администрация Звениговского муниципального района Республики Марий Эл нарушения пункту 2 статьи 42, пункту 1 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», приказа Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 14 января 2020 г. N 9/пр «Об утверждении Типовых условий контрактов на выполнение работ по строительству (реконструкции) объекта капитального строительства и информационной карты типовых условий контракта».
3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностных лиц заказчика, допустивших нарушение законодательства.

*В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*