

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 33-49-78, 43-10-25
e-mail: to33@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е
по делу о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок
№ 033/06/110.2-519/2020

17 июня 2020 года

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 17.06.2020

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе: председательствующего Комиссии: членов Комиссии:

на основании части 8 статьи 106 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе в сфере закупок) и Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - административный регламент) рассмотрела жалобу ООО «Морис» на положения документации об электронном аукционе на право заключить муниципальный контракт на выполнение работ по строительству автодороги по ул. 2-я Алексеевская г. Александров Владимирской области (IV - этап) для нужд муниципального образования город Александров (№ закупки 0128200000120003089) в присутствии представителя заказчика -

Уполномоченный орган, уведомленный о времени и месте рассмотрения дела ходатайствовал о рассмотрении жалобы в отсутствие его представителя.

Заявитель, уведомленный о времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя не обеспечил.

16.06.2020 г. в соответствии с пунктом 3.32 Административного регламента и частью 3 статьи 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок в рамках рассмотрения дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок Комиссией объявлен перерыв до 17.06.2020 г.

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/110.2-519/2020 Комиссия Владимирского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «Морис» (далее – заявитель, общество) на положения документации об электронном аукционе на право заключить муниципальный контракт на выполнение работ по строительству автодороги по ул. 2-я Алексеевская г. Александров Владимирской области (IV - этап) для нужд муниципального образования город Александров (№ закупки 0128200000120003089).

По мнению заявителя, аукционная документация составлена с нарушениями действующего законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

1. Согласно п. 7 приказа министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 23.12.2019 г. № 841/пр «Об утверждении Порядка определения начальной (максимальной) цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги при осуществлении закупок в сфере градостроительной деятельности (за исключением территориального планирования) и Методики составления сметы контракта,

предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства» результат определения НМЦК оформляется заказчиком в виде протокола.

Приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 23 декабря 2019 г. N 841/пр определен порядок определения начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупок в сфере градостроительной деятельности (за исключением территориального планирования) и методика составления сметы контракта, предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства.

Разделом VI приказа № 841/пр предусмотрен порядок составления проекта сметы контракта на выполнение подрядных работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства, работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также строительству некапитальных строений и сооружений.

В частности определено, что НМЦК на выполнение подрядных работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства, работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также строительству некапитальных строений и сооружений (далее - подрядные работы) осуществляется в виде проекта сметы контракта в пределах НМЦК на выполнение подрядных работ без использования предусмотренных проектной документацией в соответствии с Градостроительным кодексом Российской Федерации сметных нормативов, сведения о которых включены в федеральный реестр сметных нормативов, и сметных цен строительных ресурсов.

Так же п. 30 указывается, что в проекте сметы контракта приводятся затраты на подрядные работы, входящие в объект закупки и предусмотренные проектной документацией, получившей положительное заключение экспертизы проектной документации, а также рабочей документацией (при наличии).

Так же в п. 31 отдельно указывается порядок составления проекта сметы контракта, а пунктом 34 отдельно установлено что именно указывается в проекте сметы контракта.

Таким образом, законодательством однозначно указывается на необходимость размещения в составе аукционной документации проекта сметы контракта (ст. 110.2 44-ФЗ и соответствующий приказ Минстроя).

Однако проект сметы контракта отсутствует, равно как и протокол определения НМЦК.

Также общество полагает, что заказчиком в нарушение подпункта «б» пункта 22 вышеуказанного приказа не применены индексы, учитывающие инфляцию периода строительства.

2. Составление графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты должно осуществляться заказчиком в соответствии с методикой, утвержденной приказом Минстроя России от 05.06.2018 № 336/пр (далее - Методика). Методика обязательна к применению с 01.01.2019, если предметом заключаемого контракта является строительство или реконструкция объекта капитального строительства.

Однако график выполнения строительно-монтажных работ не заполнен.

В силу части 2 методики составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ График выполнения работ должен содержать следующие заголовки граф в том числе: 2.3.4. физический объем работ.

Колонка "физический объем работ" должна содержать указание на определяемые заказчиком самостоятельно на основании предусмотренных утвержденной проектной документацией единицы измерения подлежащих выполнению этапов выполнения контракта и (или) комплексов работ и (или) видов работ и (или) частей работ отдельных видов работ и количество таких единиц.

Указанная колонка в нарушение Методики заказчиком не заполнена.

На основании изложенного, общество считает, что указанные нарушения со стороны заказчика необоснованно ограничивают количество участников закупки, что нарушает законные интересы заявителя, связанные с невозможностью подать заявки на участие в аукционе.

Таким образом, заявитель просит признать жалобу обоснованной и провести внеплановую проверку.

Представитель заказчика по доводам жалобы пояснил следующее.

1. Расчет НМЦК определен заказчиком на основании проектно-сметной документации, утвержденной в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, и размещен в единой информационной системе в составе аукционной документации и соответствует пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в части включения в состав документации об электронном аукционе обоснования начальной (максимальной) цены контракта.

Все сведения требуемые приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 23 декабря 2019 года N 841/пр учтены заказчиком и содержатся в расчете начальной

(максимальной) цены контракта - приложение №2 к информационной карте "Обоснование НМЦ" документации об аукционе.

Так же, проектная документация и сметная документацией, получившие положительное заключение государственной экспертизы (положительное заключение на проектную документацию и инженерные изыскания ГАУ ВО "Владоблгосэкспертиза" от 02.08.2017 №33-1-1-3-0124-17 и положительное заключение о проверке достоверности определения сметной стоимости строительства от 15.09.2017 №33-1-1-0223-17), размещенная в единой информационной системе в составе аукционной документации, учитывает затраты, предусмотренные п.п. 30, 31, 34 Порядка по определению начальной (максимальной) цены контракта.

2. В соответствии с Приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 5 июня 2018 г. N 336/пр, проектом муниципального контракта, заказчиком предусмотрен График производства работ (приложение №2 к Контракту) и График оплаты выполненных работ (приложение №3 к Контракту).

На основании изложенного, представитель заказчика считает, что не были нарушены требования действующего законодательства Российской Федерации при разработке и утверждении документации об электронном аукционе, не ограничено количество участников закупки, не нарушены законные интересы заявителя, заявитель не был ограничен в возможности подать заявку на участие в аукционе и просит признать жалобу ООО «Морис» необоснованной в полном объеме.

Уполномоченный орган в мотивированном отзыве по доводам жалобы заявителя отметил, что со стороны уполномоченного органа нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок допущено не было.

Изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Владимирского УФАС России пришла к следующим выводам.

28.05.2020 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок было размещено извещение № 0128200000120003089 и документация об электронном аукционе на право заключить муниципальный контракт на выполнение работ по строительству автодороги по ул. 2-я Алексеевская г. Александров Владимирской области (IV - этап) для нужд муниципального образования город Александров .

Начальная (максимальная) цена контракта: 41 999 990,00 рублей.

На основании пункта 8 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе, следующим правилом: документация о закупке при осуществлении закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства должна содержать проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, за исключением случая, если подготовка проектной документации в соответствии с указанным законодательством не требуется, а также случаев осуществления закупки в соответствии с частями 16 и 16.1 статьи 34 Закона о контрактной системе, при которых предметом контракта является в том числе проектирование объекта капитального строительства. Включение проектной документации в документацию о закупке в соответствии с настоящим пунктом является надлежащим исполнением требований пунктов 1 - 3 части 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, обязательной частью которой являются сметы.

На официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок размещена проектная и сметная документация.

В приложении № 2 к информационной карте документации об электронном аукционе, размещенном на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок, содержится обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Комиссия Владимирского УФАС России приходит к выводу, что проектно-сметная документация содержит показатели, позволяющие определить соответствие закупаемой работы установленным заказчиком требованиям, в связи с чем, потенциальным участникам закупки представляется возможным определить объем выполняемых работ в рамках исполнения контракта.

Кроме изложенного, частью 1 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок предусмотрено, что в соответствии с настоящим Федеральным законом и иными нормативными правовыми актами, правовыми актами, определяющими функции и полномочия государственных органов и муниципальных органов, контроль в сфере закупок осуществляют следующие органы контроля в пределах их полномочий:

1) федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, контрольный орган в сфере государственного оборонного заказа, органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органы местного самоуправления муниципального района, органы местного самоуправления городского округа, уполномоченные на осуществление контроля в сфере закупок;

2) федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, финансовые органы субъектов Российской Федерации и муниципальных образований, органы управления государственными внебюджетными фондами;

3) органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля, определенные в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации.

Пункт 1 части 3 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок гласит о том, что контроль в сфере закупок, за исключением контроля, предусмотренного частями 5, 8 и 10 настоящей статьи, с учетом части 4 настоящей статьи осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, путем проведения:

- плановых проверок в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений при осуществлении закупок для обеспечения федеральных нужд, в отношении специализированных организаций, выполняющих в соответствии с настоящим Федеральным законом отдельные полномочия в рамках осуществления закупок для обеспечения федеральных нужд, в отношении операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок;

- внеплановых проверок в отношении субъектов контроля;

Часть 4 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок предусматривает, что контроль в отношении операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, контрольным органом в сфере государственного оборонного заказа.

Пунктом 3 части 8 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок определено, что органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля осуществляют контроль (за исключением контроля, предусмотренного частью 10 настоящей статьи) в отношении определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги.

Частью 9 статьи 99 Закона о контрактной системе предусмотрено, что контроль в сфере закупок в соответствии с частью 8 настоящей статьи осуществляется в соответствии с порядком, предусмотренным бюджетным законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами, регулирующими бюджетные правоотношения, в целях установления законности составления и исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации в отношении расходов, связанных с осуществлением закупок, достоверности учета таких расходов и отчетности в соответствии с настоящим Федеральным законом, Бюджетным кодексом Российской Федерации и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами Российской Федерации:

1) федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в финансово-бюджетной сфере, в отношении закупок для обеспечения федеральных нужд, а также закупок для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, муниципальных нужд, финансовое обеспечение которых частично или полностью осуществляется за счет субсидий, субвенций, иных межбюджетных трансфертов, имеющих целевое назначение, из федерального бюджета;

2) органом государственного финансового контроля, являющимся органом (должностными лицами) исполнительной власти субъекта Российской Федерации, в отношении закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации;

3) органом муниципального финансового контроля, являющимся органом (должностными лицами) местной администрации, в отношении закупок для обеспечения муниципальных нужд.

Вышеуказанные положения статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок свидетельствуют о том, что к полномочиям контрольного органа в сфере закупок (каковым является территориальный антимонопольный орган) не относится проведение проверки надлежащего исполнения заказчиком требований законодательства РФ к обоснованию начальной (максимальной) цены контракта.

Данные полномочия в соответствии с частями 8,9 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок делегированы органам государственного (муниципального) финансового контроля.

В рамках указанной закупки расчет НМЦК определен заказчиком на основании проектно-сметной документации, утвержденной в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, которая размещена в единой информационной системе в составе аукционной документации.

2. Пунктом 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок определено, что в контракт включаются обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, в том числе с учетом положений части 13 статьи 37 настоящего Федерального закона, 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, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии с частью 4 статьи 33 настоящего Федерального закона требований к их предоставлению.

Согласно части 5 статьи 110.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок 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.

На основании части 6 статьи 110.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок 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.

Согласно части 6.1 статьи 110.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок оплата выполненных работ осуществляется в пределах цены контрактов, предметом которых являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, в соответствии с их сметой в сроки и в размерах, которые установлены таким контрактом или графиком оплаты выполненных по контракту работ (при наличии) с учетом графика выполнения строительно-монтажных работ и фактически выполненных подрядчиком работ. При этом составление сметы такого контракта осуществляется в пределах цены контракта без использования предусмотренных проектной документацией в соответствии с Градостроительным кодексом Российской Федерации сметных нормативов, сведения о которых включены в федеральный реестр сметных нормативов, и сметных цен строительных ресурсов.

Частью 7 статьи 110.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок установлено, что **методики составления сметы контракта, графика оплаты выполненных по контракту работ, графика выполнения строительно-монтажных работ утверждаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.**

Приказом Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр утверждена Методика составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ" (далее - Методика).

В соответствии с частью 1.2 Методики график выполнения строительно-монтажных работ (далее - график выполнения работ) должен содержать информацию о сроке начала строительства, реконструкции объекта капитального строительства (далее - объект) (начальный срок), сроке окончания строительства, реконструкции объекта (конечный срок), о сроках завершения отдельных этапов выполнения работ по строительству, реконструкции объекта (промежуточные сроки).

На основании части 1.3 Методики график оплаты выполненных по контракту, предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ (далее - график оплаты выполненных работ), должен содержать информацию о сроках и размере оплаты выполненных строительно-монтажных работ.

Частью 1.4 Методики определено, что проекты графика выполнения работ и графика оплаты выполненных работ составляются заказчиком одновременно с проектом контракта, являются его приложением и размещаются заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок вместе с документацией об осуществлении закупки, извещением о закупке.

Согласно части 1.7 Методики **изменение графика выполнения работ и графика оплаты выполненных работ не допускается**, за исключением случаев, предусмотренных контрактом, с учетом требований Закона о контрактной системе.

Комиссией Владимирского УФАС России установлено, что заказчиком предусмотрено в проекте контракта Приложение № 2 к контракту подряда (График производства работ) и Приложение № 3 к контракту

подряда (График оплаты выполненных работ), которые размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок.

Однако указанные графики (График производства работ и График оплаты выполненных работ) не соответствуют Методике.

Таким образом, заказчиком нарушены требования статьи 110.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок и Приказа Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр.

Однако, несмотря на несоответствие графика производства работ и графика оплаты выполненных работ Методике, Комиссия Владимирского УФАС России приходит к выводу, что допущенное заказчиком нарушение не повлияло на права заявителя, поскольку:

- согласно информации, размещенной на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок, ни один из участников не обращался с запросом о даче разъяснений положений документации о закупке;

- заявитель не воспользовался правом направления запросов о даче разъяснений положений документации о закупке;

- согласно сведениям Единого реестра членов СРО у ООО «Морис» отсутствует членство в СРО, в связи с чем, заявитель не смог бы претендовать на заключение контракта по результатам электронного аукциона № 0128200000120003089.

Кроме изложенного, на основании части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе в сфере закупок к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенных положений Закона следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Заявитель явку представителя на заседание Комиссии не обеспечил, каких-либо доказательств, свидетельствующих о том, что несоответствие графика производства работ и графика оплаты выполненных работ Методике повлияло на права ООО «Морис» в материалах дела отсутствуют.

Комиссия Владимирского УФАС России отмечает, что в соответствии с п. 3.35 Регламента ФАС комиссия вправе не выдавать предписание только в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе, которые не повлияли или не могли повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе в сфере закупок, конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. 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.

Комиссия Владимирского УФАС установила факт отсутствия ограничения количества участников рассматриваемой закупки, принимая во внимание обстоятельство, что на участие в аукционе подали заявки 2 участников.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона 0128200000120003089 были рассмотрены вторые части заявок на участие в аукционе двух участников, обе заявки были признаны соответствующими требованиям аукционной документации.

На основании указанного выше Комиссия Владимирского УФАС России считает, что нарушения, допущенные заказчиком, не привели к нарушению прав заявителя, а также пришла к выводу о нецелесообразности выдачи заказчику предписания.

На основании изложенного, руководствуясь частями 8 статьи 106, пунктом 3 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Морис» на положения документации об электронном аукционе на право заключить муниципальный контракт на выполнение работ по строительству автодороги по ул. 2-я Алексеевская г. Александров Владимирской области (IV - этап) для нужд муниципального образования город

Александров (№ закупки 0128200000120003089) частично обоснованной (в части несоответствия графика производства работ и графика оплаты выполненных работ Методике).

2. Признать заказчика нарушившим требования статьи 110.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок Закона о контрактной системе в сфере закупок.

3. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок в отношении заказчика, аукционной комиссии, оператора электронной площадки не выдавать, так как допущенные нарушения не повлияли на результаты закупки.

Настоящее решение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента вынесения.

Председательствующий Комиссии

Члены Комиссии