

Исх. №

68/20

Дата: «

30 06

2020 г.

**Руководителю Службы контроля
Ханты-Мансийского автономного
округа - Югры**

О.Ю. Бубнову

Юридический адрес: ул. Мира, 5, г.
Ханты-Мансийск, Ханты-Мансийский
автономный округ – Югра (Тюменская
область), 628006

Фактический адрес: ул. Мира, 14А, г.
Ханты-Мансийск, Ханты-Мансийский
автономный округ – Югра (Тюменская
область), 628011

Телефон: 8 (3467) 35-00-34

Факс: 8 (3467) 35-00-34

Адрес электронной почты:

ugracontrol@admhmao.ru

Жалоба на положения документации о проведении электронного аукциона

Наименование, место нахождения юридического лица, действия (бездействие)
которого обжалуются:

муниципальный заказчик: муниципальное казённое учреждение «Управление капитального строительства» (далее – МКУ «УКС»);

место нахождения: микрорайон 16-й, дом 43, помещение 69, Ханты-Мансийский автономный округ - Югра, город Нефтеюганск, 628310;

почтовый адрес: микрорайон 16-й, дом 43, помещение 69, Ханты-Мансийский автономный округ - Югра, город Нефтеюганск, 628310;

номер контактного телефона: +7 (3463) 27-89-38;

адрес электронной почты: uks-ugansk@mail.ru.

Организация, осуществляющая размещение: Департамент государственного заказа Ханты-Мансийского автономного округа – Югры (далее – Депгосзаказа Югры);

место нахождения: улица Мира, дом 14/А, Ханты-Мансийский автономный округ - Югра, город Ханты-Мансийск, 628011;

почтовый адрес: улица Мира, дом 14/А, Ханты-Мансийский автономный округ - Югра, город Ханты-Мансийск, 628011;

номер контактного телефона: +7 (3467) 38-85-38 (доб. 901);

адрес электронной почты: dgz@admhmao.ru, MarkelovaEA@admhmao.ru

Лицо, подавшее жалобу:

участник закупки: общество с ограниченной ответственностью «Юнион» (далее – ООО «Юнион»);

место нахождения: ул. Московская, д. 198, этаж 1, помещение 1а, Свердловская обл., г. Екатеринбург;

почтовый адрес: ул. Московская, д. 198, этаж 1, помещение 1а, Свердловская обл., г. Екатеринбург, 620146;

адрес электронной почты: union.ekb@mail.ru;

номер контактного телефона: 8 (343) 287-28-70.

Указание на закупку:

способ определения поставщика: электронный аукцион;

номер извещения в ЕИС: № 0187200001720000675;

дата опубликования извещения о проведении электронного аукциона: 23.06.2020;

идентификационный код закупки: 203860400113986040100100210014120414;

наименование объекта закупки: Выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Многофункциональный спортивный комплекс» в г. Нефтеюганске;

начальная (максимальная) цена контракта: 1 323 721 481,00 руб.

адрес электронной площадки: <http://www.etp-ets.ru>.

Указание на обжалуемые действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа:

На сайте Единой информационной системы, а также на сайте Национальной электронной площадки 23.06.2020 размещено извещение о проведении электронного аукциона на выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Многофункциональный спортивный комплекс» в г. Нефтеюганске.

В силу ч. 1 ст. 105 Федеральный закон 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) любой участник закупки имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) комиссии по осуществлению закупок, ее членов, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

На основании ч. 4 ст. 105 Закона о контрактной системе, жалоба на положения документации и (или) извещения о проведении электронных процедур, закрытых электронных процедур может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таких процедурах.

Документация о проведении вышеуказанного электронного аукциона содержит ряд положений, нарушающих нормы Закона о контрактной системе.

1. Согласно ч. 11 ст. 34 Закона о контрактной системе, для осуществления заказчиками закупок федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», осуществляющие нормативно-правовое регулирование в соответствующей сфере деятельности, разрабатывают и утверждают типовые контракты, типовые условия контрактов, которые размещаются в единой информационной системе и составляют библиотеку типовых контрактов, типовых условий контрактов.

В случае отсутствия таких типовых контрактов, типовых условий контрактов соответствующие типовые контракты, типовые условия контрактов могут быть разработаны и утверждены федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок. Порядок разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, а также случаи и условия их применения устанавливаются Правительством Российской Федерации.

С 26.03.2020 вступил в силу Приказ Минстроя России от 14.01.2020 № 9/пр, утверждающий Типовые условия государственного или муниципального контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству (реконструкции) объекта капитального строительства (далее – Типовые условия).

Руководствуясь положениями Информационной карты Типовых условий представляется возможным сделать вывод о том, что вышеуказанный приказ подлежит применению в отношении электронного аукциона № 0187200001720000675.

В силу п. 6 Правил разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 02.07.2014 № 606 (далее – Правила разработки), типовые контракты, типовые условия контрактов содержат обязательные условия, предусмотренные законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с п. 7 Правил разработки, разрабатываемые проекты типовых контрактов, типовых условий контрактов состоят из следующих частей:

а) постоянная часть, не подлежащая изменению при их применении в конкретной закупке;

б) переменная часть, предусматривающая возможность выбора одного или нескольких вариантов условий (данных) из предлагаемого исчерпывающего перечня таких вариантов условий (данных), определенных ответственным органом в типовом контракте, типовых условиях контрактов, а также возможность внесения информации об условиях (данных) конкретной закупки, содержании таких условий (данных) и порядке определения такого содержания.

В соответствии с п. 2.1 Типовых условий, контракты, предметом которых является выполнение работ по строительству (реконструкции) объекта капитального строительства (далее - контракт), включают в себя следующие типовые условия:

«Условия об обязанностях заказчика:

2.1. Оплачивать выполненные по контракту работы на основании сметы контракта:

вариант 1: и графика оплаты выполненных по контракту работ с учетом графика выполнения строительно-монтажных работ и фактически выполненных подрядчиком работ не позднее 30 (тридцати) календарных дней с даты подписания заказчиком акта сдачи-приемки выполненных работ.

вариант 2: с учетом графика выполнения строительно-монтажных работ и фактически выполненных подрядчиком работ не позднее 30 (тридцати) календарных дней с даты подписания заказчиком акта сдачи-приемки выполненных работ.

вариант 3: и графика оплаты выполненных по контракту работ с учетом графика выполнения строительно-монтажных работ и фактически выполненных подрядчиком работ не позднее 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты подписания заказчиком акта сдачи-приемки выполненных работ.

вариант 4: с учетом графика выполнения строительно-монтажных работ и фактически выполненных подрядчиком работ не позднее 15 (пятнадцати) рабочих дней

с даты подписания заказчиком акта сдачи-приемки выполненных работ.».

Как видно из представленного выше пункта, в ходе формирования порядка оплаты, Заказчику надлежит выбрать один вариант условия оплаты выполненных работ из предлагаемого исчерпывающего перечня таких вариантов условий, определенных Типовыми условиями.

Вместе с тем, пунктом 2.1 Типовых условий не предусмотрена возможность Заказчика внесения информации об условиях (данных) конкретной закупки, содержании таких условий (данных) и порядке определения такого содержания.

В нарушение ч. 11 ст. 34 Закона о контрактной системе, п. 6 Правил разработки, п. 2.1 Типовых условий, пункт 2.2.2 Проекта государственного контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, содержит иные формулировки, устанавливающие порядок оплаты:

«2.2.2. Расчет за фактические выполненные работы производится заказчиком в следующем порядке:

- по I и II комплексу работ строительства, предусмотренным Графиком выполнения строительно-монтажных работ и Графиком оплаты выполненных работ, на расчетный счет подрядчика в течение 30 (тридцати) дней с даты подписания заказчиком акта сдачи-приемки комплекса выполненных работ на основании акта сдачи-приемки комплекса выполненных работ, акта приемки выполненных работ (форма КС-2), предоставления справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), выставленного подрядчиком, в размере 100% от сумм, предъявленных к оплате, на основании счета/счета-фактуры, в пределах лимитов бюджетных обязательств, доведенных до Заказчика на текущий финансовый год.

- по III комплексу работ предусмотренным Графиком выполнения строительно-монтажных работ и Графиком оплаты выполненных работ, на расчетный счет подрядчика в течение 30 (тридцати) дней с момента приемки от подрядчика готового к эксплуатации объекта (по форме КС-11) и получения заключения службы жилищного и строительного надзора о соответствии построенного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации, в том числе требованиям энергетической эффективности и требованиям оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых энергетических ресурсов, и заключение федерального государственного экологического надзора в случаях, предусмотренных частью 7 статьи 54 Градостроительного кодекса РФ.».

Отступление от определенных Типовыми условиями формулировок влечёт за собой установление совершенно иного порядка оплаты, не предусмотренного Минстроем РФ.

Типовыми условиями предусмотрено поэтапное выполнение работ, их приёмка и оплата на основании первичных учётных документов, что обеспечивает непрерывность, равномерность и регулярность финансирования фактически выполненных работ подрядчиком.

Проектом контракта предусмотрено иное основание начала течения срока оплаты Заказчиком принятых работ, а именно:

- по I и II комплексу работ строительства: акт сдачи-приемки комплекса выполненных работ

- по III комплексу работ: приемки от подрядчика готового к эксплуатации объекта (по форме КС-11) и получения заключения службы жилищного и строительного надзора о соответствии построенного объекта капитального строительства требованиям

технических регламентов и проектной документации.

В этой связи, подписание Заказчиком актов КС-2, КС-3 не порождает обязанность оплачивать фактически выполненные Подрядчиком и принятые Заказчиком работы, что является существенным нарушением Закона о контрактной системе.

Кроме того, ч. 4 ст. 110.2 Закона о контрактной системе предусмотрено, что получение заключения органа государственного строительного надзора о соответствии построенного и (или) реконструированного объекта капитального строительства является результатом выполненной работы по контракту.

Иными словами, действие данной нормы направлено на определение особенностей приёмки выполненных подрядчиком работ.

Исходя из буквального толкования, в указанной норме отсутствуют какие-либо императивные предписания о том, что заключения службы жилищного и строительного надзора являются основанием для оплаты выполненных работ.

Вывод о нарушении Заказчиком применения Типовых условий в проекте контракта также подтверждается следующим обстоятельством.

Согласно п. 5.1 Типовых условий, приемка и **оплата выполненных работ**, в том числе их отдельных этапов, осуществляется на основании первичных учетных документов, подтверждающих их выполнение, составленных после завершения выполнения конструктивных решений (элементов), комплексов (видов) работ (этапов работ) на основании сметы контракта, графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных работ (при наличии), условиями контракта, в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

В соответствии с п. 5.2 проекта контракта, **сдача и приемка работ**, в том числе их отдельных этапов, осуществляется на основании первичных учетных документов, подтверждающих их выполнение, составленных после завершения выполнения конструктивных решений (элементов), комплекса (видов) работ (этапов работ) на основании сметы контракта, графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных работ (при наличии), условиям контракта, в соответствии с ГК РФ.

Таким образом, представленные пункты доказывают, изменение Заказчиком в проекте контракта изменил постоянной части Типовых условий, не подлежащей изменению при применении в конкретной закупке, что формирует иной порядок исполнения муниципального контракта (в частности п. 5.2 проекта контракта не распространяет свое действие на порядок оплаты, что в свою очередь предусмотрено Типовыми условиями).

2. Согласно статье 431 ГК РФ при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

На основании пункта 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы; по согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки). Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

В пункте 1 статьи 740 ГК РФ предусмотрено, что по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию

заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

На основании пункта 1 статьи 746 ГК РФ оплата выполненных подрядчиком работ производится заказчиком в размере, предусмотренном сметой, в сроки и в порядке, которые установлены законом или договором строительного подряда.

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

Исходя из смысла и буквального толкования в совокупности пунктов проекта контракта в соответствии со статьей 431 ГК РФ, представляется возможным сделать вывод о том, что контрактом не предусмотрены поэтапное выполнение работ и их сдача.

Наличие согласованного сторонами графика выполнения работ не свидетельствует об установлении этапов выполнения работ (Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 21.02.2020 N Ф01-8652/2020 по делу N А43-49474/2018).

Вместе с тем, ч. 5 ст. 110.2 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Кроме того, многочисленные использования в проекте контракта понятия «этап» при отсутствии установления этапности исполнения контракта вводит участников закупки в состояние правовой неопределённости в части порядка выполнения работ и их оплаты.

Вышеуказанные нарушения в своей совокупности не позволяют оценить целесообразность участия подрядчиков в электронной процедуре.

На основании изложенного, по причине несоблюдения требований Закона о контрактной системе, Приказа Минстроя России от 14.01.2020 № 9/пр, Постановления Правительства Российской Федерации от 02.07.2014 № 606, которые влекут за собой нарушения прав и законных интересов участника закупки (в том числе в части оплаты выполненных и принятых Заказчиком работ), руководствуясь ст. 105 Закона о контрактной системе

ПРОШУ

1. приостановить процедуру определения подрядчика;
2. провести внеплановую проверку размещения данного заказа;
3. признать настоящую жалобу обоснованной;
4. выдать обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

Директор



Лужецкий Е.И.

Любое заявление/ходатайство, направленное от нашей организации, просим считать действительным в случае, если оно продублировано по электронной почте и подписано электронно-цифровой подписью.