

ООО «ГАЛАКТИКА»

«.....»

Муниципальное бюджетное учреждение
«Дубровская спортивная школа»

«...»

АО

«Сбербанк-АСТ»

«.....»

Решение по делу № 032/06/64-517/2021

о нарушении требований законодательства РФ о контрактной системе

«20» мая 2021 года

г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю закупок в составе:

Заместителя председателя комиссии: «...»

Членов комиссии: «...»

в отсутствие:

надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения жалобы заявителя ООО «ГАЛАКТИКА»,

надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения жалобы заказчика Муниципальное бюджетное учреждение «Дубровская спортивная школа» (поступило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя заказчика вх. 3951 от 17.05.2021 г.),

рассмотрение жалобы осуществлялось в режиме видеоконференцсвязи,

рассмотрев жалобу заявителя ООО «ГАЛАКТИКА» на действия заказчика Муниципальное бюджетное учреждение «Дубровская спортивная школа» при осуществлении закупки путем

проведения электронного аукциона на Капитальный ремонт объекта: «Стадион по адресу: Брянская область, Дубровский район, п. Дубровка, ул. Фокина, д.1А, стр.3» № 0327300147721000002 и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закона о контрактной системе), Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, установила:

29.04.2021 года в единой информационной системе в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении аукциона в электронной на капитальный ремонт объекта: «Стадион по адресу: Брянская область, Дубровский район, п. Дубровка, ул. Фокина, д.1А, стр.3» № 0327300147721000002, а также документация об электронном аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 33 217 087,03 рублей.

Согласно протокола подведения итогов электронного аукциона от 17.05.2021 № 0327300147721000002-2 победителем электронного аукциона признана заявка участника закупки с идентификационным номером заявки № 98.

Контракт по итогам проведения рассматриваемого электронного аукциона за № 0327300147721000002 на момент рассмотрения жалобы не заключен.

Заявитель ООО «ГАЛАКТИКА» считает, что его права и законные интересы нарушены действиями заказчика Муниципальное бюджетное учреждение «Дубровская спортивная школа», а именно, по мнению заявителя, заказчиком в проекте контракта не установлены положения п. 5 Постановления Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 года №1042 «Об утверждении правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), о внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу Постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. n 1063» (далее - Постановление Правительства Российской Федерации № 1042).

Изучив представленные документы, руководствуясь ч. 3, 15 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Брянского УФАС России по контролю закупок пришла к следующим выводам:

1. Довод заявителя ООО «ГАЛАКТИКА» о том, что заказчиком Муниципальное бюджетное учреждение «Дубровская спортивная школа» в проекте муниципального контракта не установлены положения п. 5 Постановления Правительства Российской Федерации № 1042, согласно которым за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящими Правилами, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, и устанавливается в следующем порядке:

а) в случае, если цена контракта не превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

б) в случае, если цена контракта превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно), не нашёл своего подтверждения в виду нижеследующего:

Согласно 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). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена 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. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом *в порядке, установленном Правительством Российской Федерации,* за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Так, в соответствии со ст. 34 Закона о контрактной системе Постановлением Правительства Российской Федерации № 1042 утверждены правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

При обзоре проекта муниципального контракта Комиссией Брянского УФАС России установлено, что заказчиком в проект контракта включены положения, регламентированные Постановлением Правительства Российской Федерации, в частности п. 5 указанного Постановления (п. 10.5 проекта муниципального контракта).

2. Единой комиссией по осуществлению закупок для муниципальных нужд администрации Дубровского района (далее – единая комиссия заказчика) при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения ч. 1 ст. 69 Закона о контрактной системе, согласно которым аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе, информацию и электронные документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего

Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе и ч. 2 ст. 69 Закона о контрактной системе, согласно которым аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей, поскольку единой комиссией заказчика необоснованно принято решение о соответствии второй части заявки участника закупки с идентификационным номером № 98, требованиям установленным документацией об электронном аукционе, в то время как вторая часть заявки участника закупки с идентификационным номером № 98 должна быть признана единой комиссией заказчика несоответствующей

Согласно п. 3 ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе 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.

Постановление 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 Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99) устанавливает, что к участникам закупки 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, предъявляются дополнительные требования согласно приложению N 1. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложением N 1 к настоящему постановлению.

Предметом осуществляемой закупки является капитальный ремонт объекта: «Стадион по адресу: Брянская область, Дубровский район, п. Дубровка, ул. Фокина, д.1А, стр.3».

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 33 217 087,03 рублей.

Комиссией Брянского УФАС России установлено, что заказчиком в документации об электронном аукционе правомерно установлено дополнительное требование к наличию опыта работы, связанного с предметом контракта согласно п. 2.4 Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99.

Так, п. 2. 4 «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта), если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) для обеспечения федеральных нужд превышает 10 млн. рублей, для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, муниципальных нужд - 5 млн. рублей» Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 содержит дополнительное требование к наличию опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, а так же перечень предоставляемых документов для подтверждения соответствия указанным требованиям.

Так, дополнительным требованием к наличию опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, согласно п. 2.4 Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 является наличие за последние 5 лет до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства

(за исключением линейного объекта) либо одного контракта (договора), заключенного в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", на выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта).

При этом стоимость такого одного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Документами, подтверждающими соответствие участников закупки дополнительным требованиям, согласно п. 2.4 Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 являются:

- копия исполненного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта) либо копия контракта (договора), сведения о котором содержатся в реестре контрактов, заключенных заказчиками в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", или в реестре договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки в соответствии с Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", на выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта);

- копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона "О бухгалтерском учете", и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство).

Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

- копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Указанный документ должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

При обзоре документации об электронном аукционе за № 0327300147721000002 установлено, что п. 17 информационной таблицы содержит вышеуказанное дополнительное требование к участникам закупки, а так же перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки дополнительным требованиям.

Кроме того, п. 17 информационной таблицы содержит указание на то, что Электронные документы (их копии), подтверждающие соответствие участника электронного аукциона дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частями 2 и 2.1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 года №44-ФЗ, не включаются участником такого аукциона в состав второй части заявки.

Такие документы (их копии) направляются заказчику оператором электронной площадки с использованием программно-аппаратных средств такой площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 Федерального закона от 05.04.2013 года №44-ФЗ одновременно со вторыми частями заявок на участие в таком аукционе из числа документов (их копий), размещенных в соответствии с частью 13 статьи 24.2 Федерального закона от 05.04.2013 года №44-ФЗ в реестре участников закупок, аккредитованных на электронной площадке.

Согласно ч. 1 ст. 69 Закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает

вторые части заявок на участие в электронном аукционе, информацию и электронные документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Согласно п. 2 ч. 6 ст. 69 Закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае: несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно протокола подведения итогов электронного аукциона от 17.05.2021 № 0327300147721000002-2 все две заявки участников закупки были признаны единой комиссией заказчика соответствующими требованиям документации об электронном аукционе.

Однако, заявка участника закупки ООО «Дорсторойкомплект» с идентификационным номером заявки № 98 должна быть признана единой комиссией заказчика несоответствующей требованиям документации об электронном аукционе, поскольку:

Участником закупки с идентификационным номером заявки № 98 в качестве документа, подтверждающего соответствие участника электронного аукциона дополнительным требованиям, направлен заказчику через оператора электронной площадки с использованием программно-аппаратных средств договор № 17-П-СУБ от 05.05.2017 г. на выполнение субподрядных работ по строительству объекта: «Здание прокуратуры Брянской области, г. Брянск. Гараж» на сумму 27 310 000,00 руб.

Согласно определению Верховного суда РФ от 05.12.2018 по делу N А40-223872/2017 лицо, выполнявшее в качестве субподрядчика виды строительных работ, не имеет опыта строительства самого объекта капитального строительства.

Так, договор субподряда на выполнение отдельных видов строительных работ, представленный участником закупки, не может являться подтверждением наличия опыта в целях применения Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 и в силу положений статьи 69 Закона о контрактной системе заявка на участие в закупке подлежит отклонению в случае, если участник закупки, подавший ее, не соответствует требованиям документации, в том числе дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, единой комиссией заказчика необоснованно принято решение о соответствии второй части заявки участника закупки с идентификационным номером № 98, требованиям установленным документацией об электронном аукционе, в то время как вторая часть заявки участника закупки с идентификационным номером № 98 должна быть признана единой комиссией заказчика несоответствующей требованиям документации, в том числе дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Выявленное в действиях единой комиссии заказчика нарушения требований Закона о контрактной системе свидетельствуют о признаках административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере закупок, руководствуясь ч.ч. 3, 15, 22 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе,

Решила:

1. Признать жалобу участника закупки ООО «ГАЛАКТИКА» на действия заказчика Муниципальное бюджетное учреждение «Дубровская спортивная школа» при осуществлении

закупки путем проведения электронного аукциона на Капитальный ремонт объекта: «Стадион по адресу: Брянская область, Дубровский район, п. Дубровка, ул. Фокина, д.1А, стр.3» № 0327300147721000002 необоснованной.

2. По итогам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки признать в действиях единой комиссии заказчика Муниципальное бюджетное учреждение «Дубровская спортивная школа» нарушение требований ч.1, 2 ст. 69 Закона о контрактной системе.

3. Выдать предписание единой комиссии заказчика Муниципальное бюджетное учреждение «Дубровская спортивная школа», оператору электронной площадки АО «СБЕРБАНК-АСТ» об устранении выявленного нарушения.

4. Передать материалы жалобы соответствующему должностному лицу Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя комиссии

«.....»

Члены комиссии

«.....»