

РЕШЕНИЕ

№ 781-ФАС52-КТ-50-09/05-16 (255-НБ)

16 мая 2016 года
Новгород

город Нижний

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

- Шумилов А.А. - председатель комиссии, заместитель руководителя управления,
- Кирьякова С.В. - член комиссии, начальник отдела контроля закупок,
- Балабина Н.В. - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

при участии:

- Пылаевой Е.В. - представителя Государственного казенного учреждения Нижегородской области «Центр размещения заказа

Нижегородской области» (доверенность от 11.01.2016 № 1),
- Пономарева А.Е. - представителя Государственного казенного учреждения
«Нижегородстройзаказчик» (доверенность от 30.05.2016),

рассмотрев жалобу Кулакова Александра Викторовича (далее также – Кулаков А.В., заявитель) на действия Государственного казенного учреждения Нижегородской области «Центр размещения заказа Нижегородской области» (далее также – уполномоченное учреждение) и Государственного казенного учреждения «Нижегородстройзаказчик» (далее также - заказчик) при определении подрядчика путём проведения открытого конкурса на право заключения контракта на выполнение работ для обеспечения государственных нужд,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба – Кулакова А.В. на действия заказчика и уполномоченного учреждения при проведении открытого конкурса на право заключения контракта на выполнение работ по строительству объекта: «Строительство спального корпуса ГБОУ Нижегородский кадетский корпус Приволжского федерального округа им. Генерала армии Маргелова В.Ф.» для государственных нужд ГКУ НО «Нижегородстройзаказчик», номер извещения № 0832200006616000199 (далее также – открытый конкурс).

По мнению заявителя, неправомерно выбран способ определения подрядчика при проведении открытого конкурса, что не соответствует требованиям Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также – Закон о контрактной системе в сфере закупок).

Кулаков А.В. на заседании комиссии Нижегородского УФАС России отсутствовал. Доказательства надлежащего извещения о времени и месте рассмотрения жалобы в материалах дела имеются.

Представители Государственного казенного учреждения Нижегородской области «Центр размещения заказа Нижегородской области» и Государственного казенного учреждения «Нижегородстройзаказчик» с доводами, изложенными в жалобе заявителя, не согласились, факт нарушений требований Закона о контрактной системе не признали, считают жалобу Кулаков А.В. необоснованной, а требования, изложенные в ней, - не подлежащими удовлетворению.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере закупок, выслушав доводы лиц, участвующих при рассмотрении жалобы, исследовав их в совокупности с имеющимися в деле материалами и осуществив внеплановую проверку рассматриваемой закупки в соответствии с требованиями части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», 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, утверждённого приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 (далее также – Административный регламент), пришла к следующим выводам.

1) 28.04.2016 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещены извещение об осуществлении закупки путём проведения открытого конкурса на право заключения контракта на выполнение работ по строительству объекта: «Строительство спального корпуса ГБОУ Нижегородский кадетский корпус Приволжского федерального округа им. Генерала армии Маргелова В.Ф.» для государственных нужд ГКУ НО «Нижегородстройзаказчик», номер извещения № 0832200006616000199, и конкурсная документация.

Заказчиком данной закупки выступает Государственное казенное учреждение «Нижегородстройзаказчик».

Уполномоченным учреждением выступает Государственное казенное учреждение Нижегородской области «Центр размещения заказа Нижегородской области».

Предметом контракта является выполнение работ по строительству объекта: «Строительство спального корпуса ГБОУ Нижегородский кадетский корпус Приволжского федерального округа им. Генерала армии Маргелова В.Ф.» для государственных нужд ГКУ НО «Нижегородстройзаказчик», номер с начальной (максимальной) ценой контракта 261 193 647,00 руб.

2) Согласно части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 названного Закона о контрактной системе в сфере закупок. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 48 Закона о контрактной системе заказчик во всех случаях осуществляет закупку путём проведения открытого конкурса, за исключением случаев, предусмотренных статьями 56, 57, 59, 72, 83, 84 и 93 названного Федерального закона.

Частью 2 статьи 59 Закона о контрактной системе Заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в "перечень", установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований названного Федерального закона.

Вместе с тем Распоряжением Правительства Российской Федерации от

21.03.2016

№ 471-р «О перечне товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион)» (далее также – Распоряжение Правительства Российской Федерации) утвержден перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок (далее также – Перечень) которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион).

Заказчик использовал код по ОКПД 41.20.10.130 «Выполнение работ по строительству объекта: "Строительство спального корпуса ГБОУ «Нижегородский кадетский корпус Приволжского федерального округа им. Генерала армии Маргелова В.Ф.», который входит в данный Перечень.

Вместе с тем Комиссия Нижегородского УФАС России отмечает следующее.

Согласно примечанию <4> Распоряжения Правительства Российской Федерации **под исключение подпадают работы по строительству**, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения, а также работ, включенных в эту группировку, в случае если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупок **для обеспечения государственных нужд превышает 150 млн. рублей**, для обеспечения муниципальных нужд превышает 50 млн. рублей.

Согласно извещению открытого конкурса начальная (максимальная) цена контракта составляет **261 193 647, 00** рублей.

Таким образом, объект закупки подпадает под исключение, установленное Распоряжением Правительства Российской Федерации.

Следовательно, осуществление в рассматриваемом случае закупки работ по строительству объекта: «Строительство спального корпуса ГБОУ Нижегородский кадетский корпус Приволжского федерального округа им. Генерала армии Маргелова В.Ф.» для государственных нужд ГКУ НО «Нижегородстройзаказчик» путем проведения открытого конкурса на право заключения контракта на выполнение не противоречит требованиям законодательства о контрактной системе.

Изложенное свидетельствует о необоснованности жалобы заявителя в рассматриваемой части.

3) Согласно части 2 статьи 50 Закона о контрактной системе в сфере закупок конкурсной документации должен быть приложен проект контракта (в случае проведения открытого конкурса по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью конкурсной документации.

В соответствии частью 4 статьи 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.

При этом частями 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств по контракту.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утверждены Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом».

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о контрактной системе заказчик обязан приложить к документации о закупке, а при проведении запроса котировок - к извещению о проведении запроса котировок, проект контракта. При этом по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о закупке положениями Закона о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта цены, условий или информации о товаре, предложенных победителем соответствующей закупки.

То есть в любом случае при размещении в единой информационной системе проекта контракта такой проект должен содержать условие об ответственности в виде штрафа за неисполнение и ли ненадлежащее исполнение контракта исключительно в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом».

Комиссия Нижегородского УФАС России отмечает, что проектом государственного контракта установлены следующие положения об обязанностях подрядчика:

«5.17. Подрядчик за счет собственных средств в срок не позднее одного месяца с даты заключения Контракта осуществляет комплексное страхование строительно-монтажных работ и ответственности за причинение вреда другим лицам.

5.18. Подрядчик привлекает к исполнению Контракта субподрядчиков,

соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 40% от цены контракта и в течение 3-х дней с даты заключения данных договоров предоставляет Государственному заказчику копии».

Кроме того, согласно пункту 9.9 проекта контракта в случае неисполнения обязанностей, указанных в п.5.17, 5.18 Подрядчик уплачивает Государственному заказчику штраф в размере 500 000,00 рублей за каждый факт нарушения.

Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что положения, указанные в пункте 9.9 проекта государственного контракта, не соответствуют требованиям Закона о контрактной системе, Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063, поскольку содержат не предусмотренные частями 4, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе порядок и условия установления ответственности поставщика (подрядчика, исполнителя) за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных государственным контрактом.

4) По смыслу части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе при выявлении нарушений требований законодательства Российской Федерации в сфере закупок уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок федеральный орган исполнительной власти вправе выдать уполномоченному органу, заказчику, конкурсной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

По мнению Комиссии Нижегородского УФАС России, нарушения частей 4, 7 и 8 статьи 34, части 2 статьи 50 Закона о контрактной системе в сфере закупок Закона о контрактной системе, допущенные заказчиком, могут быть устранены на стадии заключения контракта, в связи с чем имеется необходимость выдачи соответствующего предписания заказчику, что соответствует требованиям Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

С учётом изложенного, руководствуясь статьей 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере закупок

решила:

1. Признать жалобу Кулакова Александра Викторовича на действия Государственного казенного учреждения Нижегородской области «Центр размещения заказа Нижегородской области» и Государственного казенного

учреждения «Нижегородстройзаказчик» при проведении открытого конкурса на право заключения контракта на выполнение работ по строительству объекта: «Строительство спального корпуса ГБОУ Нижегородский кадетский корпус Приволжского федерального округа им. Генерала армии Маргелова В.Ф.» для государственных нужд ГКУ НО «Нижегородстройзаказчик», номер извещения № 0832200006616000199 необоснованной.

2. Признать заказчика нарушившим положения частей 4, 7 и 8 статьи 34, части 2 статьи 50 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений частей 4, 7 и 8 статьи 34, части 2 статьи 50 Закона о контрактной системе в сфере закупок при заключении контракта.

4. Направить материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возможности возбуждения административного производства по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

А.А. Шумилов

Члены комиссии

С.Е. Кирьякова

Н.В. Балабина

ПРЕДПИСАНИЕ

об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок

№ 781-ФАС52-КТ-50-09/05-16 (255-НБ)

16 мая 2016 года

город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере закупок:

- Шумилов А.А. - председатель комиссии, заместитель руководителя управления,
- Кирьякова С.В. - член комиссии, начальник отдела контроля закупок,
- Балабина Н.В. - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

на основании своего решения от 16.05.2016, принятого по жалобе Кулакова Александра Викторовича на действия Государственного казенного учреждения Нижегородской области «Центр размещения заказа Нижегородской области» и Государственного казенного учреждения «Нижегородстройзаказчик» при проведении открытого конкурса на право заключения контракта на выполнение работ по строительству объекта: «Строительство спального корпуса ГБОУ Нижегородский кадетский корпус Приволжского федерального округа им. Генерала армии Маргелова В.Ф.» для государственных нужд ГКУ НО «Нижегородстройзаказчик», номер извещения № 0832200006616000199, руководствуясь частью 22 статьи 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),

предписывает:

1. Заказчику - Государственному казенному учреждению «Нижегородстройзаказчик» (место нахождения: 603115, г. Н. Новгород, ул. Ошарская, д. 63.) – **в срок до 30 мая 2016 года** при заключении контракта, применив положения частей статей 4, 7 и 8 статьи 34, части 2 статьи 50 Закона о контрактной системе в сфере закупок, внести изменения в проект контракта, с учётом выводов, изложенных в решении № 781-ФАС52-КТ-50-09/05-16 (255-НБ).
2. Заказчику - Государственному казенному учреждению «Нижегородстройзаказчик» (место нахождения: 603115, г. Н. Новгород, ул. Ошарская, д. 63) - **в срок до 31 мая 2016 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его выдачи.

Председатель комиссии

А.А. Шумилов

Члены комиссии

С.Е. Кирьякова

Н.В. Балабина