

РЕШЕНИЕ

по делу № 248-К/19

о нарушении законодательства о контрактной системе

«09» декабря 2019 года
Алтайск

г. Горно-

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

«...» - руководитель управления, председатель Комиссии;

«...» – заместитель начальника отдела контроля закупок и торгов, член Комиссии;

«...» – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок и торгов, член Комиссии,

в отсутствие представителей сторон, рассмотрела жалобу ООО «Кедр» на действия заказчика МБОУ «Улаганская НОШ» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона №0377300033019000002 «Детский сад на 125 мест в с.Улаган, Улаганского района, Республики Алтай».

05.12.2019г. МБОУ «Улаганская НОШ» представлено ходатайство о рассмотрении жалоб в отсутствие их представителей.

ООО «Кедр» должным образом уведомлено о дате и времени рассмотрения жалобы, явку представителя не обеспечил.

УСТАНОВИЛА:

В Алтайское республиканское УФАС России 02.12.2019г. (вх. №5275) поступила жалоба ООО «Кедр» на действия заказчика МБОУ «Улаганская НОШ» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона №0377300033019000002 на строительство детского сада на 125 мест в с.Улаган, Улаганского района, Республики Алтай.

Заявитель считает, что аукционная документация не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе.

05.12.2019г. в УФАС по РА поступило письменное возражение (вх. №5366) заказчика на жалобу.

Комиссия УФАС по РА, рассмотрев материалы дела, ознакомившись с доводами, изложенными в жалобе, установила следующее:

25.11.2019г. МБОУ «Улаганская НОШ» на официальном сайте ЕИС в сфере закупок (zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении электронного аукциона на строительство детского сада на 125 мест в с.Улаган, Улаганского района, Республики Алтай.

Согласно извещению №0377300033019000002:

- начальная (максимальная) цена контракта: 88 406 318,18 рублей;
- дата и время окончания срока подачи заявок: 03.12.2019г. 09-00;
- дата проведения аукциона: 03.12.2019г.

1. В силу п.1 ч. 1 ст. 64 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со ст. 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

В соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе 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 ч.ч. 16, 16.1 ст. 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 п. 8 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе является надлежащим исполнением требований п.п. 1 - 3 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 1 ст. 743 Гражданского кодекса РФ подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с

технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

В силу ч. 6 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, в том числе в соответствии с проектной документацией.

Согласно ч. 2 ст. 48 Градостроительного Кодекса РФ проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта.

Проектная документация определяет объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, при этом смета является частью проектной документации.

Состав проектно-сметной документации определен ст. 48 Градостроительного кодекса РФ и Положением о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 года N 87 (далее - Положение).

Так, в соответствии с ч. 12 ст. 48 Градостроительного кодекса РФ, ч. II Положения в состав проектной документации объектов капитального строительства, за исключением проектной документации линейных объектов, включаются следующие разделы:

- пояснительная записка с исходными данными для архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе с результатами инженерных изысканий, техническими условиями;
- схема планировочной организации земельного участка, которая выполнена в соответствии с информацией, указанной в градостроительном плане земельного участка;
- архитектурные решения;
- конструктивные и объемно-планировочные решения;
- сведения об инженерном оборудовании, о сетях инженерно-технического обеспечения, перечень инженерно-технических

мероприятий, содержание технологических решений;

- проект организации строительства объектов капитального строительства;

- проект организации работ по сносу или демонтажу объектов капитального строительства, их частей (при необходимости сноса или демонтажа объектов капитального строительства, их частей для строительства, реконструкции других объектов капитального строительства);

- перечень мероприятий по охране окружающей среды;

- перечень мероприятий по обеспечению пожарной безопасности;

- перечень мероприятий по обеспечению доступа инвалидов к объектам здравоохранения, образования, культуры, отдыха, спорта и иным объектам социально-культурного и коммунально-бытового назначения, объектам транспорта, торговли, общественного питания, объектам делового, административного, финансового, религиозного назначения, объектам жилищного фонда (в случае подготовки проектной документации для строительства, реконструкции, капитального ремонта таких объектов);

- требования к обеспечению безопасной эксплуатации объектов капитального строительства;

- смета на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, финансируемые с привлечением средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, средств юридических лиц, созданных Российской Федерацией, субъектами Российской Федерации, муниципальными образованиями, юридических лиц, доля в уставных (складочных) капиталах которых Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований составляет более 50 процентов;

- перечень мероприятий по обеспечению соблюдения требований энергетической эффективности и требований оснащенности зданий, строений, сооружений приборами учета используемых энергетических ресурсов;

- сведения о нормативной периодичности выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома, необходимых для обеспечения безопасной эксплуатации такого дома, об объеме и о составе указанных работ (в случае подготовки проектной документации для строительства, реконструкции многоквартирного дома);

- иная документация в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Жалоба заявителя не содержит информации о наличии раздела, отсутствующего в проектно-сметной документации заказчика.

Комиссия УФАС по РА, изучив документы, размещенные в составе аукционной документации, установила, что проектная документация размещена в полном объеме. В связи с чем довод жалобы является необоснованным.

2. Согласно ч. 5 ст. 30 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В соответствии с ч. 7 ст. 30 Закона о контрактной системе типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.12.2016 №1466 "Об утверждении типовых условий контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций" (далее – Постановление №1466) утверждены Типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В силу ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе проект контракта является неотъемлемой частью аукционной документации.

Согласно п. 3 Постановления №1466 в случае замены субподрядчика, соисполнителя на этапе исполнения контракта на другого субподрядчика, соисполнителя представлять заказчику документы, указанные в п. 2 данного Постановления, в течение **5 дней** со дня заключения договора с новым

субподрядчиком, соисполнителем. Однако, в п. 4.4.9 ч. 4 проекта контракта заказчиком неправомерно установлены сроки не более **пяти рабочих дней**.

Поскольку закупкой №0377300033019000002 предусмотрено привлечение к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, заказчику необходимо было установить срок предоставления информации в случае замены субподрядчика, предусмотренный п. 3 Постановления №1466.

Таким образом, заказчиком нарушены требования ч. 7 ст. 30 Закона о контрактной системе, что указывает на признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ). Довод жалобы является обоснованным.

3. В соответствии с ч. 4 ст. 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.

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). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья 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 РФ.

В соответствии с ч. 8 ст. 34 Закона о закупках 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 РФ, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Данный порядок установлен Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 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 15.05.2017г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013г. № 1063» (далее – Правила №1042).

Постановлением Правительства РФ от 02.08.2019 №1011 внесены изменения в Правила №1042 в том числе:

- из Правил №1042 исключены условия о размере пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом;
- слова «начисленной неустойки (штрафов, пени)» заменены словами «начисленных штрафов».

Данные изменения, внесенные в Правила №1042 и вступили в силу **14.08.2019г.**

В п. 6.8 проекта контракта заказчиком установлено, что общая сумма **начисленной неустойки (штрафов, пени)** за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Таким образом, Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что положения пункта 6.8 проекта контракта установлены в недействующей редакции постановления Правительства №1042.

При анализе размещенного в ЕИС в сфере закупок проекта муниципального контракта (раздел V аукционной документации) УФАС по РА установлено, что заказчиком в п.п. 6.6, 6.7, 6.8, 6.20 проекта контракта установлен размер штрафа в **виде фиксированной суммы**, что не соответствует ч.ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, п.п. 3, 5, 6, 9 Правил №1042.

Федеральным законом от 01.05.2019 № 71-ФЗ «О внесении изменений в

Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» с 01.07.2019г. в ч.ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе внесены изменения, а именно слова «**в виде фиксированной суммы, определенной**» **исключены**.

Таким образом, заказчиком нарушены ч.ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе и п.п. 3, 5, 6, 9 Правил №1042, в пунктах п.п. 6.6, 6.7, 6.8, 6.20 проекта контракта установлена ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком, подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, **без учета внесенных изменений** в Закон о контрактной системе и Правил №1042, а именно указание слов «в виде фиксированной суммы».

Данное нарушение указывает на признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ. Довод жалобы является обоснованным.

На основании вышеизложенного Комиссия УФАС по РА, руководствуясь ст. 106 Федерального закона № 44–ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

РЕШИЛА

1. Признать жалобу ООО «Кедр» на действия заказчика МБОУ «Улаганская НОШ» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона № 0377300033019000002 «Детский сад на 125 мест в с. Улаган, Улаганского района Республики Алтай» обоснованной в части установления в проекте контракта ненадлежащих требований предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций; установления в проекте контракта ответственности сторон в виде штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий контракта в недействующей редакции.

2. Признать заказчика МБОУ «Улаганская НОШ» нарушившим ч. 7 ст. 30, ч.ч. 5, 8 ст. 34 Федерального закона № 44–ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», п.п. 3, 5, 6, 9 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)

утвержденные постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 г. №1042 в части установления в проекте контракта ответственности сторон в виде штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий контракта в недействующей редакции.

3. Выдать заказчику МБОУ «Улаганская НОШ» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе путем отмены данного электронного аукциона № 0377300033019000002 «Детский сад на 125 мест в с. Улаган Улаганского района Республики Алтай», приведения аукционной документации в соответствие с требованиями законодательства о контрактной системе и повторного осуществления закупки (в случае необходимости).

4. Передать материалы дела должностному лицу управления для решения вопроса о возбуждении административного производства, в отношении виновного лица заказчика.

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