

Заказчику – МАУДО «ДЮСШ»

ул. Комсомола, д. 33А,

г. Сольцы, Новгородская обл., 175040

Оператору электронной площадки –

АО «Сбербанк-АСТ»

e-mail: ko@sberbank-ast.ru

Подателю жалобы – ООО «ГАЛАКТИКА»

Дмитровское шоссе, д. 100, стр. 2, эт.
5, пом. 33,

г. Москва, 127247

Дмитровское шоссе, д. 100, стр. 2, эт.
5, пом. 4,

г. Москва, 127247

Дмитровское шоссе, д. 100, стр. 2, эт.
5, пом. 55,

г. Москва, 127247

Исх. №3299/03 от 16.06.2021

РЕШЕНИЕ № 053/10/18.1-445/2021

по результатам рассмотрения жалобы
о нарушении порядка организации и проведения обязательных в
соответствии

с законодательством Российской Федерации торгов

10 июня 2021 года

Великий

Новгород

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 27.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

... – ..., ... – ...;

.. – ..., ...;

... – ..., ...;

.... – ..., ...;

в присутствии представителей:

заказчик - Муниципальное автономное учреждение дополнительного образования «Детско-юношеская спортивная школа» - надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения жалобы, представителей не направил, ходатайств не заявлял;

податель жалобы - Общество с ограниченной ответственностью «ГАЛАКТИКА» - надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения жалобы, представителей не направил, ходатайств не заявлял,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ГАЛАКТИКА» (127247, г. Москва, Дмитровское шоссе, д. 100, стр. 2, эт. 5, пом. 55; далее – ООО «ГАЛАКТИКА») на действия заказчика – Муниципального автономного учреждения дополнительного образования «Детско-юношеская спортивная школа» (175040, Новгородская обл., г. Сольцы, ул. Комсомола, д. 33А; далее – МАУДО «ДЮСШ») при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства, предусматривающих проектную документацию или экономически эффективную проектную документацию повторного использования, или смету на капитальный ремонт объекта капитального

строительства, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности на право заключения контракта на выполнение работ по строительству физкультурно-оздоровительного комплекса по ул. Новгородская, г. Сольцы, Новгородская область, извещение № 1050600003521000001 о проведении которого в редакции № ИИ4 было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 20.05.2021,

УСТАНОВИЛА:

03.06.2021 в Новгородское УФАС России поступила жалоба ООО «ГАЛАКТИКА» на действия заказчика – МАУДО «ДЮСШ» при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства, предусматривающих проектную документацию или экономически эффективную проектную документацию повторного использования, или смету на капитальный ремонт объекта капитального строительства, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности на право заключения контракта на выполнение работ по строительству физкультурно-оздоровительного комплекса по ул. Новгородская, г. Сольцы, Новгородская область, извещение № 1050600003521000001 о проведении которого в редакции № ИИ4 было размещено на официальном сайте 20.05.2021 (далее – Жалоба).

Из сформированного средствами официального сайта извещения о проведении настоящего открытого конкурса в электронной форме следует, что рассматриваемая закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с частью 4 статьи 15 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).

Согласно письму ФАС России № ИА/15653/20 от 28.02.2020 процедура принятия и рассмотрения жалобы на действия (бездействие) отдельных видов юридических лиц при проведении закупок в соответствии с положениями частей 4, 4.1, 5 статьи 15 Закона о контрактной системе осуществляется по правилам, установленным статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В связи с поступлением Жалобы Новгородским УФАС России на основании части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции заказчику – МАУДО «ДЮСШ» было направлено уведомление о приостановлении закупки в части заключения контракта до рассмотрения Жалобы по существу, которое заказчиком исполнено, контракт не заключен.

Доводы Жалобы сводятся к следующему.

1. Заказчиком в конкурсной документации не указаны требования к участникам конкурса о наличии взносов в фонд возмещения вреда как того требует часть 12 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ), что противоречит действующему законодательству.

2. В проекте контракта (Приложение № 3 к конкурсной документации; далее – Проект контракта) отсутствует ряд типовых условий контрактов, утвержденных 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 – Типовые условия; Постановление № 1466).

3. В Проекте контракта ненадлежащим образом установлен порядок начисления штрафов в случае, если контракт заключен с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Законом о контрактной системе), предложившим наиболее высокую цену за право его заключения.

4. В Проекте контракта не установлено условие о сроке действия контракта, заключаемого по итогам закупки (вследствие чего невозможно определить срок действия банковской гарантии, представляемой в качестве обеспечения исполнения контракта).

На основании вышеизложенного, податель Жалобы просит выдать заказчику предписание об устранении нарушений.

Заказчик – МАУДО «ДЮСШ» представил письменные возражения в отношении доводов Жалобы (вх. № 5297 от 09.06.2021 Новгородского УФАС России) следующего содержания.

1. Компенсационный фонд возмещения вреда в обязательном порядке формируется саморегулируемой организацией (далее – СРО) в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

МАУДО «ДЮСШ» установлено требование о членстве участников закупки в СРО. Наличие обязательного компенсационного фонда возмещения вреда входит в обязанность СРО, членом которой является участник закупки.

2. В Проекте контракта содержатся типовые условия.

3. В Проекте контракта надлежащим образом установлены штрафы, начисляемые в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом.

4. Проектом контракта предусмотрен срок действия контракта.

При этом, ни одного запроса на разъяснение данного положения конкурсной документации от потенциальных участников не поступало, информации о том, что наличие оспариваемых положений конкурсной документации не позволило принять участие в закупке какому-либо участнику, не имеется.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

В марте-июне 2021 года заказчиком – МАУДО «ДЮСШ» и его конкурсной комиссией осуществлялась закупка путем проведения открытого конкурса в электронной форме на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства, предусматривающих проектную документацию или экономически эффективную проектную документацию повторного использования, или смету на капитальный ремонт объекта капитального строительства, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности на право заключения контракта на выполнение работ по строительству физкультурно-оздоровительного комплекса по ул. Новгородская, г. Сольцы, Новгородская область, извещение № 1050600003521000001 о проведении которого в редакции № ИИ4 было размещено на официальном сайте 20.05.2021 (начальная (максимальная) цена – 53 113 520,79 рублей).

Извещение о проведении настоящего конкурса в последней редакции (далее – Извещение), конкурсная документация в последней редакции (далее – Документация) утверждены .. 20.05.2021.

Согласно части 4 статьи 15 Закона о контрактной системе при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами, регулируемыми бюджетные правоотношения, средств из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации автономным учреждениям на осуществление капитальных вложений в объекты государственной, муниципальной собственности на такие юридические лица при планировании и осуществлении ими закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие отношения, указанные в пунктах 1 - 3 части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. При этом в отношении таких юридических лиц при осуществлении этих закупок применяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие мониторинг закупок, аудит в сфере закупок и контроль в сфере закупок.

В извещении о проведении настоящего конкурса, сформированном средствами официального сайта, указано, что рассматриваемая закупка осуществляется МАУДО «ДЮСШ» в рамках Закона о контрактной системе в силу положений части 4 статьи 15 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условий контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

В пункте 3.1 Документации указан объект рассматриваемой закупки - выполнение работ по строительству физкультурно-оздоровительного комплекса по ул. Новгородская, г. Сольцы, Новгородская область.

1. Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единое требование к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно части 2 статьи 52 ГрК РФ работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей.

В соответствии с частью 1 статьи 55.16 ГрК РФ саморегулируемая организация в целях обеспечения имущественной ответственности членом саморегулируемой организации по обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда личности или имуществу гражданина, имуществу юридического лица вследствие разрушения, повреждения здания, сооружения либо части здания или сооружения, формирует компенсационный фонд возмещения вреда. Саморегулируемая организация в пределах средств компенсационного фонда возмещения вреда несет солидарную ответственность по обязательствам своих членом, возникшим вследствие причинения вреда, в случаях, предусмотренных статьей 60 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 55.16 ГрК РФ саморегулируемая организация в случаях, установленных настоящим Кодексом, в целях

обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации по обязательствам, возникшим вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения ими обязательств по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда или договорам подряда на осуществление сноса, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, дополнительно формирует компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в случаях, предусмотренных частями 2 и 4 статьи 55.4 настоящего Кодекса. Саморегулируемая организация в пределах средств компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств несет субсидиарную ответственность по обязательствам своих членов в случаях, предусмотренных статьей 60.1 настоящего Кодекса.

Части 12 и 13 статьи 55.16 ГрК РФ устанавливают требования к минимальным размерам взносов в компенсационный фонд возмещения вреда на одного члена СРО и в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена СРО, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров строительного подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров.

В соответствии с частью 1 статьи 55.6 ГрК РФ в члены саморегулируемой организации могут быть приняты юридическое лицо, в том числе иностранное юридическое лицо, и индивидуальный предприниматель при условии соответствия таких юридических лиц и индивидуальных предпринимателей требованиям, установленным саморегулируемой организацией к своим членам, и уплаты такими лицами в полном объеме взносов в компенсационный фонд (компенсационные фонды) саморегулируемой организации, если иное не установлено настоящей статьей.

Согласно частями 4, 5 статьи 55.17 ГрК РФ саморегулируемая организация обязана предоставить по запросу заинтересованного лица выписку из реестра членов саморегулируемой организации в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее вы

Форма выписки из реестра членов саморегулируемой организации устанавливается органом надзора за саморегулируемыми организациями.

Положений о получении членами СРО документов, подтверждающих уплату ими взносов в компенсационные фонды, и форму таких документов ГрК РФ не предусматривает.

Таким образом, согласно действующему законодательству о градостроительной деятельности наличие действующей выписки из реестра членов СРО является надлежащим и достаточным подтверждением статуса лица как члена СРО и его права на заключение договоров строительного

подряда.

Требование о подтверждении таким лицом также факта уплаты им взносов в компенсационные фонды СРО является излишним и необоснованным.

Пунктами 9.3.1 и 10.4.3 Документации предусмотрены необходимые требования к участникам рассматриваемой закупки о членстве в СРО, имеющей компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, и о предоставлении ими выписки из реестра членов СРО в составе заявки.

Данные требования соответствуют положениям ГрК РФ и пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, являются обоснованными и достаточными для подтверждения права участника закупки на выполнение работ, являющихся предметом конкурса.

В данной части Жалоба является необоснованной.

2. Согласно части 5 статьи 30 Закона о контрактной системе 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 частью 7 статьи 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.

В развитие данной нормы Постановлением № 1466 утверждены Типовые условия.

В пункте 4.8 Извещения, пункте 3.5.3 Документации указано, что Подрядчик обязан привлекать к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, на условиях, предусмотренных проектом контракта.

В пункте 8.38 Проекта контракта установлена обязанность подрядчика в случае, если он не является субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, привлечь к исполнению Контракта субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 15% (пятнадцати) от цены Контракта.

В пунктах 4, 5 Типовых условий установлены следующие обязанности

подрядчика:

- в течение 10 рабочих дней со дня оплаты поставщиком (подрядчиком, исполнителем) выполненных обязательств по договору с субподрядчиком, соисполнителем представлять заказчику следующие документы:

а) копии документов о приемке поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги, которые являются предметом договора, заключенного между поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и привлеченным им субподрядчиком, соисполнителем;

б) копии платежных поручений, подтверждающих перечисление денежных средств поставщиком (подрядчиком, исполнителем) субподрядчику, соисполнителю, - в случае если договором, заключенным между поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и привлеченным им субподрядчиком, соисполнителем, предусмотрена оплата выполненных обязательств до срока оплаты поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг, предусмотренного контрактом, заключенным с заказчиком (в ином случае указанный документ представляется заказчику дополнительно в течение 5 дней со дня оплаты поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, выполненных субподрядчиком, соисполнителем);

- оплачивать поставленные субподрядчиком, соисполнителем товары, выполненные работы (ее результаты), оказанные услуги, отдельные этапы исполнения договора, заключенного с таким субподрядчиком, соисполнителем, в течение 15 рабочих дней с даты подписания поставщиком (подрядчиком, исполнителем) документа о приемке товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения договора.

Как указывает податель Жалобы, данные условия в Проекте контракта отсутствуют.

Однако, в действительности, данные условия содержатся в Проекте контракта (пункты 1.13.5, 1.13.6).

Соответствующий довод Жалобы также является необоснованным.

3. Согласно части 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.

В соответствии с частью 8 статьи 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.

Указанный порядок установлен Правилами 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)) (далее – Правила), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042.

Согласно пункту 5 Правил 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).

Данный вид ответственности подрядчика предусмотрен пунктом 11.7 Проекта контракта.

Соответственно, в данной части Жалоба также необоснованна.

4. В соответствии с пунктом 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК), законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору.

Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Контракт, который будет заключен по результатам проведения рассматриваемого открытого конкурса в электронной форме, является договором подряда.

Согласно пункту 21.9 Проекта контракта Контракт вступает в силу с даты его заключения и заканчивает действие с момента выполнения Сторонами всех взаимных обязательств, включая гарантийных, по Контракту.

В соответствии с частью 4 статьи 425 ГК РФ окончание срока действия настоящего Контракта не освобождает стороны от ответственности за его нарушения, в том числе не освобождает Подрядчика от ответственности за нарушение исполнения положений раздела 10 настоящего Контракта.

В соответствии с пунктом 1 статьи 708 ГК в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы.

Согласно пункту 5.2 Проекта контракта:

- начало выполнения работ: с даты заключения контракта.
- окончание выполнения работ: не позднее 15 августа 2021 года.

При этом, разделами 9 и 4 Проекта контракта определены порядок сдачи и приемки работ по контракту, а также порядок оплаты таких работ.

Следовательно, вышеуказанные положения Проекта контракта в части его действия соответствуют требованиям гражданского законодательства, предусмотренным статьями 425, 708 ГК, что также подтверждается судебной практикой (определение Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 18.08.2010 № ВАС-10834/10 по делу № А46-19040/2009; определение Верховного суда Российской Федерации от 28.08.2014 по делу № 304-ЭС14-548, А75-4847/2013).

Согласно вышеуказанным судебным актам договор признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Таким образом, определение в пункте 21.9 Проекта контракта срока действия контракта в виде промежутка времени со дня его заключения и до

полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту (с учетом возможности определения момента исполнения этих обязательств при надлежащем и добросовестном поведении сторон в части выполнения работ, их приемки и оплаты) соответствует требованиям действующего законодательства, в том числе законодательства о контрактной системе, и никоим образом не препятствует получению участниками закупки соответствующей банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта (срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц).

Таким образом, данный довод Жалобы является необоснованным, сама Жалоба является необоснованной полностью.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ГАЛАКТИКА» (127247, г. Москва, Дмитровское шоссе, д. 100, стр. 2, эт. 5, пом. 55) на действия заказчика – Муниципального автономного учреждения дополнительного образования «Детско-юношеская спортивная школа» (175040, Новгородская обл., г. Сольцы, ул. Комсомола, д. 33А) при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства, предусматривающих проектную документацию или экономически эффективную проектную документацию повторного использования, или смету на капитальный ремонт объекта капитального строительства, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности на право заключения контракта на выполнение работ по строительству физкультурно-оздоровительного комплекса по ул. Новгородская, г. Сольцы, Новгородская область, извещение № 1050600003521000001 о проведении которого в редакции № ИИ4 было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 20.05.2021, необоснованной.

Председатель Комиссии

...

Члены Комиссии

...

...

...

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