

РЕШЕНИЕ № 1920/2019-КС

по делу № 023/06/64-3201/2019 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

18 декабря 2019 года
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

рассмотрев жалобу ООО «Стикс» (далее – Заявитель) на действия МБОУ лицей №4 им. С.Н. Малика и А.Н. Ливеровского г. Славянск-на-Кубани МО Славянский район при проведении администрацией МО Славянский район электронного аукциона: «Строительство универсального спортивного комплекса (зала) на территории муниципальной общеобразовательной организации МБОУ Лицей № 4 г. Славянска-на-Кубани муниципального образования Славянский район Краснодарского края. 1 этап» (извещение № 0318300225019000470) в части нарушения 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель указывает, что в нарушение ч.23 ст.34 Закона о контрактной системе, постановления Правительства №775 от 04.09.2013г. «Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги, при превышении которой в контракте устанавливается обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять заказчику дополнительную информацию» в «Проекте контракта» неправомерно установлена обязанность на поставщика предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках.

Уполномоченным органом представлены извещение о проведении электронного аукциона, документация об электронном аукционе, письменные пояснения по существу жалобы, с доводами которой не согласен и считает, что требования аукционной документации не противоречат нормам Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уполномоченным органом – администрацией МО Славянский район проводился электронный аукцион: «Строительство универсального спортивного комплекса (зала) на территории муниципальной общеобразовательной организации МБОУ Лицей № 4 г. Славянска-на-Кубани муниципального образования Славянский район Краснодарского края. 1 этап» (извещение № 0318300225019000470). Заказчик - МБОУ лицей №4 им. С.Н. Малика и А.Н. Ливеровского г. Славянск-на-Кубани МО Славянский район.

Начальная (максимальная) цена контракта – 35 833 730,00 руб.

Согласно ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Согласно ч.5 ст.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 ч.6 ст.30 Закона о контрактной системе условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном **частью 5** настоящей статьи, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с **частью 1** настоящей статьи, и включается в отчет, указанный в **части 4** настоящей статьи. В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Частью 7 статьи 30 Закона о контрактной системе установлено, что **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 Извещении документации электронного аукциона указано:

Преимущества	Не установлены
Требования к участникам	<p>1 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 5 статьи 30 Федерального закона № 44-ФЗ)</p>
	<p>Привлечение к исполнению Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства и (или) социально ориентированных некоммерческих организаций. Общий объем работ, выполняемых указанными субъектами, должен составлять: 20 (двадцать) процентов от цены Контракта</p>
	<p>2 Единые требования к участникам (в соответствии с частью 1 Статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ)</p>
	<p>Установлены требования к участникам электронного аукциона в соответствии с пунктами 1, 3-5 и 7, 7.1, 9, 10, 11 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ. Участник закупки должен быть действующим членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, обладающей компенсационным фондом обеспечения договорных обязательств в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 Градостроительного Кодекса Российской Федерации. Совокупный размер обязательств участника аукциона не должен превышать уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств. Требования не распространяются на предложения цены контракта 3 млн. рублей и менее в соответствии с ч. 2.1 ст. 52 Градостроительного Кодекса Российской Федерации, а также на лиц, указанных в ч. 2.2 ст. 52 Градостроительного Кодекса Российской Федерации. Основание: ч. 2 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ. Декларирование в заявке на участие в электронном аукционе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с пунктами 3-5 и 7, 7.1, 9 части 1 статьи 31 Федерального закона №44-ФЗ (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки)</p>
	<p>3 Требования к участникам закупок в соответствии с частью 1.1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ</p>
	<p>Установлено требование об отсутствии в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица</p>
<p>4 Требования к участникам закупок в соответствии с частью 2 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ</p>	
<p>В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 4 февраля 2015 г. N 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"</p>	
<p>4.1 Требования в соответствии с п. 2 приложения № 1 ПП РФ № 99</p>	
<p>Наличие за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения</p>	

	(с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта). При этом стоимость такого одного исполненного контракта (договора) должна составлять: - не менее 50 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей; - не менее 40 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 100 млн. рублей; - не менее 30 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 500 млн. рублей; - не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 1 млрд. рублей.
Ограничения	Не установлены

Согласно ч.23 ст.34 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает **размер**, установленный Правительством Российской Федерации, в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

Постановление Правительства РФ от 23 декабря 2016 г. № 1466

«Об утверждении типовых условий контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций» (далее – Постановление Правительства №1466) в соответствии с **частью 7 статьи 30** Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Правительство Российской Федерации постановляет: утвердить прилагаемые **типовые условия** контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В пункте 2 Постановления Правительства РФ от 04.09.2013г. №775 «Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги, при превышении которой в контракте устанавливается обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять заказчику дополнительную информацию» (далее – Постановление №775) установлены следующие размеры начальной (максимальной) цены контракта, при превышении которых в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем 10 процентов цены контракта:

1 млрд. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения федеральных нужд;

100 млн. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд.

Электронный аукцион на «Строительство универсального спортивного комплекса (зала) на территории муниципальной общеобразовательной организации МБОУ Лицей № 4 г. Славянска-на-Кубани муниципального образования Славянский район Краснодарского края. 1 этап» (извещение № 0318300225019000470) с начальной (максимальной) ценой контракта – 35 833 730,00 руб. **менее** 100 миллионов рублей, следовательно, в данном случае требование вышеуказанного Постановления Правительства не применяются.

Согласно ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Документация электронного аукциона содержит Раздел 3 «Проект муниципального контракта», где Заказчиком установлено: *«п.6.1. Подрядчик вправе привлекать третьих лиц к выполнению работ (оказанию услуг), предусмотренных Графиком выполнения строительно-монтажных работ, которые не входят в установленный Контрактом перечень работ, выполняемых Подрядчиком самостоятельно, с предварительного согласования с Заказчиком.*

П.6.3. В случае, если Подрядчик не является субъектом малого предпринимательства и (или) социально ориентированной некоммерческой организацией, то он обязуется привлекать к исполнению Контракта субподрядчиков (третьих лиц) из числа субъектов малого предпринимательства и (или) социально ориентированных некоммерческих организаций. Общий объем работ, выполняемых указанными субъектами, должен составлять: 20 (двадцать) процентов от цены Контракта».

Проект муниципального контракта содержит Приложение №5 «Сведения о субподрядных организациях».

Таким образом, требование в п.6.1, 6.3 проекта контракта, Приложение №1 установлено с нарушением ч.23 ст.34, ч.7 ст.30 Закона о контрактной системе.

Частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

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 виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Размер штрафа устанавливается контрактом, в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, а именно, постановлением Правительства Российской Федерации 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 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» (далее – Постановление Правительства №1042).

Документация электронного аукциона содержит Раздел 3 «Проект муниципального контракта», где Заказчиком установлено: *«п.10.5. Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта. Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта».*

Таким образом, требование, установленное Заказчиком в п.10.5 Проекта контракта нарушает положения постановления Правительства 1042, ч.8 ст.34 Закона о контрактной системе.

Данное нарушение содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стикс» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика – МБОУ лицей №4 им. С.Н. Малика и А.Н. Ливеровского г. Славянск-на-Кубани МО Славянский район нарушение ч.3 ст.7, ч.4 ст.64, ч.23 ст.34 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику - МБОУ лицей №4 им. С.Н. Малика и А.Н. Ливеровского г. Славянск-на-Кубани МО Славянский район выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 523

по решению №1920/2019-КС по делу № 023/06/64-3201/2019 о нарушении законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

18 декабря 2019 года

г.

Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

на основании своего решения от 18.12.2019г. по делу № 023/06/64-3201/2019, принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «Стикс» на действия

МБОУ лицей №4 им. С.Н. Малика и А.Н. Ливеровского г. Славянск-на-Кубани МО Славянский район при проведении администрацией МО Славянский район электронного аукциона: «Строительство универсального спортивного комплекса (зала) на территории муниципальной общеобразовательной организации МБОУ Лицей № 4 г. Славянска-на-Кубани муниципального образования Славянский район Краснодарского края. 1 этап» (извещение № 0318300225019000470) в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, руководствуясь ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.106 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 – МБОУ лицей №4 им. С.Н. Малика и А.Н. Ливеровского г. Славянск-на-Кубани МО Славянский район, уполномоченному органу - администрации МО Славянский район устранить нарушение ч.3 ст.7, ч.4 ст.64, ч.23 ст.34 Закона о контрактной системе, при направлении проекта контракта победителю исключить Приложение №5 к «Проекту контракта» в соответствии с Законом о контрактной системе с учетом решения от 18.12.2019г. по делу № 023/06/64-3201/2019. Осуществить дальнейшие процедуры по заключению контракта в соответствии с Законом о контрактной системе и документации.
2. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 7-и рабочих дней со дня его размещения в ЕИС.
3. В срок до 13.01.2020г. представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

В случае неисполнения данного предписания, Краснодарское УФАС России на основании ч.25 ст.99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.