

Решение № 05-6/1-280-2018

05 декабря 2018 года
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

в присутствии:

представителей Администрации Торопецкого района (далее – Заказчик): ***

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «СТРОЙРЕСУРС» (далее - Общество),

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», пунктами 6.1.9, 7.7-7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 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) и 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, жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 27.11.2018 поступила жалоба Общества, согласно которой, документация об электронном аукционе на право заключения контракта на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: "Детский сад на 240 мест по адресу: Тверская обл., Торопецкий район, г. Торопец, ул. Советская, д. 127-Б", (извещение от 12.11.2018 № 0136300015118000121) не соответствует требованиям Закона в части:

1. установления в документации об электронном аукционе объемов работ, которые Подрядчик должен выполнить самостоятельно без привлечения других лиц в размере несоответствующем требованиям Постановления Правительства РФ от 15.05.2017 № 570 «Об установлении видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, и о внесении изменений в 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» (далее - Постановление № 570),
2. неуказания в проекте контракта идентификационного кода закупки,
3. установления требований к обеспечению исполнения контракта непредусмотренных Законом.

Заказчик представил письменные пояснения, согласно которым считает доводы жалобы необоснованными, а жалобу не подлежащей удовлетворению.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее:

12.11.2018 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: "Детский сад на 240 мест по адресу: Тверская обл., Торопецкий район, г. Торопец, ул. Советская, д. 127-Б" и документация об электронном аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 201 899 500.00 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

1. Согласно части 2 статьи 110.2 Закона Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

Такие виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства установлены пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570.

Пунктом 2 Постановления № 570 установлено, что: а) возможные виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства из числа видов работ, утвержденных настоящим постановлением, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, подлежат включению заказчиком в документацию о закупке; б) конкретные виды и объемы работ из числа видов и объемов работ, предусмотренных подпунктом «а» настоящего пункта, определенные по предложению подрядчика, включаются в государственный и (или) муниципальный контракт и исходя из сметной стоимости этих работ, предусмотренной проектной документацией, в совокупном стоимостном выражении должны составлять:

не менее 15 процентов цены государственного и (или) муниципального контракта - со дня вступления в силу настоящего постановления и до 1 июля 2018 г.;

не менее 25 процентов цены государственного и (или) муниципального контракта - с 1 июля 2018 г.

Согласно пункту 37 Информационной карты документации об электронном аукционе Заказчик установил следующее требование к возможным видам и объемам работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства из числа видов работ, утвержденных постановлением, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту: - «При заключении контракта Подрядчику необходимо предоставить Заказчику конкретные виды и объемы работ из числа данных видов работ **в объеме не менее 30% цены контракта**»

Таким образом, требования установленные Заказчиком в пункте 37 Информационной карты документации об электронном аукционе противоречат требованиям Постановления № 570.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчиком нарушены требования части 2 статьи 110.2 Закона и Постановление № 570.

Таким образом, жалоба Общества в данной части является обоснованной.

2. В соответствии с частью 1 статьи 23 Закона идентификационный код закупки указывается в плане закупок, плане-графике, извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом, документации о закупке, в контракте, а также в иных документах, предусмотренных Законом.

Комиссией в ходе рассмотрения установлено, что в проекте контракта отсутствует идентификационный код закупки, что нарушает требование части 1 статьи 23 Закона.

При этом, довод Заказчика о том, что проект контракта не является договором, заключенным сторонами, а является документом, содержащим условия на которых контракт заключается, то указание в проект контракта идентификационный код закупки до момента заключения контракта, напрямую Законом не установлено является несостоятельным в силу следующего.

Так, согласно части 1 статьи 34 Закона контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

При этом, изменение существенных условий контракта при его исполнении за исключением случаев предусмотренных частью 1 статьи 95 Закона не допускается.

Таким образом, на основании изложенного идентификационный код закупки указывается Заказчиком в проекте контракта, на этапе подготовки и утверждения документации об электронном аукционе, а не на этапе заключения контракта.

Таким образом, жалоба Общества в данной части является обоснованной.

3. Согласно части 1 статьи 96 Закона Заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 96 Закона.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно части 4 статьи 96 Закона контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом.

В соответствии с частью 5 статьи 96 Закона в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с частью 7 статьи 96 Закона в ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта. При этом может быть изменен способ обеспечения

исполнения контракта.

Пунктом 10.7 проекта контракта установлено, что в случае, если по каким-либо причинам Обеспечение исполнения настоящего контракта, предоставленное Подрядчиком, перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком обязательств, Подрядчик обязуется в течение 10 (десяти) рабочих дней предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения обязательств по настоящему контракту.

Между тем, Законом не предусмотрено условие замены обеспечения исполнения контракта в случае, если такое обеспечение перестало быть действительным; Заказчик не привел убедительные доводы в этой части. В частности, отзыв лицензии у банка, выдавшего банковскую гарантию, не влечет за собой признание выданной им банковской гарантии недействительной; факт неисполнения в срок обязательств по контракту со стороны поставщика (подрядчика, исполнителя) влечет за собой негативные последствия для такого лица: неисполнение таких обязательств по вине заказчика не может влечь за собой дополнительные финансовые траты для другой стороны.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчик, установив не предусмотренное статьей 96 Закона требование к обеспечению исполнения контракта, нарушил требования статьи 96 Закона.

Таким образом, жалоба Общества в данной части является обоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 22 статьи 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 Тверского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙРЕСУРС» обоснованной.

2. Признать Администрацию Торопецкого района нарушившей требования части 1 статьи 23, статьи 96 и части 2 статьи 110.2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и постановления Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570 «Об установлении видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, и о внесении изменений в 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».

3. Выдать Администрации Торопецкого района предписание об устранении нарушений в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

ПРЕДПИСАНИЕ № 05-6/1-280-2018

об устранении нарушения в сфере закупок

05 декабря 2018 года
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

в присутствии:

представителей Администрации Торопецкого района (далее – Заказчик): ***

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «СТРОЙРЕСУРС» (далее - Общество),

на основании решения от 05.12.2018 по делу № 05-6/1-280-2018 и в соответствии с частью 22 статьи 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»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации Торопецкого района при заключении контракта по результатам осуществления закупки путем проведения аукциона на право заключения контракта на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: "Детский сад на 240 мест по адресу: Тверская обл., Торопецкий район, г. Торопец, ул. Советская, д. 127-Б", (извещение от 12.11.2018 № 0136300015118000121) привести положения проекта контракта в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и с учетом принятого Комиссией решения от 05.12.2018 № 05-6/1-280-2018.

2. В течение пяти рабочих дней со дня исполнения предписания Администрации

Торопецкого района представить в Тверское УФАС России информацию об исполнении настоящего предписания с приложением надлежащим образом заверенных документов.

Примечание: Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за неисполнение предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. В случае неисполнения предписания Тверское УФАС России вправе обратиться в суд, арбитражный суд с требованием о понуждении совершения действий, соответствующих законодательству Российской Федерации, с заявлением в защиту прав и законных интересов участников размещения заказа.

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