

ООО «Атлантикпро»

«.....»

ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго»

«.....»

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

«.....»

Решение по делу № 032/06/64-731/2020

о нарушении требований законодательства РФ о контрактной системе

«17» июня 2020 года г. Брянск

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

Заместителя руководителя комиссии: «.....»

Членов комиссии: «.....»

в присутствии:

«...» - представителя ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго», действующего на основании доверенности № 49-Д от 11.06.2020 года,

«.....» – представителя ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго», действующего на основании доверенности № 50 от 11.06.2020 года,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения жалобы ООО «Атлантикпро»,

рассмотрев жалобу заявителя ООО «Атлантикпро» на действия заказчика ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на строительство котельной в целях переключения потребителей от котельной ООО «Теплопоставка», расположенной по адресу проспект Московский, 142/3 в г. Брянске № 0527500000420000002 и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закона о контрактной системе), 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, установила:

03.06.2020 года в единой информационной системе в сфере закупок на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещены извещение о проведении аукциона в электронной форме на строительство котельной в целях переключения потребителей от котельной ООО «Теплопоставка», расположенной по адресу проспект Московский, 142/3 в г. Брянске № 0527500000420000002, а также документация об электронном аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 131 208 852,01 рублей.

Контракт по итогам проведения рассматриваемого электронного аукциона за № 0527500000420000002 на момент рассмотрения жалобы не заключен.

Заявитель ООО «Атлантикпо» считает, что его права и законные интересы нарушены действиями заказчика ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго», сформировавшего документацию об электронном аукционе № 0527500000420000002 с нарушением требований законодательства РФ о контрактной системе, а именно отсутствует требование о возможных видах работ по строительству, которые генеральный подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту, предусмотренного Постановлением 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 Правительства РФ № 570).

Изучив представленные документы, заслушав представителей заказчика, руководствуясь ч. 3, 15 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Брянского УФАС России по контролю закупок пришла к следующим выводам:

1. Довод заявителя о том, что заказчик в документации об электронном аукционе не указал виды и объемы работ, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 15.05.2017 № 570 не нашел своего подтверждения ввиду следующего:

Согласно ч. 2 ст. 110.2 Закона о контрактной системе 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.

Пунктом 2 Постановления Правительства от 15.05.2017 N 570 установлены:

а) возможные виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов

капитального строительства из числа видов работ, утвержденных Постановлением N 570, 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" пункта 2 Постановления N 570, 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.;

в) порядок определения размера штрафа, начисляемого за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, которые он обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, устанавливается Правилами определения неустойки.

Согласно п. 5 ст. 3 Закона о контрактной системе государственный заказчик - государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом", Государственная корпорация по космической деятельности "Роскосмос", орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

Согласно п. 6 ст. 3 Закона о контрактной системе муниципальный заказчик - муниципальный орган или муниципальное казенное учреждение, действующие от имени муниципального образования, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени муниципального образования и осуществляющие закупки.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о контрактной системе заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

В соответствии с п. 8 ст. 3 Закона о контрактной системе государственный контракт, муниципальный контракт - гражданско-правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества) и который заключен от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный

контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

Таким образом, исходя из вышеуказанных положений Закона о контрактной системе, государственный (муниципальный) контракт может быть заключен исключительно государственными и/или муниципальными заказчиками.

Комиссией Брянского УФАС установлено, что Заказчик является государственным унитарным предприятием, которое заключает договоры на выполнение работ, в связи с чем требования, предусмотренные Постановлением Правительства № 570 не распространяются на Заказчика.

Таким образом, заказчиком в документации об Аукционе правомерно не установлены 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 в соответствии с Постановлением № 570.

1. Заказчиком ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе, согласно которым в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, поскольку заказчиком в проекте контракта неправомерно не установлен размер штрафа за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В соответствии с 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.

Согласно 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 статьи 30 Закона о контрактной системе, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта.

Частью 8 ст. 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

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), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 N 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), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и признании утратившим силу Постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063" (далее - Правила).

Пунктом 8 Правил установлено, что в случае если в соответствии с частью 6 статьи 30 Закона о контрактной системе контрактом предусмотрено условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в виде штрафа, штраф устанавливается в размере 5 процентов объема такого привлечения, установленного контрактом.

Так, в соответствии с пунктом 6.4.28. проекта контракта подрядчик обязан привлечь к исполнению Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее - субподрядчики, соисполнители) в объеме 15 (пятнадцати) процентов от цены Контракта.

При этом на заседании Комиссии установлено, что проект государственного контракта документации об Аукционе не содержит размер штрафа, предусмотренного п. 8 Правил.

Выявленное в действиях заказчика нарушение требований Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Заказчиком ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения ч. 23 ст. 34 Закона о контрактной системе, согласно которым 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, поскольку

заказчиком в проекте контракта не установлена обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более, чем десять процентов цены контракта.

Согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 04.09.2013 № 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 Правительства Российской Федерации от 04.09.2013 № 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.

Согласно ч. 24 ст. 34 Закона о контрактной системе, указанная в части 23 статьи 34 Закона о контрактной системе информация предоставляется заказчику поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в течение десяти дней с момента заключения им договора с соисполнителем, субподрядчиком. При этом в контракте должна быть предусмотрена ответственность за непредоставление указанной информации путем взыскания с поставщика (подрядчика, исполнителя) пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены договора, заключенного поставщиком (подрядчиком, исполнителем) с соисполнителем, субподрядчиком в соответствии с настоящей частью. Пеня подлежит начислению за каждый день просрочки исполнения такого обязательства.

В соответствии с извещением о проведении электронного аукциона на строительство котельной в целях переключения потребителей от котельной ООО «Теплопоставка», расположенной по адресу проспект Московский, 142/3 в г. Брянске № 0527500000420000002 начальная (максимальная) цена контракта составляет 131 208 852,01 рублей.

При обзоре проекта контракта документации об электронном аукционе за № 0527500000420000002, Комиссия Брянского УФАС России приходит к выводу, что в проекте контракта заказчиком не установлена обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого ил общая цена которых составляет более, чем десять процентов цены контракта.

При этом довод заказчика о том, что заказчиком не учтена обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого ил общая цена которых

составляет более, чем десять процентов цены контракта ввиду того, что ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» не является государственным или муниципальным заказчиком не принимается Комиссией Брянского УФАС России, поскольку:

Согласно п.2.1 ст.15 Закона о контрактной системе государственные, муниципальные унитарные предприятия *осуществляют закупки в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона*, за исключением:

1) закупок федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, осуществляемых без использования субсидий, предоставленных из федерального бюджета на осуществление на территории Российской Федерации капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности Российской Федерации и (или) на приобретение на территории Российской Федерации объектов недвижимого имущества в государственную собственность Российской Федерации;

2) закупок, осуществляемых в соответствии с правовым актом, предусмотренным частью 3 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", принятым государственным, муниципальным унитарными предприятиями и размещенным до начала года в единой информационной системе:

а) за счет средств, полученных в качестве дара, в том числе пожертвования, по завещанию, грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, получившими право на предоставление грантов на территории Российской Федерации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

б) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного предприятия, за исключением случаев исполнения предприятием контракта, заключенного в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона;

в) без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Таким образом, поскольку действие Закона о контрактной системе распространяется на государственные, муниципальные унитарные предприятия, следовательно, заказчику ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» в проекте контракта необходимо установить обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о соисполнителях, субподрядчиках,

заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более, чем десять процентов цены контракта.

Выявленное в действиях заказчика нарушение требований Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Заказчиком ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе, согласно которым исполнение контракта, гарантийные обязательства могут 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, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона, поскольку заказчиком в п.4.4 проекта контракта неправомерно установлено требование об обеспечении исполнения контракта в виде залога.

В соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с пунктом 4.4. проекта контракта в случае определения способа обеспечения исполнения Контракта в виде залога, денежные средства в размере 30% от начальной (максимальной) цены Контракта (цены лота) перечисляются на реквизиты:

ИНН 3250054100 КПП 325701001

ПАО «МИНБАНК» г. Москва

р/счет 40602810401500000001

БИК 044525600

к/счет 30101810300000000600.

Таким образом, заказчиком в проекте контракта указан способ обеспечения исполнения контракта в виде залога денежных средств, однако, Закон о контрактной системе не содержит понятия «залога».

Выявленное в действиях заказчика нарушение требований Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения,



ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере закупок, руководствуясь ч.ч. 3, 15, 22 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе,

Решила:

1. Признать жалобу заявителя ООО «Атлантикпро» на действия заказчика ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на строительство котельной в целях переключения потребителей от котельной ООО «Теплопоставка», расположенной по адресу проспект Московский, 142/3 в г. Брянске № 0527500000420000002 необоснованной.
2. По результатам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» нарушения требований ч. 4 ст. 34, ч. 23 ст. 34, ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе.
3. Поскольку предписание об установлении выявленных нарушений выдано по итогам рассмотрения жалобы № 032/06/64-720/2020, то принято решение предписание об устранении выявленных нарушений требований Закона о контрактной системе не выдавать.
4. Передать материалы жалобы соответствующему должностному лицу Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Заместитель председатель комиссии «.....»

Члены комиссии «.....»