

«16» июля 2019 года

г. Липецк

Резолютивная часть решения оглашена 16.07.2019.

Решение в полном объеме изготовлено 19.07.2019.

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия; Комиссия Липецкого УФАС России)

в присутствии представителей заказчика: управления Федеральной налоговой службы по Липецкой области,

рассмотрев жалобу ООО «КС-Строй» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту объекта: административное здание УФНС России по Липецкой области, расположенное по адресу: г.Липецк, ул.Октябрьская, д.26 (реестровый номер <...>) (далее- электронный аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В Липецкое УФАС России 10.07.2019 поступила жалоба ООО «КС-Строй» на положения документации об электронном аукционе.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 105 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) и подана в срок, установленный ст.105 Закона о контрактной системе. В связи с этим жалоба была принята Липецким УФАС России к рассмотрению.

Жалоба и сведения о времени и месте ее рассмотрения размещены Липецким УФАС России на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> в разделе «жалобы».

Заявитель, надлежащим образом уведомленный о месте и времени рассмотрения жалобы, на рассмотрение жалобы своих представителей не направил.

На заседании Комиссии велась аудиозапись.

В своей жалобе заявитель указывает, что его права и законные интересы были нарушены следующими действиями заказчика:

- 1) в документации об электронном аукционе и проекте контракта установлены противоречащие сведения об объеме привлечения к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства;
- 2) в извещении и проекте контракта указаны разные сроки окончания выполнения работ;
- 3) установлено ненадлежащее требование к форме обеспечения исполнения контракта;

4) в проекте контракта отсутствует срок оплаты субподрядчикам из числа субъектов малого предпринимательства.

Представители заказчика не согласны с доводами жалобы заявителя, представили письменные возражения.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, а также другие документы (копии), представленные сторонами, заслушав мнение представителей заказчика, а также проведя внеплановую проверку в соответствии со ст. 99 Закона о контрактной системе и на основании Приказа Липецкого УФАС России от 08.07.2019 №327, Комиссия установила следующее.

Документация об электронном аукционе и извещение размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Объектом закупки является выполнение работ по капитальному ремонту объекта: административное здание УФНС России по Липецкой области, расположенное по адресу: г.Липецк, ул.Октябрьская, д.26.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 160 854 730,00 руб.

1. Рассмотрев довод заявителя о том, что в документации об электронном аукционе и проекте контракта установлены противоречащие сведения об объеме привлечения к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, Комиссия признает его необоснованным по следующим основаниям.

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.

Частью 6 ст.30 Закона о контрактной системе, в том числе установлено, что 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.

Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 N 1466 утверждены типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее – типовые условия).

Типовые условия определяют обязанности подрядчика. Так, подрядчик обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее - субподрядчики, соисполнители) в объеме _____ процентов от цены контракта (объем привлечения устанавливается заказчиком в виде фиксированных процентов и должен составлять не менее 5 процентов от цены контракта) (пункт 1 Типовых условий).

Согласно пункту 13 информационной карты документации об электронном аукционе заказчиком установлено требование к участнику закупки 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 объеме не менее 15 процентов от цены Контракта, подлежащей уплате за истекший год.

Пунктом 5.2.15. проекта контракта (раздел 4 документации об электронном аукционе) установлено, что в случае, если Подрядчик не является субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, то таковой Подрядчик обязан привлекать к исполнению Контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, в объеме, составляющем 15 % от цены Контракта.

По мнению Комиссии, показатели «не менее 15%» и «15%» не противоречат друг другу так как согласно общепризнанным правил слова «не менее» подразумевают включение нижнего предела в интервал.

Таким образом, показатель «15%» входит в интервал «не менее 15%», является нижним пределом интервала.

Кроме того, в соответствии с частью 6 статьи 30 Закона о контрактной системе, в контракт включается объем привлечения подрядчиком субподрядчика из числа СМП, СОНО в виде процента от цены контракта. Из буквального толкования данной нормы следует, что в контракте указывается объем привлечения субподрядчика из числа СМП, СОНО в виде конкретного процента от цены контракта.

На основании вышеизложенного довод заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Рассмотрев довод Заявителя о том, что в извещении и проекте контракта указаны разные сроки окончания выполнения работ, Комиссия признает его обоснованным по следующим основаниям.

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.

В силу п.2 ст.42 Закона о контрактной системе, заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Кроме того, следует отметить, что согласно п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

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

При этом, согласно ч.1 ст.34 Закона о контрактной системе, 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.

Установлено, что согласно пункту 2.1. проекта контракта окончание работ - 15.12.2020 года.

А согласно документации об электронном аукционе, срок выполнения работ – ежемесячно 1 этап: с даты заключения контракта по 31 декабря 2019, 2 этап: с 1 января 2020 года по 15 декабря 2020 года.

А извещение о закупке содержит следующий срок выполнения работ: ежемесячно 1 этап: с даты заключения контракта по 31 декабря 2019 2 этап: с 1 января 2020 года по 31 декабря 2020 года.

Таким образом, извещение о проведении электронного аукциона и проект контракта содержат противоречивые сроки выполнения работ, являющихся предметом рассматриваемой закупки.

Таким образом, заказчиком не соблюдены требования п.2 ст.42 Закона о контрактной системе, что является нарушением п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу, что установленное нарушение Закона о контрактной системе не может повлиять на результат закупки, так как не препятствует участникам закупки в подаче заявки на участие в электронном аукционе.

3. Рассмотрев довод жалобы о том, что заказчиком установлено ненадлежащее требование к форме обеспечения исполнения контракта, Комиссия признает его необоснованным по следующим основаниям.

В соответствии с ч.3 ст.93 Закона о контрактной системе, 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.

В пункте 8.1. проекта контракта указано, что подрядчик, до подписания настоящего Контракта, предоставляет обеспечение исполнения Контракта в виде (по выбору Подрядчика): безотзывной банковской гарантии, выданной банком; внесения денежных средств, перечисленных на указанный Заказчиком в п. 8.12 счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Заказчику (перечисление залога денежных средств Подрядчик подтверждает надлежащим образом оформленным платежным поручением).

При этом, согласно нормам русского языка, заказчик не выделяет «перечисление залога денежных средств» как отдельное требование к возможному обеспечению исполнения контракта, а уточняет, что подразумевает под внесением денежных средств, перечисленных на указанный Заказчиком в п. 8.12 счет.

Также, согласно обзору судебной практики Верховного Суда Российской Федерации №3 (2016) (утв. Президиумом Верховного суда РФ 19.10.2016) допускается определение денежных средств перечисляемых в качестве обеспечения исполнения контракта как залога.

Кроме того, пунктом 8.3. проекта контракта установлено, что в соответствии с ч. 3 ст. 96 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ в обеспечение исполнения настоящего Контракта Подрядчик предоставляет Заказчику банковскую гарантию, выданную банком и соответствующую требованиям ст. 45 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ, или вносит денежные средства на счет Заказчика, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Заказчику. Способ обеспечения исполнения настоящего Контракта определяется Подрядчиком самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия настоящего Контракта не менее чем на один месяц.

На основании вышеизложенного довод заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Рассмотрев довод жалобы о том, что в проекте контракта отсутствует срок оплаты субподрядчикам из числа субъектов малого предпринимательства, Комиссия признает его обоснованным по следующим основаниям.

Частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Пунктом 5.2.15. проекта контракта (раздел 4 документации об электронном аукционе) установлено, что в случае, если Подрядчик не является субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, то таковой Подрядчик обязан привлекать к исполнению Контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, в объеме, составляющем 15 % от цены Контракта.

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.

Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 N 1466 утверждены типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее – типовые условия).

Типовые условия определяют обязанности подрядчика. Так, подрядчик обязан 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 (пункт 5 Типовых условий).

Вместе с тем, Комиссия проанализировав проект контракта, приходит к выводу о том, что в проекте контракта отсутствует требование в соответствии с пунктом 5 Типовых условий, что является нарушением ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе.

В результате проведения внеплановой проверки в рамках рассмотрения жалобы, Комиссией Липецкого УФАС России в действиях заказчика установлены нарушения Закона о контрактной системе, которые заключаются в следующем.

В силу п.2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в

соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению.

Как следует из приведенных положений Закона о контрактной системе требования к составу заявки - отдельная часть документации, а инструкция по ее заполнению является самостоятельной частью документации и призвана оказать помощь участникам при заполнении заявки, в частности, первой ее части, содержащей характеристики закупаемых товаров.

Так, согласно инструкции по заполнению первой части заявки (приложение №2 к техническому заданию) в случае если требуемое значение параметра товара сопровождается словами: «от» и «до», «от» или «до», то участнику закупки необходимо предоставить конкретный(-ые) показатель (-и) из данного диапазона не включая крайние значения.

Вместе с тем, слово «от» согласно общепризнанным правилам предполагает безусловное включение минимальных значений величин.

Таким образом, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что установленная заказчиком инструкция по заполнению заявки допускает двоякое толкование установленных в документации об электронном аукционе требований к характеристикам товаров, и, следовательно, является ненадлежащей, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу, что указанное нарушение Закона о контрактной системе не может повлиять на результат закупки, так как не приводит к предоставлению несоответствующих требованиям нормативных документов показателей и не ограничивает права участников закупки на предложение товаров, соответствующих требованиям нормативных документов. Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

Установленные нарушения п.1, п.2 ч.1, ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе содержат признаки совершения административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь ст.99, ст.105, ст.106 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 (утв. Приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14), Комиссия Липецкого УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «КС-Строй» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту объекта: административное здание УФНС России по Липецкой области, расположенное по адресу: г.Липецк, ул.Октябрьская, д.26 (реестровый номер <...>) обоснованной в части доводов 2,4.

2. В действиях заказчика установлены нарушения п.1, п.2 ч.1, ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать, поскольку оно выдано по

итогах рассмотрения жалобы ООО «МОНОЛИТ» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту объекта: административное здание УФНС России по Липецкой области, расположенное по адресу: г.Липецк, ул.Октябрьская, д.26 (от 16.07.2019 по делу №048/06/105-499/2019)

4. Передать материалы должностному лицу Липецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

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