

решение

ИП<...>

Управление строительства и
жилищно-коммунального
хозяйства администрации
Варненского муниципального
района
457200, Челябинская область,
Варненский район, с. Варна,

ул. Советская 135/1, каб.14
stroivarna74@mail.ru

Управление по имущественной
политике и координации
деятельности в сфере
государственных и муниципальных
услуг администрации
Варненского муниципального
района
457200, Челябинская обл., с.
Варна,

пер. Кооперативный, д.31а
umi@varna74.ru

munzakvarna@yandex.ru

АО «Сбербанк - АСТ»
119435, город Москва, Большой
Саввинский переулок, дом 12
строение 9, эт/пом/ком 1/1/2
info@sberbank-ast.ru

ko@sberbank-ast.ru

Комиссии по осуществлению
закупок

РЕШЕНИЕ № 074/06/105-357/2023 (№ 61-ж/2023)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 20 февраля 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 27 февраля 2023 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...>

Членов Комиссии: <...>

<...>

руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 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), рассмотрев жалобу ИП <...> на действия заказчика при проведении электронного аукциона на строительство объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс, расположенный по адресу: Челябинская область, Варненский район, с. Варна, пер. Ленинский, д. 15а» (извещение № 0369300207123000010), в присутствии представителя Управления по имущественной политике и координации деятельности в сфере государственных и муниципальных услуг администрации Варненского муниципального района (далее – уполномоченный орган) <...>, действующей на основании распоряжения от 11.08.2008 № 604-р,

в отсутствие представителей ИП <...> (далее – заявитель), надлежащим образом уведомленного о дате и времени заседания Комиссии, в том числе публично, путем размещения информации в единой информационной системе в сфере закупок на официальном сайте www.zakupki.gov.ru,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 14.02.2023 поступила жалоба заявителя на действия заказчика при проведении электронного аукциона на строительство объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс, расположенный по адресу: Челябинская область, Варненский район, с. Варна, пер. Ленинский, д. 15а» (извещение № 0369300207123000010) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам извещение о проведении электронного аукциона опубликовано заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 03.02.2023.

Начальная (максимальная) цена контракта – 59 839 690,00 рублей.

На момент рассмотрения жалобы контракт по итогам закупки не заключен.

Доводы жалобы заключаются в следующем.

Извещение о закупке содержит в своем составе требования о поставке оборудования, технологически и функционально не связанного с предметом закупки - строительство объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс, расположенный по адресу: Челябинская область, Варненский район, с. Варна, пер. Ленинский, д. 15а».

Заказчик, уполномоченный орган с доводами жалобы не согласился представить письменные пояснения, согласно которым в составе извещения об осуществлении закупки размещена проектно-сметная документация, прошедшая государственную экспертизу, в том числе с учетом поставки необходимого оборудования. Ограничение количества участников закупки не усматривается, аукцион состоялся, запросов о разъяснении положений извещения от участников закупки не поступало.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам,

В силу части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать в виде электронного документа описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

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).

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к выполняемым работам, тем самым реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности осуществления закупки, равного доступа к участию в торгах и недопустимости ограничения числа участников закупки.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении подрядчика. Заказчик в целях удовлетворения собственных нужд, исходя из необходимости достижения результатов и эффективности закупки, самостоятельно определяет и описывает объект закупки при условии, что такие требования не влекут за собой ограничения количества участников закупки.

В соответствии с пунктом 13 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации строительство - создание зданий, строений, сооружений (в том числе на месте сносимых объектов капитального строительства).

Часть 2 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации определяет, что проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой и графической формах и (или) в форме информационной модели и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта.

На основании части 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии с проектной документацией, требованиями градостроительного плана земельного участка, требованиями технических

регламентов и при этом обеспечивать безопасность работ для третьих лиц и окружающей среды, выполнение требований безопасности труда, сохранности объектов культурного наследия.

В соответствии с частью 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Таким образом, не допускается при формировании предмета закупки включать в предмет закупки товары (работы, услуги), функционально и технологически не связанные с товарами (работами, услугами), поставка (выполнение, оказание) которых является предметом закупки.

Для поставки оборудования в целях комплексного оснащения оборудованием от поставщика не требуется специальной правоспособности, в то время как для выполнения строительных работ подрядчик должен быть членом соответствующей саморегулируемой организации в соответствии с градостроительным законодательством. При этом при осуществлении закупок строительных работ заказчик вправе предусмотреть в извещении о закупке необходимость поставки и монтажа оборудования, исключительно неразрывно связанного с объектом строительства. При этом в качестве неразрывно связанного с объектом строительства оборудования следует рассматривать оборудование, поставка и установка которого невозможна впоследствии без изменения предусмотренных проектом конструктивных решений объекта строительства.

С учетом изложенного, принимая во внимание требования Закона о контрактной системе, выполнение работ по строительству, реконструкции и оснащение оборудованием осуществляются на разных рынках, каждый из которых имеет свой круг хозяйствующих субъектов, в связи с чем данные закупки необходимо осуществлять различными процедурами. Указанная позиция антимонопольного органа отражена, в том числе в письме ФАС России от 09.04.2019 № ME/28771/19 и Минпросвещения России от 10.04.2019 № АН-439/09 «О позиции Министерства просвещения Российской Федерации и Федеральной антимонопольной службы по вопросу о необходимости осуществлять закупки работ по строительству объектов общеобразовательных организаций и комплексному оснащению учебным оборудованием указанных организаций различными процедурами».

В извещении о проведении электронного аукциона установлены единые требования к участникам в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, в том числе участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства.

В ходе изучения приложенных к извещению о проведении электронного аукциона документов Комиссия установила, что в смете № 02-01-9зам2 предусмотрена поставка следующего оборудования: шкаф для одежды, для документации, для

медикаментов, стеллаж грузовой, стол письменный, стол журнальный, стол обеденный, стол медицинский, стул офисный, кушетка медицинская смотровая, скамья, ультрафиолетовый излучатель-рециркулятор, холодильник, чайник электрический, печь СВЧ, телевизор, компьютер, принтер, проекционный экран, фен, весы, носилки, вешалка, полочка, диспенсер, кулер и т.д.

Уполномоченный орган, заказчик не представили доказательств, что оборудование, перечисленное в локальной смете, неразрывно связано с объектом строительства. Таким образом, указанные в приложенных к извещению о проведении электронного аукциона сметах строительные работы и поставляемые товары не связаны технологически и функционально, поскольку поставка таких товаров должна осуществляться в качестве следующего за строительством этапа, а не как часть самого этапа работ.

Следует отметить, что положениями статьи 112 Закона о контрактной системе одновременная закупка строительных работ и поставки товаров возможна при следующих условиях: а) часть 55: до 1 января 2024 года Правительство Российской Федерации, высшие исполнительные органы государственной власти субъектов Российской Федерации, местные администрации вправе утвердить перечни объектов капитального строительства, в целях архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта которых применяются особенности осуществления закупок и исполнения контрактов, предусмотренные частями 56 - 63 настоящей статьи; б) часть 56: в случае, предусмотренном частью 55 настоящей статьи, предметом контракта может быть одновременно подготовка проектной документации и (или) выполнение инженерных изысканий, выполнение работ по строительству, реконструкции и (или) капитальному ремонту объекта капитального строительства; в) часть 57: в случае, если проектной документацией объекта капитального строительства предусмотрено оборудование, необходимое для обеспечения эксплуатации такого объекта, предметом указанного в части 56 настоящей статьи контракта наряду с подготовкой проектной документации и (или) выполнением инженерных изысканий, выполнением работ по строительству, реконструкции и (или) капитальному ремонту объекта капитального строительства может являться поставка данного оборудования.

В связи с чем только при наличии одновременно стадии проектирования и выполнения работ возможно включение в контракт поставки оборудования.

Однако согласно данным извещения о проведении электронного аукциона строительные работы необходимо выполнить на основании уже разработанной и прошедшей государственную экспертизу проектно-сметной документации, соответственно, предмет закупки не предусматривает стадию проектирования.

Необходимо отметить, что согласно позиции Верховного Суда Российской Федерации, отраженной в определении от 05.06.2018 № 303-КГ18-6481 по делу № А24-4483/2016 для наличия у заказчика права на объединение в один предмет закупки выполнение работ по строительству и поставки товаров, не относящихся напрямую к выполнению подрядных работ, необходимо условие о выполнении строительных работ «под ключ» - метод строительства, осуществляемый как единый непрерывный комплексный процесс создания готовой строительной продукции, включающий в себя проектирование, выполнение строительных и монтажных работ, включая комплектацию строек технологическим и инженерным

оборудованием, ввод в эксплуатацию. Судами сделан вывод о том, что такие товары, как: шкафы, полки, тумбы, столы письменные, не являются оборудованием, технологически и функционально связанными со строительными работами и поставка которых может осуществляться отдельно.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1, части 2 статьи 33, пункта 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе.

В ходе проведения внеплановой проверки в рамках статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссия установила следующее,

1. В силу части 5 статьи 110.2 Закона о контрактной системе контракт, предметом которого являются строительство и (или) реконструкция объектов капитального строительства, должен содержать условие о поэтапной оплате выполненных подрядчиком работ исходя из объема таких работ и цены контракта.

Согласно части 7 статьи 110.2 Закона о контрактной системе Методики составления сметы контракта, графика оплаты выполненных по контракту работ, графика выполнения строительно-монтажных работ утверждаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

1.1. Приказом Минстроя России от 05.06.2018 № 336/пр утверждена Методика составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ.

График выполнения строительно-монтажных работ (далее - график выполнения работ) должен содержать информацию о сроке начала строительства, реконструкции объекта капитального строительства (далее - объект) (начальный срок), сроке окончания строительства, реконструкции объекта (конечный срок), о сроках завершения отдельных этапов выполнения работ по строительству, реконструкции объекта (промежуточные сроки).

График оплаты выполненных по контракту, предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ (далее - график оплаты выполненных работ), должен содержать информацию о сроках и размере оплаты выполненных строительно-монтажных работ.

Проекты графика выполнения работ и графика оплаты выполненных работ составляются заказчиком одновременно с проектом контракта, являются его приложением и размещаются заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок вместе с документацией об осуществлении закупки, извещением о закупке.

График выполнения работ и график оплаты выполненных работ должны

составляться в табличной форме, состоящей из взаимосвязанных граф, строк и колонок.

Требования к составлению графика выполнения работ и графика оплаты выполненных работ изложены в разделах II, III Методики, утвержденной Приказом Минстроя России от 05.06.2018 № 336/пр.

Так, согласно пункту 2.9 указанной Методики дополнительно под табличной частью графика выполнения работ до полей для подписания его сторонами контракта в графике выполнения работ должны быть отражены даты, не позднее которых должны состояться следующие события:

«2.9.1. подписание сторонами акта о соответствии состояния земельного участка (объекта капитального строительства, подлежащего реконструкции) условиям контракта;

2.9.2. передача подрядчику копии разрешения на строительство, реконструкцию объекта; копии решения собственника имущества о его сносе (при необходимости); копии разрешения на вырубку зеленых и лесных насаждений; копии технических условий и разрешений на временное присоединение объекта к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с проектом организации строительства;

2.9.3. передача подрядчику копий документов, подтверждающих согласование производства отдельных работ, если необходимость такого согласования установлена законодательством Российской Федерации;

2.9.4. подключение объекта к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с техническими условиями, предусмотренными проектной документацией;

2.9.5. подписание акта о соответствии состояния земельного участка условиям контракта при завершении строительства, реконструкции объекта».

Вместе с тем, график производства работ (Приложение № 2 к контракту) не содержит сведений, предусмотренных пунктом 2.9 Методики.

Представитель уполномоченного органа на заседании Комиссии указал, что несмотря на отсутствие данной информации в графике производства работ (Приложение № 2 к контракту), все необходимые сведения включены заказчиком в проект контракта.

Комиссия Челябинского УФАС России, проанализировав положения проекта контракта, сведения в соответствии с пунктом 2.9 Методики в нем не обнаружила, более того, положения пункта 5.2.1 проекта контракта, на которые указал представитель уполномоченного органа, не могут быть приняты во внимание, поскольку из их содержания невозможно сделать однозначного вывода о том, что именно заказчик обязан передать подрядчику в трехдневный срок с момента заключения контракта.

Помимо прочего, проект контракта в нарушение требований законодательства о контрактной системе не содержит графика оплаты выполненных работ.

Таким образом, заказчиком нарушены требования частей 5, 7 статьи 110.2 Закона о контрактной системе, пунктов 1.3, 1.4, 2.9 Методики, утвержденной Приказом Минстроя России от 05.06.2018 № 336/пр.

1.2. Во исполнение части 7 статьи 110.2 Закона о контрактной системе Приказом Минстроя России от 23.12.2019 № 841/пр утверждены Порядок определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги при осуществлении закупок в сфере градостроительной деятельности (за исключением территориального планирования) (далее - Порядок) и Методика составления сметы контракта, предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства».

Из пункта 7 раздела 1 Порядка следует, что результат определения начальной (максимальной) цены контракта оформляется заказчиком в виде протокола. Рекомендуемый образец такого протокола приведен в Приложении № 1 к Порядку.

В пункте 24 раздела 4 Порядка указано, что расчет начальной (максимальной) цены контракта на выполнение подрядных работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства, работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также строительству некапитальных строений и сооружений размещается заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок вместе с документацией об осуществлении закупки. Рекомендуемый образец такого расчета приведен в Приложении № 4 к Порядку.

Пунктом 29 раздела 6 Порядка предусмотрено, что НМЦК на выполнение подрядных работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства, работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также строительству некапитальных строений и сооружений (далее - подрядные работы) осуществляется в виде проекта сметы контракта в пределах НМЦК на выполнение подрядных работ без использования предусмотренных проектной документацией в соответствии с Градостроительным кодексом Российской Федерации сметных нормативов, сведения о которых включены в федеральный реестр сметных нормативов, и сметных цен строительных ресурсов.

Согласно пункту 34 раздела 6 Порядка в проекте сметы контракта указывается наименование, единица измерения, количество (объем) конструктивных решений (элементов), комплексов (видов) работ, цена каждого конструктивного решения (элемента) и (или) комплекса (вида) работ на единицу измерения и с учетом объемов работ, определенные в пределах НМЦК на выполнение подрядных работ, а также цена конструктивных решений (элементов), комплексов (видов) работ (на принятую единицу измерения и всего). Рекомендуемый образец проекта сметы контракта приведен в Приложении № 6 к Порядку.

В извещении о закупке в качестве обоснования начальной (максимальной) цены контракта содержится расчет со ссылкой на проектно-сметную документацию.

Так, в силу пункта 24 раздела 4 Порядка, Приложения № 4 к Порядку расчет начальной (максимальной) цены контракта должен включать в себя, в том числе стоимость работ в ценах на дату утверждения сметной документации; индекс фактической инфляции; стоимость работ в ценах на дату формирования начальной (максимальной) цены контракта; индекс прогнозный инфляции на период выполнения работ; начальная (максимальная) цена контракта с учетом индекса прогнозной инфляции на период выполнения работ и другие данные.

Таким образом, наличие проектно-сметной документации, положенной в обоснование начальной (максимальной) цены контракта, не исключает необходимости формирования расчета с учетом сведений, которые должны быть указаны в соответствии с пунктом 24 раздела 4 Порядка, Приложением № 4 к Порядку.

С учетом изложенного, в нарушение части 7 статьи 110.2 Закона о контрактной системе в извещении о закупке отсутствует расчет начальной (максимальной) цены контракта на выполнение подрядных работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства, работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также строительству некапитальных строений и сооружений, являющийся неотъемлемой частью протокола начальной (максимальной) цены контракта, а также отсутствует проект сметы контракта, которые должны быть составлены в соответствии с пунктом 24 раздела 4, пунктами 29, 34 раздела 6 Порядка, Приложениями № 4,6 к Порядку.

2. В силу части 2 статьи 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, за исключением дочерних обществ такого подрядчика, к исполнению своих обязательств по контракту.

Так, Постановлением Правительства РФ от 15.05.2017 № 570 предусмотрено, что возможные виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства на территории Российской Федерации 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 извещение об осуществлении закупки, документацию о закупке (в случае если Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» предусмотрена документация о закупке).

В нарушение части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе извещение о проведении аукциона не содержит объемов работ по строительству объекта капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по муниципальному контракту, что не соответствует подпункту «а» пункта 2 постановления Правительства РФ от 15.05.2017 № 570.

Кроме того, подпунктом «б» пункта 2 постановления Правительства РФ от 15.05.2017

№ 570 предусмотрено, что 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 25 процентов цены государственного и (или) муниципального контракта.

Однако проект контракта, размещенный в составе извещения об осуществлении закупки, не предусматривает возможность включения в контракт информацию о конкретных видах и объемах работ из числа видов и объемов работ, предусмотренных подпунктом «а» пункта 2 постановления Правительства РФ от 15.05.2017 № 570.

3. В силу пункта 5 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать проект контракта.

Частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 утверждены 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)) (далее – Правила, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042,).

Пунктом 2 Правил, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, предусмотрено, что размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном пунктами 3 - 9 настоящих Правил, в виде фиксированной суммы, в том числе рассчитываемой как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

Согласно пункту 5 Правил, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, 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).

Вместе с тем, в нарушение частей 4, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, проект контракта не содержит ответственности подрядчика, предусмотренной пунктом 5 Правил, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.

4. В силу 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.

Согласно части 6 статьи 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.

Пунктом 5.3.3 проекта контракта предусмотрена обязанность подрядчика привлечь к исполнению настоящего контракта субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, при этом объем работ, к выполнению которых должны быть привлечены такие субподрядчики (соисполнители) должен составить 30 % от цены настоящего контракта, используя собственные материалы, с надлежащим качеством согласно условиям муниципального контракта и в соответствии с проектно-сметной документацией, имеющей положительные заключения ОГАУ «Управление государственной экспертизы проектной документации, проектов документов территориального планирования и инженерных изысканий Челябинской области».

Типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций могут устанавливаться Правительством Российской Федерации (часть 7 статьи 30 Закона о контрактной системе).

В силу части 11 статьи 34 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе установить типовые условия контрактов, подлежащие применению заказчиками при осуществлении закупок.

Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466 утверждены типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Однако проект контракта в нарушение части 11 статьи 34 Закона о контрактной системе не содержит всех условий, предусмотренных Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466.

В связи с допущенными нарушениями в действиях должностного лица усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного главой 7 КоАП РФ.

Исходя из изложенного, информации, представленной заявителем, заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного

регламента 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,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП <...> на действия заказчика при проведении электронного аукциона на строительство объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс, расположенный по адресу: Челябинская область, Варненский район, с. Варна, пер. Ленинский, д. 15а» (извещение № 0369300207123000010) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1, части 2 статьи 33, частей 4, 8, 11 статьи 34, пункта 1 части 2 статьи 42, частей 2, 5, 7 статьи 110.2 Закона о контрактной системе, пунктов 1.3, 1.4, 2.9 Методики, утвержденной Приказом Минстроя России от 05.06.2018 № 336/пр, пункта 5 Правил, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, пункта 24 раздела 4, пунктов 29, 34 раздела 6 Порядка, утвержденного Приказом Минстроя России от 23.12.2019 № 841/пр, подпункта «а» пункта 2 постановления Правительства РФ от 15.05.2017 № 570.

3. Выдать заказчику, уполномоченному органу, оператору электронной площадки, комиссии по осуществлению закупок предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о контрактной системе.

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

<...>

2023-2610