

ООО «Морис»

«.....»

МБУ ДО «Трубчевская детская школа искусств им. А. Вяльцевой»

«.....»

Администрация Трубчевского муниципального района

«.....»

АО «ЕЭТП»

«.....»

Решение по делу № 032/06/64-638/2020 о нарушении требований законодательства РФ о контрактной системе

19 мая 2020 года г. Брянск

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

Заместителя председателя комиссии: «.....»

Членов Комиссии: «.....»

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате и времени рассмотрения жалобы представителей заявителя ООО «Морис», уполномоченного органа Администрация Трубчевского муниципального района, заказчика МБУ ДО «Трубчевская детская школа искусств им. А.Вяльцевой, заявлено ходатайство от 15.05.2020 исх. №77,

рассмотрев жалобу заявителя ООО «Морис» на действия заказчика МБУДО «Трубчевская детская школа искусств им. А.Вяльцевой» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на капитальный ремонт МБУДО "Трубчевская ДШИ им. А.Вяльцевой" по адресу ул. Советская д.61 (корпус №1) № 0127300011720000027 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:

30.04.2020 13:59 в единой информационной системе в сфере закупок размещено

извещение о проведении аукциона на капитальный ремонт МБУДО "Трубчевская ДШИ им. А.Вяльцевой" по адресу ул. Советская д.61 (корпус №1) № 0127300011720000027, а также документация об электронном аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 15199680.96 руб.

Контракт по итогам проведения рассматриваемого электронного аукциона за № 0127300011720000027 на момент рассмотрения жалобы не заключен.

Заявитель считает, что его права и законные интересы нарушены действиями заказчика, поскольку заказчиком в состав документации об электронном аукционе за № 0127300011720000027 включены требования о предоставлении участником закупки во второй части заявки документов, подтверждающих опыт участников закупки, в проекте контракта не предусмотрена условие освобождения подрядчика от уплаты неустойки и штрафов в случае неисполнения обязательств по контракту в связи с распространением COVID-19.

До рассмотрения жалобы по существу в адрес Брянского УФАС России поступили письменные пояснения заказчика от 15.05.2020 их. №80.

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

1. Заказчиком МБУДО «Трубчевская детская школа искусств им. А.Вяльцевой» при осуществлении рассматриваемой закупки не нарушены требования ч. 8.2 ст. 66 Закона о контрактной системе, согласно которым электронные документы (их копии), подтверждающие соответствие участника электронного аукциона дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частями 2 и 2.1 статьи 31 настоящего Федерального закона, не включаются участником такого аукциона в состав второй части заявки. Такие документы (их копии) направляются заказчику оператором электронной площадки с использованием программно-аппаратных средств такой площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона одновременно со вторыми частями заявок на участие в таком аукционе из числа документов (их копий), размещенных в соответствии с частью 13 статьи 24.2 настоящего Федерального закона в реестре участников закупок, аккредитованных на электронной площадке, поскольку заказчиком в документации об электронном аукционе такое требование установлено.

Согласно ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе, Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;

4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

В соответствии с Законом о контрактной системе Правительство Российской Федерации в соответствии с Постановлением «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» № 99 от 04.02.2015 г. устанавливает, что к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, предъявляются дополнительные требования согласно приложению N 1. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложением N 1 к настоящему постановлению.

Предметом осуществляемой закупки является капитальный ремонт МБУДО "Трубчевская ДШИ им. А.Вяльцевой" по адресу ул. Советская д.61 (корпус №1) Начальная (максимальная) цена контракта составляет 15199680.96 рублей.

Таким образом, в соответствии с п. 2 Приложения № 1 Постановления Правительства № 99 от 04.02.2015 года, к участнику закупки должны быть установлены следующие дополнительные требования: наличие за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта). При этом стоимость такого одного исполненного контракта (договора) должна составлять:

не менее 50 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей.

Подтверждающими документами согласно вышеуказанной информации участником закупки должны быть представлены:

-копия исполненного контракта (договора);

-копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона "О бухгалтерском учете", и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

-копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального

строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности). Указанный документ должен быть подписан не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно ч. 12 ст. 24.2 Закона о контрактной системе, в целях обеспечения доступа к участию в проводимых на электронной площадке закупках отдельных видов товаров, работ, услуг, в отношении участников которых Правительством Российской Федерации установлены дополнительные требования в соответствии с частями 2 и 2.1 статьи 31 настоящего Федерального закона, участник закупки, аккредитованный на электронной площадке, направляет оператору этой электронной площадки в отношении каждого такого вида электронные документы (или их копии), предусмотренные перечнем, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 3 статьи 31 настоящего Федерального закона.

Так, при обзоре Комиссией Брянского УФАС России установлено, что п. 22 Информационной таблицы рассматриваемой документации содержит следующую информацию: «Электронные документы (их копии), подтверждающие соответствие участника электронного аукциона ДОПОЛНИТЕЛЬНЫМ ТРЕБОВАНИЯМ, установленным в соответствии с частью 2 статьи 31 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 года №44-ФЗ, не включаются участником такого аукциона в состав второй части заявки. Такие документы (их копии) направляются заказчику оператором электронной площадки с использованием программно-аппаратных средств такой площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 Федерального закона от 05.04.2013 года №44-ФЗ одновременно со вторыми частями заявок на участие в таком аукционе из числа документов (их копий), размещенных в соответствии с частью 13 статьи 24.2 Федерального закона от 05.04.2013 года №44-ФЗ в реестре участников закупок, аккредитованных на электронной площадке»).

Таким образом, довод заявителя о том, что заказчиком установлено требование о предоставлении участником закупки во второй части заявки иных документов и информации, не предусмотренных Законом о контрактной системе, не нашёл своего подтверждения.

2. Заказчиком МБУДО «Трубчевская детская школа искусств им. А.Вяльцевой» при осуществлении рассматриваемой закупки не нарушены требования части 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, согласно которой 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 при установлении в проекте контракта условий об ответственности подрядчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Положениями ст. 34 Закона о контрактной системе и Постановления Правительства Российской Федерации № 1042 от 30.08.2017 года «Об утверждении правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения

поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), о внесении изменений в постановление правительства российской федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления правительства российской федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» (далее - Постановление Правительства Российской Федерации № 1042 от 30.08.2017 года) не предусмотрена обязанность заказчика выделять в проекте контракта в виде отдельного основания освобождение подрядчика от уплаты неустойки и штрафов в случае неисполнения обязательств по контракту в связи с распространением COVID-19.

Условиями проекта контракта (8.1, 8.2, 8.3) предусмотрена возможность освобождения подрядчика от ответственности за полное или частичное неисполнение своих обязательств по Контракту, если их неисполнение явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы. Так: «п. 8.1. Стороны освобождаются от ответственности за полное или частичное неисполнение своих обязательств по Контракту, если их неисполнение явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы. 8.2. Под обстоятельствами непреодолимой силы понимают возникшие после заключения Контракта такие обстоятельства, которые невозможно было предвидеть либо предотвратить любыми доступными мерами и обладающие признаками чрезвычайности и непредотвратимости. К обстоятельствам непреодолимой силы относятся, включая, но, не ограничиваясь, природные явления (пожар, наводнение, землетрясение, другие стихийные бедствия и т.д.), общественные явления (террористический акт, распоряжение компетентных органов власти, запрещающие совершать действия, предусмотренные обязательством и т.д.) при условии, что эти обстоятельства оказывают воздействие на выполнение».

Ссылка Заявителя на ч.65 ст. 112 Закона о контрактной системе не принимается комиссией Брянского УФАС России в виду того, что указанной нормой не предусматривается установление штрафных санкций к подрядчику а, определено условие по соглашению сторон при соблюдении определенных требований изменить срок исполнения контракта, и (или) цену контракта.

3. Заказчиком МБУДО «Трубчевская детская школа искусств им. А.Вяльцевой» при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены требования части 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, согласно которым 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 и положения ч. 8 Постановления Правительства РФ 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)), 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- Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042_, *согласно которым* в случае если в соответствии с частью 6 статьи 30 Федерального закона 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, поскольку заказчиком такое условие не установлено в проекте контракта.

Согласно извещению о закупке и п.4.3.16 проекта контракта подрядчик обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее - субподрядчики, соисполнители) в объеме 20 процентов от цены контракта, следовательно, заказчику надлежало включить в проект контракта условие о гражданско-правовой ответственности подрядчика за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в виде штрафа в размере 5 процентов объема такого привлечения.

4.Заказчиком МБУДО «Трубчевская детская школа искусств им. А.Вяльцевой» нарушены требования п. 7.1 ст. 94 Закона о контрактной системе, согласно которым в случае установления заказчиком требования об обеспечении гарантийных обязательств оформление документа о приемке (за исключением отдельного этапа исполнения контракта) поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги осуществляется *после предоставления* поставщиком (подрядчиком, исполнителем) такого обеспечения в соответствии с настоящим Федеральным законом в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, поскольку заказчиком в проекте контракта не установлено такого требования.

5. Заказчиком МБУДО «Трубчевская детская школа искусств им. А.Вяльцевой» нарушены положения п.1 ч.13 ст. 34 Закона о контрактной системе, согласно которой в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, в том числе с учетом положений части 13 статьи 37 настоящего Федерального закона, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, *а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии с частью 4 статьи 33 настоящего Федерального закона требований к их предоставлению.* В случае, если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса, в контракт включается условие о размере аванса в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа, поскольку заказчиком в проекте контракта установлено обеспечение гарантийных обязательств, однако сроки их предоставления до оформления документа о

приемке в проекте контракта не установлены.

Выявленные в действиях заказчика нарушения 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 «Морис» на действия заказчика МБУДО «Трубчевская детская школа искусств им. А.Вяльцевой» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на капитальный ремонт МБУДО "Трубчевская ДШИ им. А.Вяльцевой" по адресу ул. Советская д.61 (корпус №1) № 0127300011720000027 необоснованной.

2.По итогам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика МБУДО «Трубчевская детская школа искусств им. А.Вяльцевой» нарушение требований ч. 8 ст. 34, п.1 ч. 13 ст.34, ч.7.1 ст. 94 Закона о контрактной системе, ч. 8 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042.

3.Выдать заказчику МБУДО «Трубчевская детская школа искусств им. А.Вяльцевой» предписание об устранении выявленных нарушений требований ч. 8 ст. 34, п.1 ч. 13 ст.34, ч.7.1 ст. 94 Закона о контрактной системе, ч. 8 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042.

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 председателя комиссии «.....»

Члены комиссии «.....»