

РЕШЕНИЕ № 054/06/64-1945/2020

«08» октября 2020 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

- «.....» - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
- «.....» - специалист – эксперт отдела контроля государственного оборонного заказа, член Комиссии;
- «.....» - специалист – эксперт отдела контроля государственного оборонного заказа, член Комиссии;

в присутствии представителей УФСИН России по Омской области: «.....» (по доверенности), «.....»(по доверенности), «.....» (по доверенности), «.....» (по доверенности),

в отсутствие представителей ООО «Сибагротранс», уведомлено надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Сибагротранс» на действия заказчика - УФСИН России по Омской области при проведении электронного аукциона № 0352100004920000050 на выполнение работ по объекту «Реконструкция наружных сетей канализации ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, г. Исилькуль, Омская область» (На бюджетные инвестиции в объекты капитального строительства в рамках государственного оборонного заказа),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Сибагротранс» с жалобой на действия заказчика - УФСИН России по Омской области при проведении электронного аукциона № 0352100004920000050 на выполнение работ по объекту «Реконструкция наружных сетей канализации ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, г. Исилькуль, Омская область» (На бюджетные инвестиции в объекты капитального строительства в рамках государственного оборонного заказа)

Суть жалобы заключается в следующем.

1. Пунктом 8.7 проекта Контракта установлено следующее:«8.7. Общая сумма

начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта». Пунктом 8.8 проекта Контракта установлено следующее: «8.8. Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта».

В соответствии с частью 8 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ 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 02.08.2019г. №21011 были внесены изменения в Постановление Правительства РФ от 30.08.2017г. №1042. В соответствии с изменениями в пункте 11 Правил определения размера штрафа, слова «начисленной неустойки (штрафов, пени)» заменены словами «начисленных штрафов».

Таким образом, по мнению подателя жалобы, Заказчик нарушил требования части 8 статьи 34, части 3 статьи 7 ФЗ №44-ФЗ, что не дает полного представления об условиях исполнения Контракта, ограничивая круг участников закупки.

2. По мнению подателя жалобы, предметом закупки является реконструкция линейного объекта.

В п. 2.1 Приложение № 1 к постановлению Правительства РФ от 4 февраля 2015 г. № 99 установлено дополнительное требование, которое соответствует объекту данной закупки: «2.1. Выполнение работ по строительству, реконструкции линейного объекта, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) для обеспечения федеральных нужд превышает 10 млн. рублей, для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, муниципальных нужд - 5 млн. рублей»

Однако пунктом 2.3 аукционной документации установлено: «2.3. Дополнительные требования к участникам закупки (в соответствии с ч. 2, ч. 2.1 ст. 31 Федерального закона №44-ФЗ) - установлено - наличие за последние 5 лет до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта)».

Таким образом, по мнению подателя жалобы, установленные Заказчиком дополнительные требования, не соответствуют п. 2.1 Приложение № 1 к постановлению Правительства РФ от 4 февраля 2015 г. № 99.

С учетом изложенного, ООО «Сибгротранс» просит признать доводы жалобы обоснованными.

На жалобу ООО «Сибгротранс» от заказчика – УФСИН России по Омской области поступили возражения, следующего содержания.

1. Проект государственного контракта, являющийся неотъемлемой частью документации об электронном аукционе на право заключить государственный контракт на выполнение работ по объекту «Реконструкция наружных сетей канализации ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, г. Исилькуль, Омская область», содержит в себе раздел «Ответственность сторон», который, в том числе, содержит в себе ссылку на Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 № 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. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063", которым определено, что общая сумма начисленных штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта (пункт 11); Общая сумма начисленных штрафов за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта (пункт 12).

Частью 1 ст. 330 ГК РФ определено, что неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Таким образом, штраф является неустойкой, которую обязан оплатить поставщик (исполнитель, подрядчик) государственному заказчику в случае ненадлежащего исполнения, либо неисполнения принятых на себя обязательств.

Участник, имеющий намерение победить в электронном аукционе, при подаче заявки соглашается на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе в полном объеме.

Следовательно, предполагаемый участник закупки, заявляя требование о том, что указание на формальную неточность изложения ответственности за ненадлежащее исполнение своих обязательств, уже на этапе подачи заявок подразумевает ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных документацией об электронном аукционе.

Таким образом, указание в проекте государственного контракта на то, что общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта является опиской и не может ограничивать круг участников закупки. Указав в государственном контракте общее понятие «неустойка» государственный заказчик поставил потенциальных участников в более выгодное положение, ограничив все виды неустойки, подлежащие уплате исполнителем государственному заказчику в размере стоимости государственного контракта.

2. Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.04.2018 № 420 «О

Федеральной целевой программе «Развитие уголовно-исполнительной системы (2018-2026годы)» утвержден перечень объектов капитального строительства, а именно пунктом 209 включена «Реконструкция наружных сетей канализации ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, г. Исилькуль, Омская область».

Согласно технического задания, проектной документации и локально-сметного расчета на этапе исполнения целевой программы в 2020 году установлено «строительство канализационной насосной станции и накопителей», что включает в себя такие виды работ как: подготовительные, монтажные работы, разбивка и восстановление в натуру участка под строительства объекта, земляные работы, строительство КНС (канализационной насосной станции), установка накопительных емкостей.

В соответствии со статьей 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации линейный объект – это линии электропередачи, линии связи, трубопроводы, автомобильные дороги, железнодорожные линии и другие подобные сооружения. ГОСТом 19185-73. «Государственный стандарт Союза ССР. Гидротехника. Основные понятия. Термины и определения" дано определение «канализации», это отведение бытовых, промышленных и ливневых сточных вод. Таким образом, отнести сети канализации к линейным объектам нельзя, по мнению подателя жалобы.

В этой же статье 1 Градостроительного кодекса РФ дается понятие «реконструкция объектов капитального строительства» описывается как – изменение параметров объекта капитального строительства, его частей (высоты, количества этажей, площади, объема), в том числе надстройка, перестройка, расширение объекта капитального строительства, а также замена и (или) восстановление несущих строительных конструкций объекта капитального строительства, за исключением замены отдельных элементов таких конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановления указанных элементов. Поскольку денежные средства доведены по целевой программе на «реконструкцию объекта капитального строительства» Заказчик обязан был установить дополнительное требование предусмотренное пунктом 2, приложения 1 Постановления Правительства № 99 от 04.02.2015.

Таким образом, вид выполнения работ как «Реконструкция наружных сетей канализации ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, г. Исилькуль, Омская область» согласно описанию статьи 1 Градостроительного кодекса РФ, целевой программы, локально-сметного расчета и технического задания не относится к линейному объекту, по мнению заказчика.

Заказчик обращает внимание, что постановлением Правительства от 04.02.2015 № 99 установлены одинаковые дополнительные требования как к объектам капитального строительства, так и к линейным объектам.

УФСИН России по Омской области просит признать жалобу необоснованной.

Изучив предоставленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Установлено, что в п. 8.7 проекта контракта заказчик указал: «Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащие

исполнение поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта».

В соответствии с ч. 11 Постановления Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042 общая сумма начисленных штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Таким образом, заказчик в п. 8.7 проекта контракта указал не действующую редакцию правил определения размера штрафа, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042.

2. Заказчик (УФСИН России по Омской области) в п. 2.3 документации электронного аукциона установил дополнительное требование к участникам закупки (в соответствии с ч. 2, ч. 2.1 ст. 31 Федерального закона № 44-ФЗ) - наличие за последние 5 лет до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции 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.

При рассмотрении жалобы заказчик указал на то, что работы будут производиться в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.04.2018 № 420 «О Федеральной целевой программе «Развитие уголовно-исполнительной системы (2018-2026годы)». Постановлением утвержден перечень объектов капитального строительства, а именно пунктом 209 включена «Реконструкция наружных сетей канализации ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, г. Исилькуль, Омская область».- сметного расчета на этапе исполнения целевой программы в 2020 году установлено «строительство канализационной насосной станции и накопителей», что включает в себя такие виды работ как: подготовительные, монтажные работы, разбивка и восстановление в натуру участка под строительства объекта, земляные работы, строительство КНС (канализационной насосной станции), установка накопительных емкостей.

В соответствии с ГрК РФ линейные объекты - линии электропередачи, линии связи (в том числе линейно-кабельные сооружения), трубопроводы, автомобильные дороги, железнодорожные линии и другие подобные сооружения;

В соответствии с ГрК РФ канализационные сети как разновидность трубопроводных сооружений являются линейными объектами, подлежащими государственной регистрации в качестве объекта недвижимого имущества.

По общему правилу линейные объекты являются недвижимостью, так как они относятся к сооружениям. При этом они должны быть прочно связаны с землей, а их перемещение невозможно без несоразмерного ущерба их назначению (п. 1 ст. 130 ГК, п. 10.1 ст. 1 ГрК РФ). В иных случаях линейные сооружения не будут относиться к недвижимости.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что в соответствии с положительным заключением государственной экспертизы проектно-сметной документации, размещенной в ЕИС выполнение работ по закупке №0352100004920000050, будет относиться к работам по реконструкции линейного объекта.

В соответствии с п. 2.1 приложения 1 к постановлению Правительства Российской Федерации № 99 заказчик УФСИН России по Омской области в документации к электронному аукциону № 0352100004920000050 должен был указать следующие требования: «Наличие за последние 5 лет до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции 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) для обеспечения федеральных нужд превышает 10 млн. рублей».

Таким образом, Комиссией Новосибирского УФАС России установлено нарушение Постановления Правительства Российской Федерации № 99 и п. 2 ч. 5 ст. 66 ФЗ №44-ФЗ.

С учетом изложенного, доводы подателя жалобы признаются обоснованными.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 ФЗ №44-ФЗ внеплановой проверки данного электронного аукциона установлено следующее.

В соответствии с п.11 ч.1 ст.64 ФЗ № 44-ФЗ документация электронного аукциона должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

В соответствии с ч.4 ст.65 ФЗ № 44-ФЗ в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Установлено, что заказчик в п. 1.14 и 1.15 документации электронного аукциона указал следующие дату подачи запроса участником закупки для получения разъяснения положений документации о таком аукционе: в 09.00 час. 30.09.2020г.

Установлено, что дата и время окончания срока подачи запроса на разъяснение 09.00 02.10.2020г. Таким образом, последней датой на подачу запроса о разъяснении положений документации электронного аукциона является 28.09.2020г., и так как на дату разъяснения положений документации об электронном аукционе в соответствии с ч.4 ст.65 ФЗ № 44-ФЗ у заказчика есть два календарных дня, датой окончания предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации электронного аукциона является - 30.09.2020г.

Таким образом, в действиях заказчика усматривается нарушение п. 11 ч. 1 ст. 64, ч. 4 ст. 65 ФЗ № 44-ФЗ.

Руководствуясь ч. 8 ст. 106, п. 1 ч. 15, п.2 ч.22 ст. 99 ФЗ № 44-ФЗ, административным регламентом ФАС России, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Новосибирского УФАС,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сибагротранс» на действия заказчика – УФСИН России по Омской области при проведении электронного аукциона № 0352100004920000050 на выполнение работ по объекту «Реконструкция наружных сетей канализации ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, г. Исилькуль, Омская область» **обоснованной**;
2. Выдать заказчику и аукционной комиссии заказчика предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок;
3. Передать материалы дела ответственному должностному лицу Новосибирского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении виновных должностных лиц заказчика к административной ответственности.

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