

Решение № 05-6/1-218-2016

19 декабря 2016 года
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии:

члены Комиссии:

в присутствии представителей:

- Государственного казенного учреждения Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области» (далее - Заказчик):

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области:

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее - Общество),

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации, пунктами 6.1.9, 7.7-7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 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), и 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 (далее – Регламент), жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 12.12.2016 поступила жалоба Общества, полагающего, что положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Тверской области в Андреапольском, Жарковском, Западнодвинском, Осташковском, Пеновском, Селижаровском, Торопецком районах (извещение от 27.11.2016 № 0136200003616009087) не соответствуют требованиям Закона.

Представители Заказчика согласились с доводами жалобы в части неуказания в проекте контракта штрафных санкций за непредставление Подрядчиком информации о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта, при этом пояснив, что применения таких штрафных санкций возможно в силу требований Закона и пункта 9.1 Проекта контракта, в остальной части считают доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению, представив письменные пояснения по существу жалобы.

Представитель Уполномоченного органа поддержал позицию Заказчика, представив письменные пояснения по существу жалобы.

На дату рассмотрения жалобы контракт Заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее.

27.11.2016 Уполномоченным органом на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru размещены извещение № 0136200003616009087 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Тверской области в Андреапольском, Жарковском, Западнодвинском, Осташковском, Пеновском, Селижаровском, Торопецком районах и документация об электронном аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 106 714 910,00 рублей.

1. В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Согласно пункту 4 статьи 42 Закона заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено Законом. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено Законом, в том числе информация об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с Законом.

В соответствии с частью 5 статьи 30 Закона 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.

На основании части 5 статьи 30 Закона Заказчиком и Уполномоченным органом в извещении о проведении аукциона установлено 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.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 6 статьи 30 Закона условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 статьи 30 Закона, 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 статьи 30 Закона, и включается в отчет, указанный в части 4 статьи 30 Закона. 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.

Во исполнение части 4 статьи 64 Закона Заказчиком и Уполномоченным органом в составе документации об аукционе размещен проект контракта.

Согласно пункту 2.6.2 проекта контракта подрядчик обязан при исполнении Контракта привлекать субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства (социально ориентированных некоммерческих организаций) на основе субподрядного договора. При этом, цена такого договора или общая стоимость таких договоров должна составлять 20 (двадцать) процентов от цены Контракта, установленной в пункте 1.3 Контракта. Срок заключения такого договора или таких договоров не должен быть позднее 30 марта 2017 года.

Таким образом, Заказчиком и Уполномоченным органом соблюдены требования частей 5 и 6 статьи 30 Закона.

В данной части жалоба Общества является необоснованной.

2. Как указано в пункте 1 мотивировочной части настоящего решения, в соответствии с частью 4 статьи 64 Закона к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 23 статьи 34 Закона в случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает

размер, установленный Правительством Российской Федерации, в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

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

Согласно пункту 2 постановления Правительства Российской Федерации от 04.09.2013 № 775 «Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги, при превышении которой в контракте устанавливается обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять заказчику дополнительную информацию» установлен следующий размер начальной (максимальной) цены контракта, при превышении которой в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем 10 процентов цены контракта, при осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд - 100 млн. рублей.

Как указано выше, начальная (максимальная) цена контракта составляет 106 714 910 руб., следовательно, требования части 23 статьи 34 Закона распространяются на данный аукцион.

В соответствии с пунктом 2.6.1 проекта контракта подрядчик при исполнении контракта вправе привлечь к исполнению своего обязательства субподрядные организации; подрядчик обязан уведомить Заказчика о намерении заключить договор субподряда не менее чем за 5 дней до заключения такого договора.

Как пояснили при рассмотрении жалобы Общества представители Заказчика, данный пункт проекта контракта предусматривает обязанность подрядчика предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), вне зависимости от цены контракта или общей цены таких контрактов.

Таким образом, пункт 2.6.1 проекта контракта противоречит требованиям части 23 статьи 34 Закона и пункта 2 постановления Правительства Российской Федерации от 04.09.2013 № 775 «Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги, при превышении которой в контракте устанавливается обязанность поставщика (подрядчика,

исполнителя) предоставлять заказчику дополнительную информацию», которыми предусмотрена обязанность предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), только в тех случаях, когда цена такого договора или общая цена договоров составляет более чем 10 процентов цены контракта; а также противоречит требованиям части 24 статьи 34 Закона в связи с установлением требования об уведомлении Заказчика о намерении заключить договор субподряда не менее чем за 5 дней до заключения такого договора, в то время как часть 24 статьи 34 Закона предусматривает обязанность предоставлять заказчику указанную выше информацию в течение десяти дней с момента заключения им договора с соисполнителем, субподрядчиком.

Таким образом, в данной части жалоба Общества является обоснованной.

3. Довод Общества о том, что в проекте контракта отсутствует положение о штрафных санкциях за непредставление Подрядчиком информации о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком, и цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта, является обоснованным.

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

Между тем, проект контракта не содержит положения, предусмотренного частью 24 статьи 34 Закона – указания об ответственности за непредоставление указанной информации путем взыскания с поставщика (подрядчика, исполнителя) пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены договора, заключенного поставщиком (подрядчиком, исполнителем) с соисполнителем, субподрядчиком в соответствии с частью 24 статьи 34 Закона.

Таким образом, в данной части жалоба Общества является обоснованной.

Вместе с тем, при принятии решения об объеме и характере выдаваемого предписания об устранении нарушений Комиссия Тверского УФАС России исходит из следующего:

- устранение указанного в пункте 2 мотивировочной части настоящего решения нарушения возможно путем выдачи предписания об устранении такого нарушения при заключении контракта;
- неисполнение предусмотренного частью 24 статьи 34 Закона требования (пункт 3 мотивировочной части решения) не препятствует Заказчику применить

установленные данной нормой санкции, поскольку она обязательна к применению в силу самого Закона; кроме того, пункта 9.1 проекта контракта предусматривает, что за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств по контракту стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством.

На основании изложенного и руководствуясь частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» частично обоснованной
2. Признать Государственное казенное учреждение Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области» и Министерство имущественных и земельных отношений Тверской области нарушившими требования частей 24 и 23 статьи 34 и части 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также пункт 2 постановления Правительства Российской Федерации от 04.09.2013 № 775 «Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги, при превышении которой в контракте устанавливается обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять заказчику дополнительную информацию».
3. Выдать Государственному казенному учреждению Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области», Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области, аукционной комиссии и оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 05-6/1-218-2016

об устранении нарушения в сфере закупок

19 декабря 2016 года
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии:

члены Комиссии:

в присутствии представителей:

- Государственного казенного учреждения Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области»:

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области:

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «СТРОЙИНВЕСТ»,

на основании решения от 19.12.2016 по делу № 05-6/1-218-2016 и в соответствии с частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Государственному казенному учреждению Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области»:

1. При заключении контракта по результатам осуществления закупки путем проведения аукциона на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Тверской области в Андреапольском, Жарковском, Западнодвинском, Осташковском, Пеновском, Селижаровском, Торопецком районах (извещение от 27.11.2016 № 0136200003616009087) изложить пункт 2.6.1 контракта в соответствии с требованиями части 23 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и с учетом решения Тверского УФАС России от 19.12.2016 по делу № 05-6/1-218-2016, включив указание об обязанности предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), только в тех случаях, когда цена такого договора или общая цена договоров составляет более чем 10 процентов цены контракта.

2. В течение пяти рабочих дней со дня исполнения предписания представить в Тверское УФАС России информацию об исполнении настоящего предписания с приложением надлежащим образом заверенных копий документов.

Примечание: Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за неисполнение предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. В случае неисполнения предписания Тверское УФАС России вправе обратиться в суд, арбитражный суд с требованием о понуждении совершения действий, соответствующих законодательству Российской Федерации, с заявлением в защиту прав и законных интересов участников размещения заказа.

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