

17 декабря 2018 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере закупок в составе:

(далее – Комиссия), в отсутствии представителей заявителя, заказчика (извещены),

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙРЕСУРС», материалы дела № 7-1/717,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия заказчика - Управления Судебного департамента в Приморском крае при проведении электронного аукциона на проведение работ по реконструкции здания Артемовского городского суда со строительством пристройки (извещение № 0320100020718000150).

По мнению заявителя, пункты 8.4, 8.5 проекта контракта указанной закупки сформированы с нарушением части 5 статьи 34 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), т.к. указаны размеры штрафов для определенного порогового значения цены контракта (при этом цена контракта заказчику не может быть известна до момента заключения контракта):

«8.4. За каждый факт неоказания или ненадлежащего оказания Подрядчиком, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки оказания обязательств (о том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке: процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

8.5. За каждый факт неоказания или ненадлежащего оказания Подрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте, таких обязательств) в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

10000) рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей) (включительно)».

Заявитель в жалобе также указывает на то, что постановлением Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570 с 25 мая введен в действие перечень видов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам. В данном перечне 34 вида работ. Заказчик должен включить в документацию о закупке возможные виды и объемы работ из утвержденного перечня, которые подрядчик должен будет выполнить самостоятельно. Подрядчиком выбирается из предусмотренных документацией видов и объемов работ те, которые он будет выполнять самостоятельно. Определенные по предложению подрядчика виды и объемы работ включаются в государственный и (или) муниципальный контракт.

Однако в аукционной документации закупки № 0320100020718000150 заказчиком не установлен перечень возможных видов и объемов работ из утвержденного перечня, которые подрядчик должен будет выполнить самостоятельно.

В ходе внеплановой проверки, проведенной Хабаровским УФАС России на основании ст. 99 Закона о контрактной системе, установлено следующее.

21.11.2018 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0320100020718000150 о проведении электронного аукциона, а также размещена аукционная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 20 560 015,67 рублей.

Источник финансирования: Федеральный бюджет.

Заказчиком в материалы дела представлен мотивированный отзыв, согласно которому считает доводы жалобы необоснованными

Изучив материалы дела № 7-1/717, Комиссия пришла к следующим выводам.

В Разделе 8 проекта контракта указана следующая ответственность сторон контракта:

8.1. В случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, Подрядчик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней).

8.2. В случае просрочки оказания Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неоказания или ненадлежащего оказания Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, Заказчик направляет Подрядчику требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

8.3. Пени начисляется за каждый день просрочки оказания Подрядчиком обязательства, предусмотренного Контрактом, и устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены Контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Контрактом и фактически оказанных Подрядчиком.

8.4. За каждый факт неоказания или ненадлежащего оказания Подрядчиком, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки оказания обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

8.5. За каждый факт неоказания или ненадлежащего оказания Подрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

8.6. За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

Проанализировав содержание раздела 8 проекта контракта, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации 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), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее – Правила № 1042).

Учитывая, что в пунктах 8.4, 8.5 проекта контракта оговорена ответственность подрядчика, ссылка заявителя на часть 5 статьи 34 Закона о контрактной системе применительно к указанным пунктам проекта контракта является необоснованной, подлежащей отклонению, в связи с чем жалоба в данной части является необоснованной.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что в проекте контракта не указана ответственность заказчика, предусмотренная частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе

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 виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 5 Правил № 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 виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 10 процентов начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 процентов начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 1 процент начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

В нарушение частей 5 и 8 статьи 34 Закона о контрактной системе заказчиком в проекте контракта не указана ответственность за ненадлежащее исполнение сторонами обязательств по контракту при возможном снижении начальной (максимальной) цены контракта, размеры которой в денежном эквиваленте

рассчитываются в соответствии с пунктом 5 Правил № 1042, в связи с чем Комиссия усматривает в действиях заказчика нарушение части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе постановлением Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570 утверждены виды и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства на территории Российской Федерации, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам.

Согласно пункту 2 постановления Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570 (в редакции, действовавшей до 30.11.2018):

а) возможные виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства 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 документацию о закупке;

б) конкретные виды и объемы работ из числа видов и объемов работ, предусмотренных подпунктом «а» настоящего пункта, определенные по предложению подрядчика, с 1 июля 2018 г. 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.

Согласно пункту 3.7 проекта контракта Подрядчик вправе привлечь к выполнению работ других лиц (субподрядчиков).

Согласно перечню работ по закупке № 0320100020718000150, указанному в Техническом задании, все виды указанных работ относятся к видам работ, поименованных в постановлении Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570.

Вместе с тем, в аукционной документации отсутствует перечень работ, которые подрядчик должен выполнить своими силами, что является нарушением части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе, пункта 2 постановления Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570, в связи с чем доводы жалобы в данной части являются обоснованными.

Согласно пункту 7 Правил № 1042 за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту, размер штрафа устанавливается в размере 5 процентов стоимости указанных работ.

Требование пункта 7 Правил № 1042 в проект контракта не внесено, в связи с чем

Комиссия усматривает в действиях заказчика нарушение части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе, а доводы жалобы в данной части обоснованными.

Вместе с тем, Комиссией учтено следующее.

Согласно пункту 3.35 приказа 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» (далее приказ ФАС России от 19.11.2014 № 727/14), в случаях, если при рассмотрении жалобы или проведения внеплановой проверки выявлены нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, Комиссия выдает предписание об устранении допущенных нарушений.

Комиссия вправе не выдавать предписание только в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе, которые не повлияли или не могли повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно п. «а» ч. 2 Приказ № 126н, положения подпунктов 1.1 - 1.3 пункта 1 настоящего приказа не применяются при проведении конкурса, аукциона, запроса котировок, запроса предложений в случаях, если конкурс, аукцион, запрос котировок, запрос предложений признается не состоявшимся в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе «Реконструкция здания Артемовского городского суда со строительством пристройки» (№ извещения 0320100020718000150) от 07.12.2018 аукцион на основании части 16 статьи 66 Закона о контрактной системе признан несостоявшимся, в связи с чем приказ № 126н в данном случае не применим, следовательно, неустановление условий допуска не повлияло и не могло повлиять на результат определения поставщика.

При таких обстоятельствах, на основании пункта 3.35 приказа ФАС России от 19.11.2014 № 727/1 Комиссия приходит к решению предписание заказчику не выдавать, поскольку допущенное им нарушение части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе не повлияло на результаты определения поставщика и не повлекло за собой ограничение конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия заказчика - Управления Судебного департамента в Приморском крае при проведении электронного аукциона на проведение работ по реконструкции здания Артемовского городского суда со строительством пристройки (извещение № 0320100020718000150) частично обоснованной.

2. Признать заказчика - Управление Судебного департамента в Приморском крае нарушившим часть 4 статьи 34, часть 2 статьи 110.2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», пункт 2 постановления Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570.

3. Предписание об устранении нарушений не выдавать, поскольку допущенное нарушение не повлияло на результат электронного аукциона.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его оглашения.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: