

АО «Олимпийский комплекс «Лужники»

Лужники ул., д. 24,

Москва, 119270

ООО «Стройресурс»

Буревестника ул., дом 9А,

г. Нижний Новгород, 603157

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-69/19

по делу № 223ФЗ-69/19 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок

23.01.2019

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Стройресурс» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Олимпийский комплекс «Лужники» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по организации 3 этапа строительства объекта - Многофункционального плавательного центра (извещение № 0473000015318000002) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Стройресурс» (далее — Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Олимпийский комплекс «Лужники» (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по организации 3 этапа строительства объекта - Многофункционального плавательного центра (извещение № 0473000015318000002) (далее — Аукцион, Жалоба).

В соответствии с частью 5 статьи 15 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) при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке (далее — Извещение, Документация), размещенным в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 28.12.2018, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

начальная (максимальная) цена договора — 2 853 842 556 рублей;

дата окончания подачи заявок — 07.02.2019;

дата окончания срока рассмотрения заявок — 08.02.2019;

Как следует из Жалобы, при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе, а именно:

1. Заказчиком ненадлежащим образом установлены размеры штрафов для подрядчика, предусмотренные постановлением Правительства от 30.09.2015 № 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), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, 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 – Правила);

2. Заказчиком в нарушение Закона о контрактной системе указаны условия изменения контракта;

3. Заказчиком в проекте контракта неправомерно установлено условие о подписании контракта в бумажной форме;

4. Заказчиком неправомерно установлено требование к сроку действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации (далее – СРО);

5. Заказчиком в извещении неправомерно не установлено требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, учитывая наличие указанного требования в Документации.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком ненадлежащим образом установлены размеры штрафов для подрядчика, предусмотренные Постановлением Правительства № 1042.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе 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.

Согласно пункту 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.

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 утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации 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)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, 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 – Правила).

В соответствии с пунктом 3 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 Правил):

а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно).

В соответствии с пунктом 5 Правил 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 соответствии с пунктом 6 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) 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:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно).

В соответствии с пунктом 9 Правил 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:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно).

На заседании Комиссии установлено, что согласно пунктам 10.2, 10.4 проекта контракта документации об Аукционе определены следующие размеры штрафов:

- В случае ненадлежащего исполнения Застройщиком обязательств, предусмотренных Договором, за исключением просрочки исполнения обязательств Управляющая компания вправе взыскать с Застройщика штраф в размере:

а) 2,5 процента Цены Договора в случае, если Цена Договора не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента Цены Договора в случае, если Цена Договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процента Цены Договора в случае, если Цена Договора составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента Цены Договора в случае, если Цена Договора превышает 100 млн. рублей.

- За ненадлежащее исполнение Управляющей компанией обязательств, предусмотренных Договором, за исключением просрочки исполнения Управляющей компанией обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Договором, Управляющая компания выплачивает Застройщику штраф в размере:

а) 10 процентов Цены Договора в случае, если Цена Договора не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов Цены Договора в случае, если Цена Договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1 процент Цены Договора в случае, если Цена Договора составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента Цены Договора в случае, если Цена Договора превышает 100 млн. рублей.

Пунктом 10.2 проекта контракта установлено, что в случае ненадлежащего исполнения Застройщиком обязательств, предусмотренных Договором, за исключением просрочки исполнения обязательств Управляющая компания вправе взыскать с Застройщика штраф в размере:

а) 2,5 процента Цены Договора в случае, если Цена Договора не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента Цены Договора в случае, если Цена Договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процента Цены Договора в случае, если Цена Договора составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента Цены Договора в случае, если Цена Договора превышает 100 млн. рублей.

Изучив положения проекта государственного контракта, документации об Аукционе, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком не установлены соответствующие требованиям пунктов 3, 6, 9 Правил размеры штрафов.

Таким образом, действия Заказчика, Уполномоченного органа не установивших надлежащим образом условия об ответственности поставщика, заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных государственным контрактом, нарушают части 5,8 статьи 34 Закона о контрактной системе, и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в нарушение Закона о контрактной системе указаны условия изменения контракта.

Согласно части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе, при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьей 34 Закона о контрактной системе и статьей 95 Закона о контрактной системе.

Согласно подпункту пункту «б» пункта 1 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении допускается в случае если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара.

Пунктом 13.1 проекта государственного контракта Аукционной документации установлено, следующее: «Договор вступает в силу с даты двустороннего подписания (заключения) Договора и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств по настоящему Договору».

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что вышеуказанные условия проекта государственного контракта о дате вступления договора в силу не противоречат требованиям Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу жалобу Заявителя, Заказчиком в проекте контракта неправомерно установлено условие о подписании контракта в бумажной форме.

По мнению Заявителя, в пункте 16.8 проекта государственного контракта документации об Аукционе неправомерно установлено условие о подписании государственного контракта на бумажном носителе.

Согласно части 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 Закона о контрактной системе протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 Закона о контрактной системе, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 Закона о контрактной системе, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Согласно части 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий.

В соответствии с частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры.

В соответствии с частью 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем.

Пунктом 16.8 проекта государственного контракта документации об Аукционе установлено, в том числе следующее: «Настоящий Контракт составлен в двух экземплярах, имеющих одинаковую юридическую силу, по одному экземпляру для каждой из Сторон».

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что в соответствии с положениями документации об Аукционе государственный контракт заключается через функционал Оператора электронной площадки, а также подписывается электронной цифровой подписью в соответствии со статьей 83.2 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии не явился и в составе жалобы не представил доказательств, свидетельствующих, что в проекте государственного контракта документации об Аукционе установлено условие о подписании государственного контракта на бумажном носителе.

4. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно установлено требование к сроку действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации.

Согласно подпункту 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию: документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о контрактной системе, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31.

В соответствии с частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 31 документов и информации, не допускается.

Частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ) установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено ГрК РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 52 ГрК РФ работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства

(главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

Вместе с тем, в соответствии с Федеральным законом от 03.07.2016 № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 01.07.2017 не допускается осуществление предпринимательской деятельности по выполнению инженерных изысканий, по осуществлению архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства на основании выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В соответствии с частью 4 статьи 55.17 ГрК РФ предоставление сведений, содержащихся в реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется по запросам заинтересованных лиц в виде выписок из реестра в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

В соответствии с пунктом 15.1 Документации, участнику в составе заявки необходимо представить выписку из реестра членов саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства по форме, утверждённой Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58, которая выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок, указанного в извещении о проведении электронного аукциона, и в которой указанный уровень ответственности члена саморегулируемой организации составляет не менее цены, предложенной участником.

Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в Документации условие о сроке действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации, которая должна действовать на момент окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, нарушают часть 6 статьи 31 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, на заседании Комиссии представители Заказчика сообщили, что 22.01.2019 в 19:45 в ЕИС размещены изменения в извещение о проведении Аукциона и в документацию об Аукционе, в соответствии с которыми указанное нарушение устранено.

5. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в извещении неправомерно не установлено требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, учитывая наличие указанного

требования в Документации.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона о контрактной системе указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе Заказчик вправе установить требование об отсутствии в предусмотренном Законом о контрактной системе реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

Согласно пункту 15.8 Документации, Заказчиком установлено требование об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

Вместе с тем, указанное требование отсутствует в извещении о проведении Аукциона.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в извещении о проведении Аукциона требования об отсутствии участника закупки в реестре недобросовестных поставщиков нарушают пункт 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При проведении внеплановой проверки Комиссией выявлены следующие нарушения Закона о контрактной системе.

6. В соответствии с частью 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 Закона о контрактной системе.

Согласно части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется

поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии со статьей 190 Гражданского Кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Пунктом 1.1 Приложения № 4 к проекту контракта установлено, что Застройщик производит выплату первоначального платежа, именуемого в дальнейшем - Транш №1, Управляющей компании в размере 10% от Цены Договора, согласованной сторонами в Протоколе согласования договорной цены (Приложение № 3 к Договору), в сумме _____ руб. (_____) руб., в том числе НДС – __% _____ руб. (_____) руб., в течение 5 (пяти) банковских дней с даты заключения (двухстороннего подписания) Договора и выставления Управляющей компанией счета на перечисление первоначального платежа (Транша №1), с последующим удержанием данного платежа в полном объеме в момент проведения окончательного расчета Сторонами.

Пунктом 1.2 приложения № 4 к проекту контракта установлено, что оплата работ по организации дополнительных работ 3 этапа строительства производится Застройщиком в следующем порядке: ежемесячно, не позднее 5 (пяти) банковских дней после подписания Сторонами Общего ежемесячного промежуточного акта выполненных работ и представления Управляющей компанией счета, счета-фактуры, при отсутствии у Застройщика претензий и замечаний по количеству и качеству выполненных работ.

Вместе с тем, понятие «банковский день» не установлено в Законодательстве Российской Федерации.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего надлежащий срок возврата Заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта, и надлежащий срок оплаты оказанных услуг, а именно в отношении исчисления сроков оплаты оказанных услуг, нарушают части 13.1, 27 статьи 34 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. Согласно 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.

В соответствии с частью 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 статьи 30 Закона о контрактной системе, включается в контракты с указанием объема такого

привлечения, установленного в виде процента от цены контракта.

На заседании Комиссии установлено, что согласно извещению о проведении Аукциона, размещенному в ЕИС, подрядчик, не являющийся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, обязан привлечь к исполнению Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

При этом, пунктом 18.1 Документации Заказчиком установлено положение о привлечении к исполнению договора субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций субъектов малого и среднего предпринимательства.

Вместе с тем, проект государственного контракта не содержит сведений в отношении конкретного объема привлечения субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций к исполнению государственного контракта.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика, не установившего надлежащим образом в проекте государственного контракта сведения в отношении конкретного объема привлечения субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций к исполнению государственного контракта нарушают часть 6 статьи 30 Закона о контрактной системе.

8. В соответствии с частью 23 статьи 34 Закона о контрактной системе 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 о контрактной системе 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 ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены договора, заключенного поставщиком (подрядчиком, исполнителем) с соисполнителем, субподрядчиком в соответствии с настоящей частью. Пеня подлежит начислению за каждый день просрочки исполнения такого обязательства.

Вместе с тем, проект контракта не содержит 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.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, ненадлежащим образом

установивших условие об ответственности подрядчика за непредставление информации, указанной в части 23 статьи 34 Закона о контрактной системе, нарушают часть 24 статьи 34 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

9. Согласно части 5 статьи 34 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).

Согласно пункту 10.3 проекта контракта, в случае просрочки исполнения Управляющей компанией обязательств, предусмотренных Договором, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Управляющей компанией обязательств, предусмотренных Договором, Застройщик направляет Управляющей компании требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Управляющей компанией обязательства, предусмотренного Договором, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от Цены Договора, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Договором и фактически исполненных Управляющей компанией, и определяется по формуле $P = (C - B) \times S$ (где C – Цена Договора; B – стоимость фактически исполненного в установленный срок Управляющей компанией обязательства по Договору, определяемая на основании документа о приемке результатов выполнения работ, в том числе отдельных этапов исполнения Договора; S – размер ставки).

Размер ставки определяется по формуле (где R – размер ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени, определяемый с учетом коэффициента K ; DP – количество дней просрочки).

Коэффициент K определяется по формуле $K = DP / DK \times 100\%$ (где DP – количество дней просрочки; DK – срок исполнения обязательства по Договору (количество дней)).

При K , равном 0 - 50 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,01 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При K , равном 50 - 100 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,02 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При K , равном 100 процентам и более, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,03 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего надлежащим образом

условия об ответственности поставщика, заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных государственным контрактом, нарушают часть 5 статьи 34 Закона о контрактной системе, и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройресурс» (ИНН: 7723407496, ОГРН: 1157746808560) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Олимпийский комплекс «Лужники» (ИНН 7704077210, ОГРН 1027700111120) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по организации 3 этапа строительства объекта - Многофункционального плавательного центра (извещение № 0473000015318000002) обоснованной в части ненадлежащего установления размеров штрафов для подрядчика, требования к сроку выписки из СРО, отсутствию в извещении требований к участнику об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков.

- - - Признать в действиях АО «Олимпийский комплекс «Лужники» нарушения части 5, 8 статьи 34, части 6 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63, части 24 статьи 34, часть 6 статьи 30, части 13.1, 27 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».
 - - Выдать АО «Олимпийский комплекс «Лужники» предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 23.01.2019 № 223ФЗ-69/19 для рассмотрения

вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Идентификатор