

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРГАНСКОЙ ОБЛАСТИ

□

640000, г. Курган, ул. М. Горького, 40

тел., факс 8 (3522) 46-39-85

Решение

по делу о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок № 05-02/99-16

22.06.2016 г.

г. Курган

Резолютивная часть решения объявлена 22.06.2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 27.06.2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области (далее - Комиссия Курганского УФАС России)

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙИНВЕСТ» (далее – заявитель, ООО «СТРОЙИНВЕСТ») на действия заказчика в лице Государственного бюджетного учреждения дополнительного образования «Областная специализированная детско – юношеская спортивная школа олимпийского резерва №1» (далее - заказчик, ГБУ ДО «Областная специализированная детско – юношеская спортивная школа олимпийского резерва №1») при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на реконструкция стадиона "Центральный" в г. Кургане (извещение №0343200020916000014), руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Курганское УФАС России поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (вх. №3648 от 16.06.2016) на действия заказчика в лице ГБУ ДО «Областная специализированная детско – юношеская спортивная школа олимпийского резерва №1» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на реконструкция стадиона "Центральный" в г. Кургане (извещение №0343200020916000014).

В жалобе заявитель указал, в п. 7.4 Проекта контракта указано: в случае, если по каким - либо причинам обеспечение исполнения обязательств по Контракту перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Генподрядчиком своих обязательств по контракту, Генподрядчик обязуется в течение 10 (десяти) дней предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнение обязательств по Контракту в соответствии с условиями, которые указаны в настоящем разделе.

Полагает, что из буквального толкования приведенного пункта проекта контракта следует, что он дает заказчику право требовать замены обеспечения в случае, когда обеспечение перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение контракта, то есть действие банковской гарантии должно прекратиться в период исполнения контракта.

У заказчика имеется возможность получения актуальной информации о состоянии банковской гарантии. Кроме того, Законом о контрактной системе не предусмотрено право заказчика требовать замены банковской гарантии на иную форму обеспечения исполнения контракта в случае отзыва лицензии у банка. У заказчика имеется возможность удостовериться в действительности банковской гарантии до заключения муниципального контракта, убедиться, что срок ее действия соответствует пункту 3 статьи 96 Закона о контрактной системе и любое расширительное толкование договора в данном случае считаем недопустимым и возлагающим на участника дополнительную нецелесообразную

обязанность и ответственность.

Указывает, что объем привлечения субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в качестве субподрядчиков (соисполнителей) по контракту должен быть определен в конкретном размере.

При этом в Проекте контракта указано следующее: Генподрядчик обязан привлечь к исполнению Контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (за исключением социально ориентированных некоммерческих организаций, учредителями которых являются Российская Федерация, субъекты Российской Федерации или муниципальные образования) на объем работ, составляющий не менее 30 процентов цены Контракта, указанной в п. 2.1. Контракта.

Указывает, что отсутствие в проекте контракта конкретного значения объема привлечения к его исполнению субподрядчиков из числа СМП и СОНО является нарушением ч. 6 ст. 30 Закона о контрактной системе.

Кроме того, действия Заказчика, не установившего условие отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) нарушают пункт 6.1 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В случае если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер (100 млн. рублей), установленный Правительством Российской Федерации, 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 десять процентов цены контракта.

Полагает, что, не указав данное условие, Заказчик нарушил п. 23 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Представитель заказчика, с доводами о несоответствии п. 7.4 Проекта контракта Закону о контрактной системе, необходимости указания в проекте контракта условия, указанного в п. 23 ст. 34 Закона о контрактной системе, согласился. С доводами об отсутствии в проекте контракта конкретного размера объема привлечения субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в качестве субподрядчиков (соисполнителей), о необходимости установления условия отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) в проекте контракта не согласен.

Руководствуясь административным регламентом по рассмотрению жалоб, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от 19.11.2014 № 727/14, ст.ст. 99, 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссией Курганского УФАС России установлено, что 31.05.2016 г. в единой информационной системе в сфере закупок опубликовано извещение о проведении электронного аукциона на реконструкция стадиона "Центральный" в г. Кургане (извещение №0343200020916000014).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 179 278 400,00 рублей.

Дата начала подачи заявок - 31.05.2016, дата окончания подачи заявок – 17.06.2016.

Заказчиком является ГБУ ДО «Областная специализированная детско – юношеская спортивная школа олимпийского резерва №1».

На момент рассмотрения жалобы комиссией Курганского УФАС контракт не заключен.

В соответствии с п. 7.3 Проекта контракта срок действия обеспечения исполнения контракта **в форме банковской гарантии** – до 31 января 2017г. Срок действия указанного обеспечения может быть прекращен до наступления указанного срока в случае досрочного исполнения Генподрядчиком всех своих обязательств по Контракту.

Согласно п. 7.4 Проекта контракта в случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по Контракту перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Генподрядчиком своих обязательств по контракту, Генподрядчик обязуется в течение 10 (десяти) дней предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения обязательств по Контракту в соответствии с условиями, которые указаны в настоящем разделе.

В соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии **должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.**

В силу ч. 4 ст. 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с

которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Следовательно, обеспечение исполнения указанного контракта установлено в форме банковской гарантии, при этом указывает на потенциальную возможность факта (обеспечение исполнения обязательств по Контракту перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Генподрядчиком своих обязательств по контракту), **который не должен иметь место**, так как в соответствии с ч. 3 ст. 95 Закона о контрактной системе срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Таким образом, Комиссией Курганского УФАС России в действиях Заказчика установлено **нарушение ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе**, выразившегося в неверном установлении срока действия банковской гарантии.

Согласно п. 6.1 Проекта контракта генподрядчик обязан привлечь к исполнению Контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (за исключением социально ориентированных некоммерческих организаций, учредителями которых являются Российская Федерация, субъекты Российской Федерации или муниципальные образования) на объем работ, составляющий **не менее 30 процентов** цены Контракта, указанной в п. 2.1. Контракта.

В соответствии с ч. 5 ст. 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.

Согласно ч. 6 ст. 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 настоящей статьи, 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 настоящей статьи, и включается в отчет, указанный в части 4 настоящей статьи. 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.

Следовательно, проект контракта не содержит конкретного значения объема (в точном цифровом значении) привлечения к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Таким образом, Комиссией Курганского УФАС России в действиях Заказчика установлено **нарушение ч. 6 ст. 30 Закона о контрактной системе**, выразившегося в отсутствии конкретного значения объема привлечения к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

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

При этом частями 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Согласно части 6.1 статьи 34 Закона о контрактной системе в 2015 и 2016 годах в случаях и в порядке, которые определены Правительством Российской Федерации, заказчик предоставляет отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляет списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

В силу п. 1 Постановления Правительства РФ от 14.03.2016 N 190 "О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)" (далее – Постановление № 190) заказчики предоставляют отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляют списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) в случае завершения в полном объеме в 2015 или 2016 годах исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств.

Вместе с тем, положения Закона о контрактной системе в сфере закупок и Постановления Правительства РФ № 190 **не устанавливают обязанность** государственных заказчиков указывать в документации о закупке положения об отсрочке уплаты неустоек.

Таким образом, довод заявителя о наличии в действиях заказчика признаков нарушения ч. 6.1 ст. 34 Закона о контрактной системе не нашел своего подтверждения.

Согласно ч. 23 ст. 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 п. 2 Постановления Правительства РФ от 04.09.2013 г. N 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" установлены следующие размеры начальной (максимальной) цены контракта, при превышении которых 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: 1 млрд. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения федеральных нужд; 100 млн. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд.

Начальная (максимальная) цена указанного контракта (изв. № 0343200020916000014) - 179 278 400,00 рублей.

Таким образом, Комиссией Курганского УФАС России в действиях Заказчика установлено **нарушение ч. 23 ст. 34 Закона о контрактной системе**, выразившегося в не установлении в проекте контракта обязанности 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.

Исследовав предоставленные материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Курганского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» **частично обоснованной**.
2. Признать в действиях заказчика – ГБУ ДО «Областная специализированная детско – юношеская спортивная школа олимпийского резерва №1» **нарушение ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе**, выразившегося в неверном установлении срока действия банковской гарантии.
3. Признать в действиях заказчика – ГБУ ДО «Областная специализированная детско – юношеская спортивная школа олимпийского резерва №1» **нарушение ч. 23 ст. 34 Закона о контрактной системе**, выразившегося в не установлении в проекте контракта обязанности 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.
4. Признать в действиях заказчика – ГБУ ДО «Областная специализированная детско – юношеская спортивная школа олимпийского резерва №1» **нарушение ч. 6 ст. 30 Закона о контрактной системе**, выразившегося в отсутствии конкретного значения объема привлечения к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.
5. Выдать заказчику – ГБУ ДО «Областная специализированная детско – юношеская спортивная школа олимпийского резерва №1» предписание об устранении нарушений **ч. 3 ст. 96, ч. 23 ст. 34, ч. 6 ст. 30** Закона о контрактной системе, путем внесения изменений в проект контракта при его заключении.
6. Передать материалы должностному лицу Курганского УФАС России, уполномоченному решать вопрос о возбуждении административного производства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев

Пожалуйста, подождите