

## РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/31-188/2022

06.09.2022 г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

<...>

<...>

<...>

при участии представителей УФСИН России по Магаданской области – <...> <...><...> (далее - Заказчик), без участия ООО «Контракт» (далее – Заявитель), уведомленного надлежащим образом, рассмотрела жалобу Заявителя на положения извещения Заказчика при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений здания «Гидрохимлаборатория» (реестровый номер извещения [0347100000422000048](#)).

Жалоба подана в установленный пунктом 1 части 2 статьи 105 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) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе Заявитель указывает на то, что Заказчиком не установлено требование к участникам о членстве в СРО, установлении несоответствующих требований к заявкам участников, неверно установленных суммах штрафа (пеней) в проекте контракта.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

#### УСТАНОВИЛА:

1. 24.08.2022 Заказчиком в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений здания «Гидрохимлаборатория» (реестровый номер извещения [0347100000422000048](#)).

Начальная (максимальная) цена контракта – 13 690 841,00 руб.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 01.09.2022 09:00, дата проведения процедуры подачи предложений о цене контракта либо о сумме цен единиц товара, работы, услуги – 01.09.2022, дата подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – 05.09.2022.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений от 01.09.2022 №ЦПА1 на участие в закупке подано 3 заявки участников. Наименьшее предложение о цене контракта сделано участником закупки с идентификационным номером 112515854.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 10.08.2022 №ИЭА1 победителем закупки признан участник закупки с идентификационным номером 112515854.

Контракт на момент рассмотрения жалобы не заключен.

2. Согласно доводу, изложенному в жалобе Заявителя, в Извещении Заказчик не требует у Участника закупки членство в СРО. При этом в закупке Заказчик указывает виды работ, на которые требуются допуски СРО.

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с

частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при применении конкурентных способов, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 4, 5, 18, 30, 42, 49, 54 и 59 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона, заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно абзацу 3 статьи 49 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Предметом рассматриваемой закупки является «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений здания «Гидрохимлаборатория».

Согласно части 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации **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.

Согласно части 2.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации

Федерации Индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, **капитального ремонта объектов капитального строительства**, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров **не превышает десяти миллионов рублей**.

Как установлено ранее, начальная (максимальная) цена контракта составляет 12 967 810,00 рублей. Следовательно, Заказчик обязан установить требование к участникам закупки о членстве в саморегулируемых организациях в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства (далее – СРО).

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что в извещении о проведении электронного аукциона дополнительные требования к участникам закупки о членстве в СРО, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе не установлены.

При этом, в приложении к извещению о проведении закупки – «Требования к содержанию заявки» установлено следующее:

*«Заявка на участие в закупке, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе (при установлении требования о представлении лицензии, допускается представление выписки из реестра лицензий по форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343 «Об утверждении Правил формирования и ведения реестра лицензий и типовой формы выписки из реестра лицензий», которая будет подтверждать представление документа, предусмотренного пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе)».*

Данное требование, установленное Заказчиком в приложении к извещению о закупке - «Требования к содержанию заявки», не соответствует положениям законодательства Российской Федерации, действующим на момент проведения рассматриваемого электронного аукциона.

Рассмотрев документы и пояснения представленные в материалы дела, Комиссия Магаданского УФАС России установила в действиях Заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе. Указанное нарушение образует признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**3.** По мнению Заявителя, Заказчик устанавливает незаконное требование к

содержанию заявки участника, что нарушает ч.1 ст.49 Закона о контрактной системе и может привести к отклонению заявки участника.

В силу части 1 статьи 49 Закона о контрактной системе электронный аукцион начинается с размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки. Заявка на участие в закупке должна содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктами "м" - "п" пункта 1, подпунктами "а" - "в" пункта 2, пунктом 5 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона. Заявка также может содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктом "д" пункта 2 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п.3 ч.1 ст.43 для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должна содержать информацию и документы об участнике закупки, в том числе, предложение участника закупки о цене контракта (за исключением случая, предусмотренного пунктом 4 настоящей части).

Установлено, что в Приложении 4 к извещению «Требования к содержанию, составу заявок» Заказчиком установлены общие требования к заявкам в соответствии с требованиями, установленными в статье 43 Закона о контрактной системе.

Таким образом, Комиссия находит довод Заявителя несостоятельным.

**4.** Согласно доводу жалобы, в проекте контракта аукционной документации Заказчиком установлены требования по уплате штрафов по устаревшему законодательству.

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

Согласно части 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

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) утверждены Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 (далее – Правила).

Указанные Правила определяют размеры штрафов в рамках закупок для государственных и муниципальных нужд.

Пунктом 6 Правил, предусмотрено, что 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 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) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

При этом, в пункте 9.5 проекта контракта (Приложение 2 к извещению о закупке) Заказчиком установлено следующее:

«За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного Контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается в размере 5000 рублей».

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что заказчик при определении размера штрафа исходил из расчета НМЦК, однако не учел тот факт, что цена контракта после проведения аукциона может стать ниже 3 млн. руб.

Комиссия, изучив проект Контракта, приходит к выводу, что действия Заказчика нарушают часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, а также пункт 6 Постановления №1042. Указанные нарушения образуют признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктами 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

## РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Контракт» на положения извещения заказчика – Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Магаданской области при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений здания «Гидрохимлаборатория» (реестровый номер извещения [0347100000422000048](#)) обоснованной в части нарушения п.1 ч.1 ст.31, ч.8 ст.34 Закона о контрактной системе, п.6 Постановления №10742.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение п.1 ч.1 ст.31, ч.8 ст.34 Закона о контрактной системе, п.6 Постановления №10742.

3. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать, в связи с выдачей предписания по делу №049/06/31-187/2022 от 06.09.2022.

4. Материалы дела должностному лицу управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать в связи с передачей материалов по делу №049/06/31-187/2022 от 06.09.2022.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>

<...>

<...>