14 июня 2018 года

г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по контролю в сфере закупок:

председатель Комиссии: <...> – старший государственный инспектор отдела контроля закупок;

члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, кворум соблюден,

на заседании Комиссии 13.06.2018 и 14.06.2018г. в присутствии:

представителя Заказчика – ГУП «Территориальное производственное объединение жилищно-коммунального хозяйства Удмуртской Республики» (далее – Заказчик): <...> (доверенность от 30.01.2017г.);

в отсутствие представителя Заявителя ООО «Перспектива» (далее – Заявитель): уведомлен надлежащим образом (уведомление исх.№ ОП 01-17-07/4003э от 07.06.2018г.);

рассмотрев жалобу ООО «Перспектива» на положения документации о проведении электронного аукциона «Строительство котельной по ул. Кирпичнозаводская, 4б в г. Воткинске Удмуртской Республики» (номер закупки в Единой информационной системе в сфере закупок – 0613200000218000020, далее – Аукцион) и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 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, Закон),

У С Т А Н О В И Л А :

06.06.2018г. в Удмуртское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. №4003э). Заявитель считает, что в пункте 6.5 проекта контракта размеры штрафов не соответствуют требованиям Постановления Правительства РФ от 30.08.2017г. №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 – ПП РФ №1042).

Также Заявитель указывает, что Заказчик не установил ответственность

подрядчика за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по самостоятельному выполнению видов и объемов работ, предусмотренных контрактом.

По мнению Заявителя, Заказчик в нарушение статьи 37 Закона о контрактной системе в пункте 7.2 проекта контракта указал, что контракт заключается только после предоставления подрядчиком обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, считает ее необоснованной, представил в материалы дела письменные пояснения. Также пояснил, что в пункте 6.5 проекта контракта содержится техническая ошибка, так как из ПП РФ №1042 выбраны не те условия для определения размеров штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом. Также пояснил, что условия пункта 7.2 проекта контракта не нарушают статью 37 Закона о контрактной системе, поскольку Закон о контрактной системе не обязывает Заказчика указывать в проекте контракта все антидемпинговые условия в проекте контракта.

Рассмотрев жалобу, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, осуществив в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку, Комиссия Удмуртского УФАС России установила следующее.

22.05.2018г. Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) размещено извещение и документация о проведении Аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 14 531 073,33 рублей.

Дата и время окончания подачи заявок: 07.06.2018г., 10:00

Дата проведения аукциона в электронной форме – 18.06.2018г.

Для участия в Аукционе была подана одна заявка от ООО «Республиканская тепловая компания». Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 08.06.2018г. заявка участника закупки ООО «Республиканская тепловая компания» признана соответствующей. Аукцион признан несостоявшимся.

На дату рассмотрения жалобы, контракт по итогам Аукциона не заключен.

1. Рассмотрев довод жалобы Заявителя относительно размеров штрафов определенных в пункте 6.5 проекта контракта, Комиссия Удмуртского УФАС России считает его обоснованным в связи со следующим.

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

Постановлением Правительства РФ 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 – ПП РФ №1042) установлен порядок определения в контракте размера штрафа в виде фиксированной суммы, начисляемого за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом.

Согласно пункту 3 ПП РФ №1042 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 настоящих 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 пункте 6.5 проекта контракта Заказчик установил следующие условия: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, заключенным по результатам определения Подрядчика в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 3 процента цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно) – _____(_____) руб. _ коп.».

Поскольку в документации об Аукционе не предусмотрено ограничение участия в закупке в отношении субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, следовательно, контракт заключается с любым поставщиком (подрядчиком, исполнителем), при этом размер штрафа, установленный в пункте 6.5 проекта контракта не соответствует требованиям пункта 3 ПП РФ №1042, что является нарушением части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

2. Рассмотрев довод Заявителя в части неустановления Заказчиком в проекте контракта условия об ответственности подрядчика за ненадлежащее исполнение обязательств по самостоятельному выполнению видов и объемов работ, предусмотренных контрактом, Комиссия Удмуртского УФАС России считает его обоснованным в связи со следующим.

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.

Согласно части 7 ПП РФ №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.

В пункте 5.1.12 проекта контракта установлено следующее условие: «Подрядчик обязан выполнять работы по настоящему контракту самостоятельно, без привлечения сторонних исполнителей в объеме не менее 15% от цены контракта _____ (_____) рублей ____ копеек, конкретные виды работ определяются и заполняются в соответствии с Приложением №3 по завершению 1 этапа «Разработка проектной документации и локальных сметных расчетов», (в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570)».

Комиссия Удмуртского УФАС России установила, что в проекте контракта отсутствует условие об ответственности подрядчика (исполнителя) 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, что является нарушением части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе и содержит признаки административного правонарушения предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

3. Рассмотрев довод Заявителя относительно того, что в пункте 7.2 проекта контракта содержится нарушение статьи 37 Закона о контрактной системе, Комиссия Удмуртского УФАС России считает его необоснованным в связи со следующим.

Согласно части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет

пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 статьи 37 Закона, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 статьи 37 Закона.

В соответствии с частью 3 статьи 37 Закона к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)). В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены, по которой участником закупки предложено заключить контракт в соответствии с частью 2 статьи 37 Закона.

В силу части 6 статьи 37 Закона обеспечение, указанное в частях 1 и 2 статьи 37 Закона, предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения. Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае уклонение участника закупки от заключения контракта оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников закупки не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В пункте 12.4 части 1 «Информационные карты Документации об электронном аукционе» Заказчик установил следующее условие: «В случае если участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, указанной в пункте 1.9 Информационных карт Документации об электронном аукционе, контракт заключается только после соблюдения таким участником антидемпинговых мер, предусмотренных статьей 37 Федерального закона № 44-ФЗ».

Таким образом, документация об Аукционе содержит условие о соблюдении антидемпинговых мер при заключении контракта, установленное в соответствии со статьей 37 Закона о контрактной системе, что не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

4. При проведении внеплановой проверки в действиях Заказчика кроме вышеуказанных нарушений также установлено наличие нарушений пункта 2 части 1 статьи 64, части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе, что отражено в решении по делу АШ 07-06/2018-166 3 в рамках рассмотрения жалобы ООО «Стройцентр» на эту же закупку, в связи с чем Заказчику выдано предписание об устранении выявленных нарушений путем внесения изменений в документацию об Аукционе.

На этом основании Комиссия Удмуртского УФАС России предписание об устранении выявленных нарушений повторно не выдает, а также материалы дела в отношении тех же нарушений для решения вопроса о привлечении к административной ответственности не передает.

На основании изложенного и, руководствуясь частями 1, 3, 4 статьи 105, частью 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе Комиссия Удмуртского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Перспектива» на положения документации о проведении электронного аукциона «Строительство котельной по ул. Кирпичнозаводская, 4б в г. Воткинске Удмуртской Республики» (номер закупки в Единой информационной системе в сфере закупок – 0613200000218000020), обоснованной в части установления размеров штрафа за факт неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных проектом контракта, несоответствующих требованиям ПП РФ от 30.08.2017г. №1042, а также в части неустановления размера штрафа 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.

2. Предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику - ГУП «Территориальное производственное объединение жилищно-коммунального хозяйства Удмуртской Республики» не выдавать.

3. Материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о привлечении должностного лица ГУП «Территориальное производственное объединение жилищно-коммунального хозяйства Удмуртской Республики» к административной ответственности по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ не передавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев в Арбитражный суд Удмуртской Республики.

Председатель Комиссии:

_____ <...>

Члены Комиссии:

_____ <...>

_____ <...>