

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ по Владимирской области

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 33-49-78, 43-10-25
e-mail: to33@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ по делу о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок № 033/06/33-1031/2019

15 октября 2019 года

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 15.10.2019

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

на основании части 8 статьи 106 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 в сфере закупок) и 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, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - административный регламент) рассмотрела жалобу ООО «СК Крепость» на положение документации при проведении электронного аукциона на строительство объекта: «средняя школа на 550 учащихся в микрорайоне № 1 г. Кольчугино», расположенного по адресу: Владимирская обл., г. Кольчугино, ул. Шмелева, д.6 (Закупка № 0128200000119006257) в присутствии представителя заказчика муниципального казённого учреждения «Управление районного хозяйства»: (доверенность от 14.10.2019 №19), (доверенность от 03.09.2019 №18), в присутствии представителя уполномоченного органа - департамента имущественных и земельных отношений Администрации Владимирской области (доверенность от 02.07.2019 №76).

Заявитель, уведомленный о времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя не обеспечил.

14.10.2019 в соответствии с пунктом 3.32 Административного регламента и частью 3 статьи 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок в рамках рассмотрения дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок Комиссией объявлен перерыв до 15.10.2019

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/33-1031/2019 Комиссия

УСТАНОВИЛА:

08 октября 2019г. во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «СК Крепость» (далее – заявитель, общество) на положение документации при проведении электронного аукциона на строительство объекта: «средняя школа на 550 учащихся в микрорайоне № 1 г. Кольчугино», расположенного по адресу: Владимирская обл., г. Кольчугино, ул. Шмелева, д.6 (Закупка № 0128200000119006257).

В своей жалобе заявитель указывает, что Заказчик, в проекте контракта, приложенном в составе аукционной документации, отсутствует Пункт 5 Правил определения размера штрафа, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 г. №1042.

В проекте контракта отсутствует условие, предусмотренное п. 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В контракте отсутствует обязательство, предусмотренное частью 30 статьи 34 Федерального закона №44-ФЗ.

В п. 11.7 проекта контракта установлена ответственность «За неисполнение Подрядчиком условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций устанавливается штраф в размере _____ рублей (5 процентов объема такого привлечения, установленного контрактом)». Включение ответственности, предусмотренной п. 11.7 проекта контракта неправомерно.

Исходя из изложенного, общество просит приостановить процедуру закупки с извещением №0128200000119006257, провести внеплановую проверку, обязать внести соответствующие изменения в документацию об аукционе, продлить срок подачи заявок, привлечь к ответственности виновных лиц.

Представители Заказчика сообщают следующее, что порядок штрафов, установленный пунктом 5 Правил определения размера штрафа, указан Заказчиком в пункте 11.5 раздела 11 «Ответственность сторон» проекта контракта.

Условие, предусмотренное пунктом 9 части 1 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ, установлено Заказчиком в пункте 14.2.4 раздела 14 «Изменение и расторжение контракта» проекта контракта.

Обязательство, предусмотренное частью 30 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ, установлено Заказчиком в пунктах 12.8 и 12.10 раздела 12 «Обеспечение исполнения контракта и гарантийных обязательств».

В соответствии с проектом контракта, представленным Заказчиком, Подрядчик вправе привлечь для выполнения работ (части работ) субподрядные организации, подрядчиков, относящихся к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям (пункт 9.1.9 раздела 9 «Права и обязанности сторон» проекта контракта, пункт 8.2 приложения № 1 к муниципальному контракту).

Таким образом, в пункте 11.7 раздела «Ответственность сторон» проекта контракта Заказчиком правомерно указан размер штрафа за неисполнение Подрядчиком условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Исходя из вышеизложенного, заказчик считает, что нарушений законодательства при проведении электронного аукциона (№ 0128200000119006257) не допущено, а жалоба ООО «СК Крепость» удовлетворению не подлежит.

Уполномоченный орган пояснил, что нарушений законодательства при проведении электронного аукциона (№ 0128200000119006257) не допущено, а жалоба ООО «СК Крепость» удовлетворению не подлежит.

Заслушав мнения сторон, изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Владимирского УФАС России пришла к следующим выводам.

20.08.2019 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок было размещено извещение № 0128200000119006257 о проведении электронного аукциона на строительство объекта: «средняя школа на 550 учащихся в микрорайоне № 1 г. Кольчугино», расположенного по адресу: Владимирская обл., г. Кольчугино, ул. Шмелева, д.6

Начальная (максимальная) цена контракта: 90 521 709,78 рублей.

На участие в Аукционе подано 1 заявка от участников закупки.

Аукционная документация утверждена Заказчиком.

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

В соответствии с пунктом 5 «Правил определения размера штрафа», утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 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 следующем порядке:

а) в случае, если цена контракта не превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

б) в случае, если цена контракта превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

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

При анализе проекта контракта документации электронного аукциона Комиссия установила, что данное требование заказчиком не установлено. Тем самым заказчиком нарушены требования Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 23 статьи 68 Закона о контрактной системе в случае, если при проведении электронного аукциона цена контракта снижена до половины процента начальной (максимальной) цены контракта или ниже, такой аукцион проводится на право заключить контракт. При этом такой аукцион проводится путем повышения цены контракта исходя из положений настоящего Федерального закона о порядке проведения такого аукциона с учетом следующих особенностей:

1) такой аукцион в соответствии с настоящей частью проводится до достижения цены контракта не более чем сто миллионов рублей;

2) участник такого аукциона не вправе подавать предложения о цене контракта выше максимальной суммы сделки для этого участника, указанной в решении об одобрении или о совершении по результатам такого аукциона сделок от имени участника закупки;

3) размер обеспечения исполнения контракта рассчитывается исходя из начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении о проведении такого аукциона;

4) "шаг аукциона" составляет до 5 процентов цены контракта, указанной в пункте 1 настоящей части.

При дальнейшем анализе документации электронного аукциона Комиссия установила следующее.

В соответствии с протоколом № 0128200000119006257- рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 10.10.2019 контракт заключается с ООО «Мастер» с предложением о цене контракта 90 521 709,78 руб.

В связи с тем, что цена контракта не снижена до половины процента начальной (максимальной) цены контракта, положения пункта 5 «Правил определения размера штрафа», утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 не будут распространяться на указанный контракт, Комиссия не считает необходимым выдавать предписание.

Также Комиссия Владимирского УФАС России отмечает, что в соответствии с п. 3.35 Регламента ФАС 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).

Из жалобы Заявителя следует, что в проекте контракта отсутствует условие, предусмотренное п. 9 ч.1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 9 ч.1 ст. 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях: если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении. При этом в случае, если обеспечение исполнения контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное настоящим пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом, предоставления подрядчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта.

В п. 14.2.4 проекта контракта документации об Аукционе указано: Если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству объекта капитального строительства, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении. При этом в случае, если обеспечение исполнение контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное настоящим пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом, предоставления подрядчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта.

Следовательно п. 14.2.4 проекта контракта документации об Аукционе не противоречит требованиям Закона о контрактной системе, в связи с чем довод жалобы не находит своего подтверждения.

Из жалобы Заявителя следует, что Заказчиком в документации об Аукционе установлено требование об обеспечении исполнения контракта, при этом в проекте контракта отсутствует условие, предусмотренное ч. 30 ст. 34 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 30 ст. 34 Закона о контрактной системе если заказчиком в соответствии с частью 1 статьи 96 настоящего Федерального закона установлено требование обеспечения исполнения контракта, в контракт включается обязательство поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, лицензии на осуществление банковских операций предоставить новое обеспечение исполнения контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение. Размер такого обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 настоящего Федерального закона. За каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного настоящей частью, начисляется пеня в размере, определенном в порядке, установленном в соответствии с частью 7 настоящей статьи.

В п. 12.8. проекта контракта документации установлено следующее: В случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по Контракту перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком своих обязательств по Контракту, Подрядчик 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 п. 12.10. проекта контракта документации установлено следующее: В ходе исполнения контракта Подрядчик вправе изменить способ обеспечения исполнения контракта и (или) предоставить заказчику взамен ранее предоставленного обеспечения контракта новое обеспечение исполнения контракта, размер которого может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7.2 и 7.3 статьи 96 Федерального закона № 44-ФЗ. Подрядчик вправе изменить способ обеспечения гарантийных обязательств и (или) предоставить заказчику взамен ранее предоставленного обеспечения гарантийных обязательств новое обеспечение гарантийных обязательств.

В случае предоставления Подрядчиком банковской гарантии в качестве способа обеспечения исполнения контракта, обеспечения гарантийных обязательств, срок ее действия должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств (которые должны быть ею обеспечены) не менее чем на 1 (один) месяц.

Таким образом, проект контракта документации об Аукционе не противоречит требованиям Закона о контрактной системе, в связи с чем довод жалобы не находит своего подтверждения.

Из жалобы Заявителя следует, что Заказчиком в документации об Аукционе установлено обязательство подрядчика привлечь к исполнению контракта субподрядчиков из числа СМП и СОНО.

В соответствии с частью 5 статьи 30 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Частью 7 статьи 30 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466 утверждены типовые условия контрактов, предусматривающие привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее – Постановление № 1466).

Согласно пункту 1 Постановления № 1466 подрядчик обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее - субподрядчики, соисполнители) в объеме _____ процентов от цены контракта (объем привлечения устанавливается заказчиком в виде фиксированных процентов и должен составлять не менее 5 процентов от цены контракта).

В соответствии с проектом контракта, представленным Заказчиком, Подрядчик вправе привлечь для выполнения работ (части работ) субподрядные организации, подрядчиков, относящихся к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям (пункт 9.1.9 раздела 9 «Права и обязанности сторон» проекта контракта, пункта 8.2 приложения № 1 к муниципальному контракту).

Таким образом, в пункте 11.7 раздела «Ответственность сторон» проекта контракта Заказчиком правомерно указан размер штрафа за неисполнение Подрядчиком условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что положения проекта контракта соответствуют типовым условиям контракта, утвержденным Постановлением № 1466 и не противоречат положениям Федерального закона № 44-ФЗ, что свидетельствует о необоснованности довода заявителя жалобы.

Таким образом, рассмотрев материалы дела, проанализировав требования положений Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС установила, что выявленные в ходе рассмотрения дела нарушения не повлияли на результаты определения поставщика, а также пришла к выводу о нецелесообразности выдачи заказчику предписания.

На основании изложенного, руководствуясь частями 8 статьи 106, пунктом 3 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СК Крепость» на положение документации при проведении электронного аукциона на строительство объекта: «средняя школа на 550 учащихся в микрорайоне № 1 г. Кольчугино», расположенного по адресу: Владимирская обл., г. Кольчугино, ул. Шмелева, д.6 (Закупка № 0128200000119006257) частично обоснованной.

2. Признать заказчика - муниципального казённого учреждения «Управление районного хозяйства» нарушившим требования части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок (санкция за данное нарушение предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ).

3. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок в отношении заказчика, аукционной комиссии, оператора электронной площадки не выдавать, так как допущенные нарушения не повлияли на результаты закупки.

4. Передать материалы настоящего дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок уполномоченному должностному лицу Владимирского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении виновных лиц.

Настоящее решение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента вынесения.