



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Архангельской области**

ул. К. Либкнехта, 2, г. Архангельск, 163000
Тел.: (8182) 20-73-21, факс: (8182) 21-54-45
e-mail: to29@fas.gov.ru

№ 04-05/4415
На № _____ от _____

Дело № 231мз-19
029/06/64-423/2019

Заказчик :

**МБУК «Районный культурный центр»
муниципального образования
«Красноборский муниципальный район»
Архангельской области**
165430, Архангельская область,
Красноборский район, село Красноборск,
улица Гагарина, 42
E-mail: mbukrkc@mail.ru

Уполномоченный орган :

**Администрация муниципального
образования «Красноборский
муниципальный район»**
165430, Архангельская область, с.
Красноборск, ул. Гагарина, д. 7а, каб. 40.
E-mail: econkrasn@mail.ru

Оператор электронной площадки:

ЗАО «Сбербанк-АСТ»
119435, г. Москва, Большой Саввинский
переулок, д. 12, стр. 9
E-mail: ko@sberbank-ast.ru

Заявитель:

ООО "СТРОЙРЕСУРС"
603157, Нижний Новгород,
ул.Буревестника, 9А, П8
E-mail: s-res52@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

02 сентября 2019 года

г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Короткова И.Ю. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок,

Члены комиссии:

Чирова Л.А. Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,
Толстова А.А. Специалист-эксперт отдела контроля закупок,

на основании пункта 1 части 15 статьи 99, статьи 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

в присутствии представителей от:

Уполномоченного органа: Корнеева В.А. (доверенность от 13.08.2019 № б/н), Ворончихиной С.И. (доверенность от 13.08.2019 № б/н).

Заказчик, Заявитель уведомлены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своих представителей не направили. Заказчик заявил ходатайство о рассмотрении жалобы без его участия.

УСТАНОВИЛА:

26 августа 2019 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступила жалоба ООО "СТРОЙРЕСУРС" (далее – Заявитель) на действия заказчика – МБУК «Районный культурный центр» муниципального образования «Красноборский муниципальный район» Архангельской области (далее – Заказчик), Уполномоченного органа – Администрации муниципального образования «Красноборский муниципальный район» (далее – Уполномоченный орган), при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на капитальный ремонт здания муниципального бюджетного учреждения культуры «Районный культурный центр» муниципального образования «Красноборский муниципальный район» Архангельской области (извещение № 0124300016619000065).

Содержание жалобы:

Заявитель обжалует действия Заказчика, Уполномоченного органа в связи с утверждением документации об аукционе несоответствующей ФЗ «О контрактной системе».

Заказчик, Уполномоченный орган не согласны с доводами Заявителя по основаниям, изложенными в объяснениях по жалобе от 29.08.2019 №011-14/117.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу и провела на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

08.08.2019 Уполномоченным органом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0124300016619000065 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения муниципального контракта на капитальный ремонт здания муниципального бюджетного учреждения культуры «Районный культурный центр» муниципального образования «Красноборский муниципальный район» Архангельской области (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена муниципального контракта – 17 572 700,00 рублей.

Оператор электронной площадки – ЗАО «Сбербанк-АСТ».

13.08.2019, 16.08.2019 внесены изменения в извещение и в документацию об аукционе.

1. Заявитель в жалобе указал на то, что Заказчик в проекте контракта прописал ответственность сторон лишь со ссылкой на Постановление Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042.

В соответствии с частью 4 статьи 34 ФЗ «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 ФЗ «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). Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки

исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В силу части 8 статьи 34 ФЗ «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).

Пунктом 7.4 проекта контракта определено, что «Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом. Размер штрафа устанавливается в соответствии с Правилами 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, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 года № 1042 (далее – Правила), в виде фиксированной суммы в размере _____».

Пунктом 7.7 проекта контракта установлено, что «Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом. Размер штрафа устанавливается в соответствии с Правилами в виде фиксированной суммы в размере _____».

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что в разделе «Ответственность сторон» в проекте контракта пункты 7.4 и 7.7, содержат слова «в виде фиксированной суммы», в то время как Федеральным законом от 01.05.2019 № 71-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» внесены изменения в части 5, 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» в части исключения слов «в виде фиксированной суммы».

Согласно пункту 4 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 ФЗ «О контрактной системе», за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе, гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в размере 1 процента цены контракта (этапа), но не более 5 тыс. рублей и не менее 1 тыс. рублей.

Документацией об аукционе установлено ограничение в части допуска к участию в закупке только субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций.

Пунктом 6 Правил установлено, 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 виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 1 000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 10 000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 100 000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

При изучении проекта контракта установлено, что Заказчиком в разделе 7 проекта контракта не установлено условие об ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения.

На основании вышеизложенного, Комиссия Архангельского УФАС России считает, что Заказчик нарушил требования частей 4, 5, 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» и пункты 4, 6 Правил.

2. Заявитель в жалобе указал на то, что в проекте контракта установлен срок оплаты за выполненные работы "в течение 30 рабочих дней", в нарушение части 8 статьи 30 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с частью 13.1 статьи 34 ФЗ «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 ФЗ «О контрактной системе», за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, случая, указанного в части 8 статьи 30 ФЗ «О контрактной системе».

Согласно части 8 статьи 30 ФЗ «О контрактной системе» в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с частью 3 данной статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией (СМП или СОНО), включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение пятнадцати рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 ФЗ «О контрактной системе».

В пункте 4.2 проекта контракта установлено следующее условие: «Авансовый платеж не предусмотрен. Оплата выполненных Подрядчиком работ производится за фактически выполненные работы на основании подтверждающих документов (акт о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справка о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3)), в течение 30 рабочих дней после подписания Заказчиком данных документов и выставления Подрядчиком счетов (счетов-фактур)».

Вместе, в извещении о проведении ЭА установлено следующее ограничение: «К участию в закупке допускаются только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации».

Таким образом, в проекте контракта условие об оплате заказчиком выполненной работы установлено в нарушение части 8 статьи 30 ФЗ «О контрактной системе».

3. Заявитель в жалобе указал на неправомерное применения и при расчете неустойки ставки рефинансирования Центрального Банка Российской Федерации вместо ключевой ставки Банка России.

В соответствии с частью 4 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В силу части 5 статьи 34 ФЗ «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). Пени 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 ключевой ставки 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

На основании части 7 названной статьи пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

Раздел 7 «Ответственность сторон» проекта контракта содержит условие об ответственности сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом пунктами 7.3 и 7.6 проекта контракта устанавливается ответственность заказчика и поставщика в виде пени:

«Пени начисляется за каждый день просрочки исполнения Заказчиком обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы».

«Пени начисляется за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается в соответствии с Правилами в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены Контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Контрактом и фактически исполненных Подрядчиком».

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что Федеральным законом от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» был изменен порядок определения размера пени, которая должна быть уплачена заказчиком и поставщиком в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. С 01.07.2018 при расчете размера пени используется ключевая ставка Центрального банка Российской Федерации.

Таким образом, заказчиком были нарушены формальные требования частей 5 и 7 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия Архангельского УФАС России, проведя внеплановую проверку закупки установила следующее.

Согласно части 3 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе» документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 указанной статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 ФЗ «О контрактной системе».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 ФЗ «О контрактной системе» при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе, о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

К таким требованиям относится, в частности, требование к участнику закупки о наличии разрешительных документов (например, выписка из реестра членов саморегулируемой организации, выданная саморегулируемой организацией).

В соответствии с частью 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 указанной 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.

Таким образом, участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, подтверждением чего, в соответствии с нормами Градостроительного кодекса Российской Федерации, является действующая в течение одного месяца с даты выдачи саморегулируемой организацией выписка из реестра членов саморегулируемой организации.

Из документации об аукционе следует, что объектом закупки является выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства.

Однако требование к участникам закупки о предоставлении в составе заявки действующей выписки из реестра членов саморегулируемой организации заказчиком не установлено, что является нарушением части 3 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе».

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 26.08.2019 №0124300016619000065-1, заявка участника закупки ООО «Мир профиля» «соответствует требованиям Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ и документации об аукционе в электронной форме».

При этом Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что в составе заявки ООО «Мир профиля» приложена выписка из реестра членов саморегулируемой организации Ассоциация «СРО «ДОС» от 22.08.2019, выданная ООО «МИР профиля».

Часть 27 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» гласит, что «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 том числе части этих денежных средств в случае уменьшения размера обеспечения исполнения контракта в соответствии с частями 7, 7.1 и 7.2 статьи 96

настоящего Федерального закона. При этом срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) таких денежных средств не должен превышать тридцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, а в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 настоящего Федерального закона, такой срок не должен превышать пятнадцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом».

Пунктом 11.2 проекта контракта определено, что «Денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения Контракта, в том числе часть этих денежных средств случае уменьшения размера обеспечения исполнения Контракта в соответствии с частями 7, 7.1, и 7.2 статьи 96 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», возвращаются Подрядчику в течение 30 (тридцати) дней с даты исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом. Денежные средства возвращаются по реквизитам, указанным Подрядчиком в письменном требовании».

Таким образом, Комиссия Архангельского УФАС России пришла к выводу, что Заказчиком допущены нарушения части 27 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

Руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "СТРОЙРЕСУРС" обоснованной.
2. Признать Заказчика - МБУК «Районный культурный центр» муниципального образования «Красноборский муниципальный район» Архангельской области, нарушившим часть 8 статьи 30, части 4, 5, 7, 8, 27 статьи 34, часть 3 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе» и пункт 4, 6 Правил.
3. Заказчику, оператору электронной площадки - ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее – Оператор электронной площадки) выдать предписание об устранении выявленных нарушений ФЗ «О контрактной системе».
4. Передать материалы дела должностному лицу Архангельского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Примечание. Согласно части 9 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

И.Ю. Короткова

Члены Комиссии

Л.А. Чирова

А.А. Толстова

