

РЕШЕНИЕ

по делу №04-30/90-2018

06.07.2018г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с участием представителя мэрии города Магадана – D (дов. №147 от 06.07.2018г.), представителей Департамента САТЭК мэрии города Магадана – V (дов. №146 от 06.07.2018г.), W (дов. №145 от 06.07.2018), без участия представителей заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Перспектива» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона «Строительство объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном с ванной 25х8,5м, расположенный по адресу: Магаданская область, г. Магадан, ул. Октябрьская» на 2018-2020 годы» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный ч.4 ст.105 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) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на нарушения заказчиком при составлении аукционной документации требований Закона о контрактной системе.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь ч.15 ст.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. 13.06.2018г. заказчиком – Департаментом САТЭК мэрии города Магадана в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Строительство объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном с ванной 25х8,5м, расположенный по адресу: Магаданская область, г. Магадан, ул. Октябрьская» на 2018-2020 годы» (реестровый номер <...>). Начальная (максимальная) цена контракта **283 757 250,00** рублей.

Согласно извещению о проведении аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 02.07.2018 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 06.07.2018; дата проведения аукциона – 09.07.2018.

2. По мнению заявителя, заказчиком в аукционной документации не установлены виды и объемы работ, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному контракту.

Согласно части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

Постановлением Правительства РФ от 15.05.2017 № 570 установлен перечень видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам (далее - Постановление № 570).

В перечне 34 вида работ. Заказчик должен включить в документацию о закупке возможные виды и объемы работ из утвержденного перечня, которые подрядчик должен будет выполнить самостоятельно.

Подрядчиком выбирается из предусмотренных документацией видов и объемов работ те, которые он будет выполнять самостоятельно. Определенные по предложению подрядчика виды и объемы работ включаются в государственный и (или) муниципальный контракт. Эти конкретные виды работ в совокупном стоимостном выражении должны составлять:

- не менее 15% цены государственного и (или) муниципального контракта
- с 25 мая и до 1 июля 2018 г.;

- не менее 25% цены государственного и (или) муниципального контракта
- с 1 июля 2018 г.

В п.13 Приложения к техническому заданию «Требования выполнения заказа, требования к участникам закупки» аукционной документации указаны возможные виды и объемы работ в соответствии с Постановлением № 570:

1. подготовительные работы;
2. земляные работы;
3. устройство фундаментов и оснований;
4. возведение несущих конструкций;
5. возведение наружных ограждающих конструкций;
6. устройство кровли;
7. фасадные работы;
8. внутренние отделочные работы;
9. устройство внутренних санитарно-технических систем;
10. устройство внутренних электротехнических систем;
11. устройство внутренних трубопроводных систем;
12. устройство внутренних слаботочных систем;
13. монтаж технологического оборудования;
14. устройство наружных электрических сетей и линий связи;
15. устройство наружных сетей канализации;
16. устройство наружных сетей водоснабжения;
17. устройство наружных сетей теплоснабжения;
18. благоустройство.

Конкретные виды и объемы работ из числа указанных определяются Подрядчиком. Объем указанных работ по строительству, исходя из сметной стоимости этих работ, предусмотренной проектной документацией, в совокупном стоимостном выражении должен составлять не менее 15 % Цены Контракта.

Таким образом, Уполномоченный орган, Заказчик, установили виды работ по реконструкции объекта капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других

лиц к исполнению своих обязательств по государственному контракту.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу об отсутствии признаков нарушений законодательства о контрактной системе. Довод жалобы признан несостоятельным.

3. Согласно доводу, изложенному в жалобе заявителя, в проекте государственного контракта документации об Аукционе не установлена ответственность поставщика (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.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе 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 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 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.

Частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

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), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации 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. N 570 и признании утратившим силу Постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. №1063» (далее - Постановление Правительства №1042).

Согласно п. 7 Постановления Правительства №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.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что в проекте контракта не установлен штраф за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно.

Согласно пояснениям представителя заказчика, данный пункт не был внесен в проект контракта ввиду технической ошибки.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что заказчиком неправомерно не был включен в проект контракта размер штрафа за ненадлежащее исполнение обязательств в соответствии с Постановлением Правительства №1042. Таким образом, заказчиком допущено нарушение ч.8 ст.34 Закона о контрактной системе, п. 7 Постановления Правительства №1042. Довод заявителя признан обоснованным.

4. По мнению заявителя, в проекте контракта отсутствует условие об обязанности поставщика предоставить информацию о всех соисполнителях по контракту.

В соответствии с частью 23 статьи 34 Закона о контрактной системе в

случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки превышает размер, установленный Правительством Российской Федерации, в контракте должна быть указана обязанность подрядчика предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с подрядчиком, цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

В свою очередь Постановление Правительства РФ от 4 сентября 2013 г. № 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», ссылка на которое содержится в вышеприведенной статье, устанавливает размеры НМЦК, при превышении которых в контракте должна быть указана обязанность подрядчика предоставлять указанную в части 23 статьи 34 Закона о контрактной системе информацию. Постановление закрепляет следующие размеры НМЦК:

- 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 контракта установлена в размере **283 757 250,00** рублей.

При этом, согласно п.5.1.15 проекта контракта в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 04.09.2013 № 775 в течение 10 (десяти) дней с момента заключения Подрядчиком договора с субподрядчиком Подрядчик *обязан предоставить Заказчику информацию о всех субподрядчиках, заключивших договор или договоры с Подрядчиком, цена которого или общая цена которых составляет более десяти процентов Цены Контракта.*

Таким образом, заказчиком в проекте контракта предусмотрена обязанность поставщика предоставить информацию о всех соисполнителях по контракту. Следовательно довод заявителя не нашел своего подтверждения.

5 . Согласно доводу жалобы, заказчиком в проекте контракта не установлен срок окончания его действия. Таким образом, невозможно определить конкретный срок действия банковской гарантии.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе, контракт заключается на условиях, предусмотренных Извещением об осуществлении закупки, Документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт. При этом положениями статьи 95 Закона о контрактной системе не предусмотрена возможность внесения в контракт изменений в части срока действия контракта и срока исполнения обязательств по контракту при его заключении, даже если к моменту заключения контракта указанные сроки уже истекли.

Одновременно с этим частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет. 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 п. 8.1 проекта контракта указано: «Настоящий Контракт вступает в силу с момента его заключения и действует до «___» _____ 201__ года, а в части взаиморасчетов – до полного исполнения Сторонами своих обязательств».

В п.1 Приложения к техническому заданию «Информация о месте выполнения работ, а также сроки выполнения работ» аукционной документации **установлен срок окончания работ до 25 ноября 2020 года.**

На заседании комиссии представитель заказчика пояснил, что в проект контракта данный срок не был внесен ввиду технической ошибки, однако, конкретный срок окончания действия контракта установлен в аукционной документации. Данное обстоятельство позволяет победителю аукциона определить срок банковской гарантии.

Кроме того, 22.06.2018 г. в ЕИС размещен ответ на запрос разъяснений по сроку действия банковской гарантии: «Согласно ч. 3 Приложения к Техническому заданию документации об электронном аукционе «Контракт заключается после предоставления обеспечения исполнения контракта и определяется участником электронного аукциона самостоятельно безотзывной банковской гарантией, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», **срок которой должен превышать срок действия Контракта не менее чем на один месяц.** Срок действия муниципального контракта до 25 ноября 2020 года.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что довод заявителя о невозможности определения конкретного срока действия банковской гарантии, ввиду неуказания срока окончания действия контракта, не нашел своего подтверждения.

6 . По мнению заявителя, заказчиком неверно установлена дата окончания предоставления разъяснений на положение аукционной документации.

Пунктом 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе закреплено обязательное условие о том, что документация об электронном аукционе должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе. Таким образом, любой участник закупки, ознакомившись с опубликованной закупочной документацией на Официальном сайте, в случае возникновения вопросов к ее отдельным пунктам вправе направить запрос о разъяснении положений документации об аукционе в сроки, указанные в документации об аукционе.

Согласно части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Следовательно, заказчику предоставлена возможность дать разъяснения положений документации в течение двух дней с даты поступления запроса на разъяснения.

Согласно Извещению о проведении электронного аукциона №0347300000518000163 дата окончания подачи заявок на участие в аукционе - 02.07.2018 г. Следовательно, участники вправе подавать запрос на разъяснения положений документации до 28.06.2018 г.

Пункт 9 Информационной карты устанавливает дату окончания срока предоставления разъяснений с момента размещения извещения об электронном аукционе в ЕИС по 28 июня 2018 г. (включительно).

Таким образом, Заказчик установил срок окончания предоставления разъяснений в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе. Таким образом, довод заявителя не нашел своего

подтверждения.

На основании изложенного, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, пп.3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Перспектива» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона «Строительство объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном с ванной 25х8,5м, расположенный по адресу: Магаданская область, г. Магадан, ул. Октябрьская» на 2018-2020 годы» (реестровый номер <...>) обоснованной в части нарушения ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, п. 7 Постановления Правительства №1042.
2. Признать в действиях заказчика нарушение ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, п. 7 Постановления Правительства №1042.
4. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе.
5. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

ПРЕДПИСАНИЕ №

по делу №04-30/90-2018

06.07.2018г.
Магадан

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ,

услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на основании решения Комиссии Магаданского УФАС России от 06.07.2018г. №04-30/90-2018, вынесенного по результатам рассмотрения жалобы ООО «Перспектива» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона «Строительство объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном с ванной 25х8,5м, расположенный по адресу: Магаданская область, г. Магадан, ул. Октябрьская» на 2018-2020 годы» (реестровый номер <...>), в соответствии со статьей 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), 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)

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику устранить нарушение ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, п. 7 Постановления Правительства №1042 путем внесения изменений в проект контракта, при его заключении с победителем с учетом решения Комиссии Магаданского УФАС России от 06.07.2018г. №04-30/90-2018.
2. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения Заказчиком настоящего предписания.
3. Заказчику, Аукционной комиссии, Оператору электронной площадки осуществить дальнейшее проведение процедуры закупки в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации об осуществлении закупок и с учетом решения Магаданского УФАС России от 06.07.2018г. №04-30/90-2018.
4. Предписание должно быть исполнено в срок не позднее 30.08.2018г.
5. Представить в Магаданское УФАС России в срок не позднее 01.09.2018г. письменное подтверждение исполнения настоящего

предписания.

Предписание может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Примечание: невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.