**Решение № 05-6/1-98-2022**

28 июня 2022 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России)

Муниципального бюджетного учреждения Муниципального образования «Город Вышний Волочек «Благоустройство» (далее – Заказчик): \*\*\* (по распоряжению);

Администрации Вышневолоцкого городского округа (далее – Заказчик): \*\*\* (по доверенности), \*\*\* (по доверенности);

представители ООО «ГЛОСНА» (далее – Заявитель) на заседание Комиссии не явились, о дате, времени и месте рассмотрения обращения посредством системы видеооконференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видеооконференц-связи, в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации 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», пунктами 6.1.9, 7.7-7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 106 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) и Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, жалобу Заявителя и проведя внеплановую проверку,

**УСТАНОВИЛА:**

В Тверское УФАС России 22.06.2022 поступила жалоба Заявителя на действия/бездействие Заказчика при проведении электронного аукциона на благоустройство парка «Городской Сад» в г. Вышний Волочек (извещение от 15.06.2022 № 0136300004722000209 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок – [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее – Аукцион).

По мнению Заявителя, Заказчиком допущены нарушения в части:

1) установления излишнего требования к подрядчику о согласовании с Заказчиком материалы и оборудование на соответствие их проектно-сметной документации;

2) установления ненадлежащим образом порядка оплаты работ по контракту;

3) проект контракта не содержит перечень документации, необходимой для выполнения работ;

4) Заказчиком установлены противоречивые и несоответствующие закону требования о предоставлении информации о субподрядчике;

5) установления незаконного права на истребование исполненной части контракта Заказчиком.

В результате изучения представленных документов и пояснений, рассмотрения доводов жалобы, Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, составленными при осуществлении закупки:

1) извещение о проведении Аукциона размещено на Официальном сайте 15.06.2022;

2) начальная (максимальная) цена контракта – 72 234 310,80 рублей;

3) дата окончания подачи заявок – 23.06.2022, к окончанию срока подачи заявок на участие в Аукционе была подана 1 (одна) заявка, заявка была признана соответствующей требованиям извещения о проведении Аукциона.

1. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с частью 5 статьи 43 Закона подача заявки на участие в закупке означает согласие участника закупки, подавшего такую заявку, на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке), и в соответствии с заявкой такого участника закупки на участие в закупке.

В соответствии с пунктами 5, 9 Требований к техническим, функциональным характеристикам и эксплуатационным характеристикам (потребительским свойствам) работ, требований к качеству и безопасности выполнения работ:

*«Производство работ должно осуществляться с соблюдением всех норм и правил выполнения данного вида. Подрядчик обязан соблюдать нормализованную технологию выполнения работ, регламентированную СП, а также требования к качеству материалов согласно ГОСТ. Необходимым условием выполнения работ является предоставление Заказчику сертификатов на применяемые материалы.*

*Материалы применять при наличии соответствующих сертификатов (в случае если материалы подлежат обязательной сертификации), технических паспортов или других документов, удостоверяющих их качество, материалы должны соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к данным видам материалов».*

В соответствии с пунктом 5.1.4. проекта контракта Заказчик обязан осуществлять контроль за выполнением работ по объекту (объемами, качеством и сроками выполнения работ), в соответствии с условиями Контракта, требованиями законодательства РФ (строительных норм и правил, технических условий, стандартов и пр.).

Также пунктом 9 Требований к техническим, функциональным характеристикам и эксплуатационным характеристикам (потребительским свойствам) работ, требований к качеству и безопасности выполнения работ предусмотрено следующее:

*«Перед выполнением работ Подрядчик должен согласовать с Заказчиком материалы и оборудование на соответствие их проектно-сметной документации».*

Подача заявки на участие в закупке означает согласие участника закупки, подавшего такую заявку, на выполнение работы, оказание услуги на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, при этом Заказчиком установлено условие о соответствии материалов ГОСТ, а также возможность контроля за выполнением работ по объекту, таким образом установление требования о согласовании с Заказчиком материалов и оборудование на соответствие их проектно-сметной документации дублирует требования закпки и влечет за собой ограничение количества участников закупки.

Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика, установившего излишнее требование, нарушают пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Указанное нарушение содержит признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Согласно доводу жалобы, Заказчиком установлен противоречивый порядок оплаты, так Заказчиком установлено, что оплата производится по каждому этапу, а также, что оплата происходит при завершении работ в полном объеме.

В соответствии с пунктом 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги.

В соответствии с пунктом 2.5 проекта контракта оплата по Контракту осуществляется по факту выполненных работ по соответствующему этапу на основании документа о приемке, сформированного в единой информационной системе и подписанного Сторонами усиленными электронными подписями (далее - документ о приемке) в срок не более 7 (семи) рабочих дней со дня подписания Заказчиком документа о приемке.

Пунктом 6.1 проекта контракта предусмотрено, что приемка и оплата выполненных работ, в том числе их отдельных этапов, осуществляется на основании первичных документов, подтверждающих их выполнение, составленных после завершения выполнения комплексов (видов) работ (этапов работ) на основании сметы Контракта, Графика выполнения работ, условиями Контракта, в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

Согласно пункту 6.6 проекта контракта при завершении выполненных работ в полном объеме Подрядчик в срок не позднее, чем за 2 (два) дня до предлагаемой даты начала приемки письменно уведомляет Заказчика о необходимости проведения приёмки.

Согласно пояснениям Заказчика, Заказчиком установлен надлежащий порядок оплаты работ по контракту, при этом информация о том, что оплата происходит при завершении работ в полном объеме в проекте контракта отсутствует.

Учитывая, что представитель Заявителя на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода жалобы, Комиссия считает указанный довод жалобы Заявителя не нашедшим своего подтверждения.

3. Согласно доводу жалобы, проект контракта не содержит перечень документации, необходимой для выполнения работ.

Согласно пункту 4.1.6 проекта контракта подрядчик обязан обеспечить наличие на строительной площадке проектно-сметной документации, рабочей документации, а также иной технической и разрешительной документации, необходимой для выполнения работ, в том числе общего и специальных журнал работ, а также обеспечить свободный доступ к такой документации представителям Заказчика, лицу, осуществляющему строительный контроль. Перечень документации, необходимой для выполнения работ, определяется в Контракте.

Согласно пункту 4.1.14 проекта контракта все используемые материалы, изделия и конструкции должны быть надлежащего качества, иметь соответствующие сертификаты, технические паспорта и другие документы, в случаях предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации, удостоверяющие их качество.

Согласно пункту 4.1.19 проекта контракта Приступить к выполнению последующих работ только после приемки Заказчиком скрытых работ и составления актов освидетельствования этих работ. Если закрытие работ выполнено без подтверждения Заказчика, в случае, когда он не был информирован об этом, Подрядчик обязан за свой счет вскрыть любую часть скрытых работ, согласно указанию Заказчика, а затем восстановить ее за свой счет, при этом ответственность за просрочку Подрядчик несет в полном объеме в соответствии с условиями Контракта.

Согласно пункту 4.1.29 проекта контракта исполнитель обязан вести журнал производства работ, в котором отражаются все факты и обстоятельства, происходящие в процессе производства работ на объекте: дата начала и окончания работ; факты выявления Заказчиком не качественного выполнения работ по Контракту, сроки и условия их устранения, и иную информацию в соответствии с РД-11-05-2007 (Приказ Ростехнадзора от 12.01.2007 № 7 «Об утверждении и введении в действие порядка ведения общего и (или) специального журнала учета выполнения работ при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства»). Если представитель Заказчика не согласен с продвижением или качеством работ, или же с записями представителя Подрядчика в указанном журнале производства работ, он вправе занести в них свои обоснованные замечания, которые должны быть устранены в установленные представителем Заказчика сроки.

Согласно пункту 6.7 проекта контракта подрядчик не позднее, чем за 2 (два) дня до начала промежуточной приемки выполненных работ передает с сопроводительным письмом Заказчику два экземпляра исполнительной документации на все виды работ, Акт о приемке выполненных работ (форма № КС-2), Справку о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3).

Согласно пункту 7.2 проекта контракта в случае если производителями или поставщиками материалов, конструкций, изделий или оборудования, подлежащих передаче Заказчику после завершения Работ, установлены гарантийные сроки, большие по сравнению с гарантийным сроком, установленным в Контракте, к соответствующим элементам Работ применяются гарантийные сроки, предусмотренные производителями, поставщиками. Подрядчик обязуется передать Заказчику в составе исполнительной документации все документы, подтверждающие гарантийные обязательства поставщиков или производителей.

В соответствии с пунктом 5 Требований к техническим, функциональным характеристикам и эксплуатационным характеристикам (потребительским свойствам) работ, требований к качеству и безопасности выполнения работ Приложение № 1 подрядчик обязан в установленном порядке и форме вести документацию по безопасности работ, учёт выполненных работ, отчетную документацию и представлять ее Заказчику.

Таким образом, проект контракта содержит перечень документации, необходимой для выполнения работ.

Довод жалобы не нашел своего подтверждения.

4. Согласно доводу заявителя, Заказчиком установлены противоречивые и несоответствующие закону требования о предоставлении информации о субподрядчике.

Согласно требованиям части 5 статьи 30 Закона о контрактной системе 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.

Согласно требованиям части 7 статьи 30 Закона о контрактной системе 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 Российской Федерации от 23.12.2016 № 1466 (далее - Постановление № 1466) утверждены Типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Пунктом 2 Постановления № 1466 предусмотрено, что в срок не более 5 рабочих дней со дня заключения договора с субподрядчиком, соисполнителем представить заказчику:

а) декларацию о принадлежности субподрядчика, соисполнителя к субъектам малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организации, составленную в простой письменной форме, подписанную руководителем (иным уполномоченным лицом) субъекта малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организации и заверенную печатью (при наличии печати);

б) копию договора (договоров), заключенного с субподрядчиком, соисполнителем, заверенную поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с пунктом 4.1.22. проекта контракта в срок не более 5 (пяти) рабочих дней со дня заключения договора с субподрядчиком, соисполнителем представить Заказчику:

а) декларацию о принадлежности субподрядчика, соисполнителя к субъектам малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организации, составленную в простой письменной форме, подписанную руководителем (иным уполномоченным лицом) субъекта малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организации и заверенную печатью (при наличии печати);

б) копию договора (договоров), заключенного с субподрядчиком, соисполнителем, заверенную Подрядчиком.

Пунктом 4 Постановления № 1466 предусмотрено, что в течение 10 рабочих дней со дня оплаты поставщиком (подрядчиком, исполнителем) выполненных обязательств по договору с субподрядчиком, соисполнителем представлять заказчику следующие документы:

а) копии документов о приемке поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги, которые являются предметом договора, заключенного между поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и привлеченным им субподрядчиком, соисполнителем;

б) копии платежных поручений, подтверждающих перечисление денежных средств поставщиком (подрядчиком, исполнителем) субподрядчику, соисполнителю, - в случае если договором, заключенным между поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и привлеченным им субподрядчиком, соисполнителем, предусмотрена оплата выполненных обязательств до срока оплаты поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг, предусмотренного контрактом, заключенным с заказчиком (в ином случае указанный документ представляется заказчику дополнительно в течение 5 дней со дня оплаты поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, выполненных субподрядчиком, соисполнителем).

Пунктом 4.1.23. проекта контракта предусмотрено, что в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня оплаты Подрядчиком выполненных обязательств по договору с субподрядчиком, соисполнителем представлять Заказчику следующие документы:

а) копии документов о приемке, которые являются предметом договора, заключенного между Подрядчиком и привлеченным им субподрядчиком, соисполнителем;

б) копии платежных поручений, подтверждающих перечисление денежных средств поставщиком (подрядчиком, исполнителем) субподрядчику, соисполнителю, - в случае если договором, заключенным между поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и привлеченным им субподрядчиком, соисполнителем, предусмотрена оплата выполненных обязательств до срока оплаты выполненных работ, предусмотренных Контрактом, заключенным с Заказчиком (в ином случае указанный документ представляется Заказчику дополнительно в течение 5 (пяти) дней со дня оплаты поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, выполненных субподрядчиком, соисполнителем).

При этом Заказчиком в приложении № 2 к проекту контракта установлена форма предоставления сведения о привлечении к исполнению Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, согласно которой сведения о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций с приложением нижеуказанных документов представляются Заказчику вместе с документом о приемке (акт выполненных работ, акт оказанных услуг, и т.п.) за соответствующий период.

Приложение № 2 к проекту контракта не соответствует требованиям части 7 статьи 30 Закона о контрактной системе, Постановлению № 1466.

Указанное нарушение содержит признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

5. Согласно доводу жалобы, Заказчиком установлено незаконное право на истребование исполненной части контракта.

В соответствии с частью 5 статьи 34 Закона 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). Пеня 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.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 утверждены 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) (далее - Правила определения размера штрафа).

Пунктом 8.13 проекта контракта предусмотрено, что заказчик вправе требовать возвращения того, что было им исполнено по Контракту до момента изменения или расторжения Контракта.

Согласно пункту 8.17 проекта контракта проценты за пользование чужими денежными средствами начинают начисляться с 30 (тридцатого) дня просрочки исполнения Заказчиком обязательств по Контракту.

Указанные положения проекта контракта не соответствуют статье 34 Закона о контрактной системе и Правилам определения размера штрафа, что содержит признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 64 закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ГЛОСНА» частично обоснованной.

2. Признать Заказчика нарушившим требования пункта 1 части 1 статьи 33, части 7 статьи 30, статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Постановления Правительства Российской Федерации от 23.12.2016 № 1466

3. Заказчику, Оператору электронной площадки выдать обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

4. Передать материалы дела 05-6/1-98-2022 должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.