

РЕШЕНИЕ № 12-10-92/2017

июля 2017 г.

г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Костромского УФАС России; Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

Белов Д.Ю., начальник отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы;

Члены Комиссии:

Степина А.К., старший государственный инспектор отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы;

Суюсов А.И., специалист-эксперт отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы,

при ведении аудиозаписи заседания, в присутствии: <...>, рассмотрев жалобу ООО "Перспектива" на действия заказчика при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги по ул. Советская г. Мантурово (извещение № 014130002017000034), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

Согласно представленным материалам, 13.06.2017 г. уполномоченным органом - администрацией городского округа город Мантурово Костромской области (далее – Уполномоченный орган) на официальном сайте в сети Интернет <http://www.zakupki.gov.ru> в единой информационной системе в сфере закупок размещены извещение и аукционная документация о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги по ул. Советская г. Мантурово (извещение № 014130002017000034).

29.06.2017 г. в адрес Костромского УФАС России от ООО «Перспектива» поступила жалоба по вышеуказанной закупке.

ООО "Перспектива" в своей жалобе приводит следующие доводы:

«1) В Информационной карте (пункт 3.4) Заказчик устанавливает требование к участникам закупки:

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки:

свидетельство о допуске к работам в соответствии с приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке

проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства»:

№ раздела, пункта в соответствии с приказом Минрегиона России от 30.12.2009 № 624	Наименование работ в соответствии с приказом Минрегиона России от 30.12.2009 № 624
III. Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту	
25.1	Работы по устройству земляного полотна для автомобильных дорог, перронов аэропортов, взлетно- посадочных полос, рулежных дорожек
25.2	Устройство оснований автомобильных дорог
25.4	Устройства покрытий автомобильных дорог, в том числе укрепляемых вяжущими материалами
25.6	Устройство дренажных, водосборных, водопропускных, водосбросных устройств
25.7	Устройство защитных ограждений и элементов обустройства автомобильных дорог
25.8	Устройство разметки проезжей части автомобильных дорог

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции,

капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц. При этом в соответствии с частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации, лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Заказчик, устанавливая требование к Участникам закупки в части наличия свидетельств, выданных саморегулируемой организацией о допуске к определенным видам работ обязан указать определенные виды работ по выполнению строительства, реконструкции и капитального ремонта, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в частности из раздела III указанного Перечня, а также указать, что в случае отсутствия допуска к определенным видам работ, установленным в извещении о проведении электронного аукциона Участник закупки должен иметь допуск к выполнению работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, в качестве генерального подрядчика (п. «33» Приказа N2 624).

2) В соответствии с положениями Закона о контрактной системе, Заказчик обязан приложить к Документации о закупке Проект контракта. При этом по истечении срока для внесения изменений в Извещение, Документацию о закупке положениями Закона о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения Заказчиком положений Проекта контракта.

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.

Согласно с частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе, в случае просрочки исполнения Сторонами обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Сторонами обязательств, предусмотренных контрактом, они уплачивают неустойку (штраф, пенью). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Сторонами обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом. При этом подпункты "а" - "г" пунктов 4 и 5 Правил устанавливают различные размеры штрафа в зависимости от цены Контракта. Учитывая, что Контракт заключается по цене, предлагаемой Участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, Заказчикам должны устанавливаться в Проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену Контракта. В случае, когда величина штрафа не определена, условие о неустойке за ненадлежащее исполнение обязательств по Контракту признается несогласованным.

Однако в Проекте контракта Заказчика данное условие, предписанное

Правилами, не выполняется, указаны размеры штрафов для определенного порогового значения цены контракта (при этом цена контракта Заказчику не может быть известна до момента заключения контракта):

«10.4.2. За ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы _____ (5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта превышает 3 млн. рублей), определяемой в соответствии с Порядком».

«10.5.2. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в

виде фиксированной суммы _____ (2 процента цены контракта в случае,

если цена контракта превышает 3 млн. рублей), определяемой в соответствии с Порядком».

В ходе заседания Комиссии Костромского УФАС России представитель Заказчика доводы Заявителя не признала, представила письменные возражения следующего содержания:

Комиссия Костромского УФАС России, рассмотрев доводы жалобы, возражения на доводы, изучив представленные документы и материалы, соответствующие нормативные правовые акты, приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе Документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию:

2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о контрактной системе, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Пунктом 1 части 1 статьи 31 «Требования к участникам закупки» предусмотрена норма об установлении заказчиком, в числе прочих, следующего требования к участникам закупки:

соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством

Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно части 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 г. № 190-ФЗ (далее – Градостроительный Кодекс) 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 настоящей 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.

Пунктом 3.1. статьи 52 Градостроительного кодекса установлено, что застройщик вправе осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства самостоятельно при условии, что он является членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не предусмотрено настоящей статьей, либо с привлечением иных лиц по договору строительного подряда.

В соответствии с частью 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 Российской Федерации от 15.05.2017 г. № 570 утверждены «Виды 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).

Пунктом 2 Постановления установлено, что «возможные виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства из числа видов работ, утвержденных настоящим постановлением, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, подлежат включению заказчиком в документацию о закупке».

В пункте 3.4 «Требования, предъявляемые к участникам аукциона» Документации об аукционе Заказчик установил требование к участникам закупки:

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством

Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки:

свидетельство о допуске к работам в соответствии с приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства»:

№ раздела, пункта в соответствии с приказом Минрегиона России от 30.12.2009 № 624	Наименование работ в соответствии с приказом Минрегиона России от 30.12.2009 № 624
III. Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту	
25.1	Работы по устройству земляного полотна для автомобильных дорог, перронов аэропортов, взлетно- посадочных полос, рулежных дорожек
25.2	Устройство оснований автомобильных дорог
25.4	Устройства покрытий автомобильных дорог, в том числе укрепляемых вяжущими материалами
25.6	Устройство дренажных, водосборных, водопропускных, водосбросных устройств
25.7	Устройство защитных ограждений и элементов обустройства автомобильных дорог
25.8	Устройство разметки проезжей части автомобильных дорог

В ходе заседания Комиссии по рассмотрению жалобы установлено, что виды работ, указанные в пунктах 25.1, 25.2 и 25.7 вышеуказанной таблицы, должны выполняться подрядчиком самостоятельно, а работы, указанные в пунктах 25.4, 25.6 и 25.8, могут выполняться подрядчиком с привлечением других лиц. То есть Заказчик в документации об аукционе не определил, кто будет выполнять работы и какой документ о допуске должен быть представлен участником закупки – по выполнению строительных работ самостоятельно или по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта с привлечением других лиц.

Таким образом, Заказчик в нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о

контрактной системе в Документации о проведении данного аукциона не указал виды и объемы работ, определенные Постановлением № 570, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по вышеуказанному контракту; а также не установил требование о наличии у участника закупки свидетельства, выданного саморегулируемой организацией о допуске к выполнению работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, в качестве генерального подрядчика (п. 33 Приказа Минрегионразвития от 30.12.2009 г. № 624).

Относительно довода Заявителя о том, что Заказчик неправомерно установил в проекте контракта размеры штрафов для определенного порогового значения цены контракта, Комиссия отмечает следующее.

Начальная (максимальная) цена Контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги по ул. Советская г. Мантурово составляет 8 000 000 рублей.

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.

Частями 5 и 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте в случае просрочки исполнения заказчиком или поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определённый в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Согласно пункту 4 «Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае 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», утвержденных постановлением Правительства от 25.11.2013 г. № 1063 (далее – Правила) за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Пунктом 10.4.2 Раздела 10. «Ответственность сторон» проекта Контракта установлено: «За ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы _____ (5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта превышает 3 млн. рублей), определяемой в соответствии с Порядком».

Согласно пункту 5 Правил за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Пунктом 10.5.2 Раздела 10. «Ответственность сторон» проекта Контракта установлено: «За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы _____ (2 процента цены контракта в случае,

если цена контракта превышает 3 млн. рублей), определяемой в соответствии с Порядком».

По мнению Комиссии, положения статьи 34 Закона о контрактной системе предусматривают обязательность включения в проект контракта не только условия об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, но и закрепление размера штрафа в фиксированной сумме и порядка его определения.

Комиссия Костромского УФАС России, рассмотрев данный довод жалобы, изучив имеющиеся в материалах дела документы, соответствующие нормативные правовые акты, установив, что в проекте Контракта по вышеуказанной закупке не предусмотрена возможность начисления штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком, подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством

Российской Федерации, пришла к выводу о нарушении Заказчиком частей 5 и 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В связи с тем, что в ходе проведения Комиссией Костромского УФАС России внеплановой проверки процедуры проведения данного аукциона установлено, что участник закупки, заявка которого была допущена аукционной комиссией к участию в аукционе, соответствует всем требованиям, установленным положениями Закона о контрактной системе; а также, что выявленные нарушения Закона о контрактной системе не повлекли нарушения прав и законных интересов заявителя жалобы и не повлияли на результаты осуществления данной закупки, Комиссия решила предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 99, 106, Закона о контрактной системе, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО "Перспектива" обоснованной.

Признать в действиях Заказчика нарушение частей 5 и 8 статьи 34; пункта 2 части 1 статьи 64 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Предписание Заказчику не выдавать.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Заместитель председателя Комиссии:

Д.Ю. Белов

Члены Комиссии:

А.К. Степина

А.И. Суясов