

РЕШЕНИЕ

«28» сентября 2015 года

Резолютивная часть решения оглашена «25» сентября 2015г.

Решение изготовлено в полном объеме «28» сентября 2015г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии:	Стельмах С.В. -	заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии:	Лыжина Д.А. -	начальника отдела контроля в сфере закупок;
	Сивороновой Т.В.	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;
	-	специалиста – эксперта отдела контроля в сфере закупок
	Коломиец А.А. -	

при участии:

- <...> - представителя МБУЗ «Центральная городская больница» по доверенности;

- <...> - представителя МБУЗ «Центральная городская больница» по доверенности,

рассмотрев дело № 433/З-2015, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МБУЗ «Центральная городская больница» законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0139300003615000080 «Капитальный ремонт нежилого здания, расположенного по адресу: Кемеровская область, г. Березовский, ул. Мира, 13», и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), 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,

установила:

21.09.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по

Кемеровской области поступили жалобы ООО «Аврора» (вх. № 6481 от 21.09.2015г.), ООО «Стройтехгрупп» (вх. № 3673Э от 21.09.2015г.), ООО «Плюс» (вх. № 3676Э от 21.09.2015г.), ООО «СибЭнергоКом» (вх. № 3687Э от 21.09.2015г.) на действия заказчика – МБУЗ «Центральная городская больница» при проведении электронного аукциона № 0139300003615000080 «Капитальный ремонт нежилого здания, расположенного по адресу: Кемеровская область, г. Березовский, ул. Мира, 13».

По мнению заявителей, аукционная документация не соответствует требованиям закона о контрактной системе, а именно:

- заявители ООО «Аврора», ООО «Плюс», ООО «СибЭнергоКом», ООО «Стройтехгрупп» указывают на то, что в пункте 7.2 Проекта контракта заказчиком установлен порядок определения пени в случае просрочки исполнителя обязательств поставщиком (подрядчиком, исполнителем), не соответствующий требованиям Постановления Правительства РФ № 1063;

- заявители ООО «СибЭнергоКом» и ООО «Стройтехгрупп» указывает на то, что заказчиком в аукционной документации не установлены требования к офшорным компаниям;

- заявитель ООО «Плюс» указывает на то, что в проекте контракта не указаны размеры штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ № 1063;

- заявители ООО «СибЭнергоКом» и ООО «Стройтехгрупп» указывают на то, что в пункте 19 документации и пункте 5.1 проекта контракта установленный срок предоставления гарантий качества на выполненные работы и поставленное оборудование **не менее 24 месяца** не позволяет точно определить, какой срок гарантии устанавливается на выполненные работы и поставленное оборудование;

- заявители ООО «Аврора», ООО «Плюс» считают, что установление в пунктах 72, 145 Технического задания слова «не хуже» не позволяет участникам закупки определить минимальные и максимальные значения товара;

- заявитель ООО «СибЭнергоКом» указывает на то, что в пункте 30 Технического задания по показателю «Сталь угловая равнополочная» **ширина полок 35-56 мм** указана не в соответствии с ГОСТ 8509-93. Также указывает, что в пункте 16 Технического задания по показателю «Краска БТ-177 суспензия алюминиевой пудры ПАП-2 по ГОСТ 5494-71» указан недействующий ГОСТ.

В процессе рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

22.04.2015г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – МБУЗ «Центральная городская больница» были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0139300003615000080 «Капитальный ремонт нежилого здания, расположенного по адресу: Кемеровская область, г. Березовский, ул. Мира, 13» и аукционная документация.

03.09.2015г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> по решению заказчика –

МБУЗ «Центральная городская больница» было размещено изменение извещения о проведении электронного аукциона. Изменения были внесены заказчиком в техническое задание.

Начальная (максимальная) цена контракта – 30 617 800 рублей.

Согласно требованиям пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Заказчиком в нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ в пункте 72 Технического задания по показателю «Линолеум» установлено сопротивление по скольжению **«не хуже R9»** и в пункте 145 Технического задания по показателю «Грубый ровнитель» марка прочности должна быть **«не хуже M200»**.

В соответствии с частью 1 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ 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 ФЗ № 44-ФЗ 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 ФЗ № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом частями 5, 7, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный 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.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, 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 25.11.2013 № 1063 (далее – Правила).

На основании изложенного надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта:

- пени за каждый день просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы;

- штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 5 Правил;

- пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом путем указания формул и порядка расчета пени, указанных в пунктах 6 – 8 Правил;

- штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 4 Правил.

Подпункты «а» - «г» пунктов 4 и 5 Правил содержат различные размеры штрафа в зависимости от цены контракта. Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком следует устанавливать 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.

Включение в проект контракта ссылки на Правила вместо установления вышеуказанных размеров штрафа, пени не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

Установленные заказчиком в пунктах 7.1, 7.2, 7.3, 7.4 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе №

0139300003615000080, штрафы и пени за ненадлежащее исполнение заказчиком и подрядчиком обязательств по контракту не соответствуют Постановлению Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, что противоречит требованиям частей 5, 7 и 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 3 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей 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 настоящего Федерального закона.

Согласно требованиям пункта 10 части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: участник закупки не является офшорной компанией.

Заказчиком извещение о проведении электронного аукциона № 0139300003615000080 «Капитальный ремонт нежилого здания, расположенного по адресу: Кемеровская область, г. Березовский, ул. Мира, 13» было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> 22.04.2015г.

В соответствии с Федеральным законом от 13.07.2015г. № 227 «О внесении изменений в Федеральный закон № 44-ФЗ» в часть 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ было внесено изменение в пункт 10 данной правовой нормы: участник закупки не является офшорной компанией.

В связи с тем, что на момент размещения аукционной документации на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> в ФЗ № 44-ФЗ отсутствовала норма об установлении требования заказчиком в аукционной документации о том, что участник закупки не является офшорной организацией, в действиях заказчика отсутствует нарушение требований части 3 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

Довод заявителей «СибЭнергоКом» и ООО «Стройтехгрупп» о том, что заказчиком в пункте 19 аукционной документации и пункте 5.1 Проекта контракта установлен срок предоставления гарантий качества на выполнение работы и поставленное оборудование **не менее 24 месяца** признан Комиссией Кемеровского УФАС России необоснованным с учетом следующего.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ подрядчик, если иное не предусмотрено договором строительного подряда, гарантирует достижение объектом строительства указанных в технической документации показателей и возможность эксплуатации объекта в соответствии с договором строительного подряда на протяжении гарантийного срока.

В соответствии с пунктом 2 статьи 722 Гражданского кодекса РФ в случае, когда законом, иным правовым актом, договором подряда или обычаями делового оборота предусмотрен для результата работы гарантийный срок, результат работы должен в течение всего гарантийного срока соответствовать условиям договора о качестве.

Если же на результат работы не установлен гарантийный срок, требования, связанные с недостатками результата работы, могут быть предъявлены заказчиком при условии, что они были обнаружены в разумный срок, но в пределах

двух лет со дня, когда результат выполненной работы был принят или должен быть принят заказчиком, если иные сроки не установлены законом, договором или обычаями делового оборота (пункт 2 статьи 724 ГК РФ).

Таким образом, со стороны заказчика отсутствуют нарушения ФЗ № 44-ФЗ, так как заказчиком гарантийный срок качества установлен в пределах двух лет (24 месяца) с оговоркой в соответствии с Гражданским кодексом РФ, но не менее срока, установленного изготовителем, с даты подписания сторонами акта о приемке законченных на объекте работ.

Довод жалобы ООО «СибЭнергоКом» о том, что заказчиком в пункте 30 Технического задания по показателю «Сталь угловая равнополочная» установлена **ширины полки 35-56 мм** с нарушением требований пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ признан необоснованным на основании следующего.

Комиссией Кемеровского УФАС России был проанализирован ГОСТ 8509-93, на который ссылается заявитель в своей жалобе, и установлено, что данный ГОСТ не подтверждает указание ширины полки через «;», следовательно, в действиях заказчика отсутствует нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ.

Заказчиком в пункте 16 раздела «Канализация» Технического задания установлено следующее: *«Краска БТ-177 суспензия алюминиевой пудры ПАП-2 по ГОСТ 5494-71 в лаке БТ-577, готовится непосредственно перед нанесением в соответствии с ГОСТ 5631-79 путем смешения от 80 до 85 % лака БТ-577 и от 15 до 20 % алюминиевой пудры, предназначается для окраски конструкций и изделий, эксплуатируемых в атмосферных условиях, условная вязкость по вискозиметру типа ВЗ-246 (или ВЗ-4) при $20,0 \pm 0,5^{\circ}\text{C}$, от 18 до 35с.»*

ГОСТ 5494-71, на который ссылается заказчик в аукционной документации является недействующим и заменен на ГОСТ 5494-95.

Таким образом, в действиях заказчика имеются нарушения требований пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального Закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Аврора» на действия заказчика – МБУЗ «Центральная городская больница» при проведении электронного аукциона № 0139300003615000080 «Капитальный ремонт нежилого здания, расположенного по адресу: Кемеровская область, г. Березовский, ул. Мира, 13» **обоснованной**.

2. Признать жалобу ООО «Плюс» на действия заказчика – МБУЗ «Центральная

городская больница» при проведении электронного аукциона № 0139300003615000080 «Капитальный ремонт нежилого здания, расположенного по адресу: Кемеровская область, г. Березовский, ул. Мира, 13» **частично обоснованной** (в части указания размера штрафа и порядка определения пени не соответствующий требованиям Постановления Правительства РФ № 1063; в части указания слов «не хуже»).

3. Признать жалобу ООО «СибЭнергоКом» на действия заказчика – МБУЗ «Центральная городская больница» при проведении электронного аукциона № 0139300003615000080 «Капитальный ремонт нежилого здания, расположенного по адресу: Кемеровская область, г. Березовский, ул. Мира, 13» **частично обоснованной** (в части установления порядка и размера пени с нарушением требований Постановления Правительства РФ № 1063; в части указания недействующего ГОСТ).

4. Признать жалобу ООО «Стройтехгрупп» на действия заказчика – МБУЗ «Центральная городская больница» при проведении электронного аукциона № 0139300003615000080 «Капитальный ремонт нежилого здания, расположенного по адресу: Кемеровская область, г. Березовский, ул. Мира, 13» **частично обоснованной** (в части отсутствия формулы расчета неустойки согласно требованиям Постановления Правительства РФ № 1063).

5. Признать заказчика – МБУЗ «Центральная городская больница» нарушившим требования частей 5, 7, 8 статьи 34, пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».

6. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

7. Передать материалы дела № 433/З-2015 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии:

Стельмах С.В.

Члены Комиссии:

Лыжин Д.А.

Сиворонова Т.В.

Коломиец А.А.