

РЕШЕНИЕ

«01» октября 2015г.

Резолютивная часть решения оглашена «25» сентября 2015г. г.
Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «01» октября 2015г.

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;
	Коломиец А.А. -	специалиста – эксперта отдела контроля в сфере закупок,

при участии:

- <...> – представителя Администрации города Кемерово, по доверенности;
- <...> - представителя Администрации города Кемерово, по доверенности,

рассмотрев дело № 445/3-2015, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – Управлением городского развития администрации города Кемерово законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0339300070815000087 «Выполнение работ по капитальному ремонту школьных стадионов: МБОУ "СОШ №44" по ул. Гагарина, 146, МБОУ "СОШ №15" по ул. Инициативная, 125а, МБОУ "СОШ №33" по просп. Ленина, 160а, МБОУ "СОШ №34" по просп. Шахтеров, 105, МБОУ "СОШ №54" по ул. Федоровского,6», 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:

22.09.2015г. и 24.09.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили жалобы ООО «Плюс» (вх. № 3697Э от 22.09.2015г.), ООО СК «Город» (вх. № 3744Э от 24.09.2015г.), ООО «Стройтехгрупп» (вх. № 3743Э от 24.09.2015г.) на действия заказчика – Управления городского развития администрации города Кемерово при проведении электронного аукциона № 0339300070815000087 «Выполнение работ по капитальному ремонту школьных стадионов: МБОУ "СОШ №44" по ул. Гагарина, 146, МБОУ "СОШ №15" по ул. Инициативная, 125а, МБОУ "СОШ №33" по просп. Ленина, 160а, МБОУ "СОШ №34" по просп. Шахтеров, 105, МБОУ "СОШ №54" по ул. Федоровского,6».

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

- Заявитель ООО СК «Город» указывает на то, что заказчиком установлены дата начала и окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации с нарушением требований пункта 11 части 1 статьи 64 и части 4 статьи 65 ФЗ № 44-ФЗ. Кроме того сообщает, что в проекте контракта отсутствует обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков. Заявитель считает, что заказчиком по «Смеси песчано-гравийные для строительных работ» указан недействующий ГОСТ. Также считает, что заказчик должен был установить требования к содержанию первой части заявки в соответствии с требованиями пункта 3 части 3 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ;

- заявитель ООО «Плюс», ООО СК «Город», ООО «Стройтехгрупп» указывают на то, что заказчиком не установлен срок действия контракта, следовательно, фактически не предоставляется возможным участнику закупки установить срок действия банковской гарантии;

- заявитель ООО «Стройтехгрупп» считает, что документация не содержит сведений относительно оплаты этапов работ, а также в пункте 2.7 проекта контракта заказчик установил неправомерное требование, а именно: «В случае, когда фактические расходы подрядчика оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены контракта, без ухудшения качества работ, то экономия остается у Муниципального заказчика»;

- заявитель ООО СК «Город», ООО «Стройтехгрупп» указывает на то, в проекте контракта отсутствует формула расчета пени. Кроме того, заявитель ООО «Стройтехгрупп» читает, что заказчиком в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 05.03.2015г. № 196 в проекте контракта не указаны размеры штрафов для каждого порогового значения цены контракта.

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

08.09.2015г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – Управлением городского развития администрации города Кемерово были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0339300070815000087 «Выполнение работ по капитальному ремонту школьных стадионов: МБОУ "СОШ №44" по ул. Гагарина, 146, МБОУ "СОШ №15" по ул. Инициативная, 125а, МБОУ "СОШ №33" по просп. Ленина, 160а, МБОУ "СОШ №34" по просп. Шахтеров, 105, МБОУ "СОШ №54" по ул. Федоровского,6» и аукционная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта – 50 441 348, 00 рублей.

Согласно требованиям части 3 статьи 65 ФЗ № 44-ФЗ любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

Согласно требованиям части 4 статьи 65 ФЗ № 44-ФЗ **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.

Дата начала подачи заявок – 08.09.2015г.

С учетом части 4 статьи 65 ФЗ № 44-ФЗ, если запрос на разъяснение положений документации поступит заказчику 08.09.2015г., то заказчик имеет право предоставить разъяснение в течение двух дней с даты поступления запроса, то есть первым днем предоставления разъяснений будет – 09.09.2015г.

Согласно пункту 7.1 раздела 7 аукционной документации дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе – 24.09.2015г., следовательно, запрос о разъяснении положений документации участник вправе подать не позднее 18.09.2015г. включительно (не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок).

С учетом двух дней, в течение которых заказчиком должны быть предоставлены разъяснения, срок предоставления разъяснений – 20.09.2015г.

На основании статьи 193 Гражданского кодекса РФ, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, заказчиком установлена дата окончания предоставления разъяснений положений аукционной документации - 21.09.2015г.

На основании изложенного заказчиком - Управлением городского развития администрации города Кемерово соблюдены требования пункта 11 части 1 статьи 64 и части 4 статьи 65 ФЗ № 44-ФЗ.

Заказчиком в пункте 2.5 Извещения о проведении электронного аукциона и в пункте 4.5.1 аукционной документации установлено следующее: «Работы должны быть выполнены в соответствии с требованиями нормативных документов: ГОСТ 23735-79 «Смеси песчано-гравийные для строительных работ»».

В связи с тем, что ГОСТ 23735-79 является не действующим, заказчиком нарушены

требования пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям пункта 3 части 3 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар должна содержать:

а) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

б) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Согласно аукционной документации предметом закупки является выполнение работ с использованием товара.

Требования к применяемым материалам указаны в разделе «Требование к техническим характеристикам товара, работ, услуг» Приложения № 1 аукционной документации.

Таким образом, заказчик должен был установить требования к содержанию первой части заявки в соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ.

На основании вышеизложенного заказчиком нарушены требования пункта 2 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 6 статьи 30 ФЗ № 44-ФЗ условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном [частью 5](#) настоящей статьи, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с [частью 1](#) настоящей статьи, и включается в отчет, указанный в [части 4](#) настоящей статьи. В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Заказчиком в пункт 3.4 аукционной документации и пункт 9.1 проекта контракта включено условие об обязанности подрядчика привлекать к выполнению работ субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства и/или социально ориентированных некоммерческих организаций. При этом общая стоимость работ, выполняемых субподрядными организациями из числа субъектов малого предпринимательства и/или социально ориентированных некоммерческих организаций должна составлять 40% от цены контракта.

Заказчиком в пункте 7.4 проекта контракта предусмотрена ответственность подрядчика «За неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом...».

В силу пункта 9.1 проекта контракта, обязательство Подрядчика по привлечению к выполнению работ субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства и/или социально ориентированных некоммерческих организаций относится к общим обязательствам подрядчика по контракту, не связанных с просрочкой исполнения подрядчиком своих обязательств. Следовательно, за неисполнение подрядчиком указанной обязанности наступает ответственность, предусмотренная пунктом 7.4 проекта контракта.

Таким образом, довод заявителя ООО СК «Город» в части отсутствия в проекте контракта обязательного условия о гражданско-правовой ответственности поставщиков признан Комиссией Кемеровского УФАС России необоснованным.

Согласно требованиям пункта 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с частью 3 статьи 96 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции

со средствами, поступающими заказчику. 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.**

Заказчиком в пункте 3.1 Проекта контракта установлен срок действия данного контракта следующим образом: «Контракт вступает в силу со дня его заключения и предоставления обеспечения исполнения контракта и действует до полного исполнения сторонами условий контракта».

Поскольку заказчиком не установлен срок действия контракта, то при выборе участником закупки способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии данному участнику не предоставляется возможным установить срок ее действия.

Таким образом, заказчиком нарушены требования пункта 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования 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 виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно требованиям части 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ пенья 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, определенном в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая 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 поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно пункту 6 Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013г. № 1063 «Об утверждении Правил 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» (далее – Правила), пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее 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 поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и определяется по формуле:

$$П = (Ц - В) \times С,$$

где:

Ц - цена контракта;

В - стоимость фактически исполненного в установленный срок поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства по контракту, определяемая на основании документа о приемке товаров, результатов выполнения работ, оказания услуг, в том числе отдельных этапов исполнения контрактов;

С - размер ставки.

Согласно пункту 7 Правил размер ставки определяется по формуле:

где:

- размер ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени, определяемый с учетом коэффициента К;

ДП - количество дней просрочки.

Согласно пункту 8 коэффициент К определяется по формуле:

где:

ДП - количество дней просрочки;

ДК - срок исполнения обязательства по контракту (количество дней).

При К, равном 0 - 50 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,01 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При К, равном 50 - 100 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,02 ставки рефинансирования, установленной

Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При К, равном 100 процентам и более, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,03 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

Заказчиком в нарушение требований частей 5, 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в разделе 7 «Ответственность сторон» Проекта контракта отсутствует формула расчета пени за ненадлежащее исполнение заказчиком и подрядчиком обязательств по контракту.

Довод заявителя ООО «Стройтехгрупп» о том, что заказчиком в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 05.03.2015г. № 196 в проекте контракта не указаны размеры штрафов для каждого порогового значения цены контракта, признан Комиссией Кемеровского УФАС России необоснованным, так как данное Постановление регламентирует Порядок предоставления заказчиком в 2015 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Довод жалобы ООО «Стройтехгрупп» о том, что аукционная документация не содержит сведений относительно этапов выполненных работ признан Комиссией Кемеровского УФАС России необоснованным с учетом следующего.

Заказчиком в пункте 2.4 Проекта контракта установлено следующее «Расчет за фактически выполненные работы по настоящему Контракту производится в течение (2) двух календарных лет после подписания сторонами окончательного акта сдачи – приемки работ и подписания актов выполненных работ (формы КС-2 и КС-3), оформленных надлежащим образом, по безналичному расчету путем перечисления Муниципальным заказчиком денежных средств на банковский счет Подрядчика, указанный в настоящем Контракте».

Заказчиком в пункте 2.7 Проекта контракта установлено следующее: «В случае, когда фактические расходы **Подрядчика** оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены контракта, без ухудшения качества работ, то экономия остается у **Муниципального заказчика** (ст. 710 ГК РФ)».

Указанные положения проекта контракта не содержат условий, которые вступают в противоречие с положениями статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ. Правила главы 37 Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре подряда применяются в части, не противоречащей ФЗ № 44-ФЗ, поскольку предметом закупки является заключение контракта на выполнение подрядных работ. Комиссия Кемеровского УФАС России не усматривает противоречия в положениях проекта контракта, в которых дублируются положения Гражданского кодекса Российской Федерации о правилах распределения экономии.

Довод жалобы ООО «Стройтехгрупп» относительно укрупнения лота признан Комиссией Кемеровского УФАС России необоснованным, поскольку требования к порядку формирования лота ФЗ № 44-ФЗ не предусмотрены, следовательно, заказчиком при формировании объекта закупки не нарушены требования 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 «Плюс» на действия заказчика – Управления городского развития администрации города Кемерово при проведении электронного аукциона № 0339300070815000087 «Выполнение работ по капитальному ремонту школьных стадионов: МБОУ "СОШ №44" по ул. Гагарина, 146, МБОУ "СОШ №15" по ул. Инициативная, 125а, МБОУ "СОШ №33" по просп. Ленина, 160а, МБОУ "СОШ №34" по просп. Шахтеров, 105, МБОУ "СОШ №54" по ул. Федоровского,6» **обоснованной**.

2. Признать жалобу ООО «Стройтехгрупп» на действия заказчика – Управления городского развития администрации города Кемерово при проведении электронного аукциона № 0339300070815000087 «Выполнение работ по капитальному ремонту школьных стадионов: МБОУ "СОШ №44" по ул. Гагарина, 146, МБОУ "СОШ №15" по ул. Инициативная, 125а, МБОУ "СОШ №33" по просп. Ленина, 160а, МБОУ "СОШ №34" по просп. Шахтеров, 105, МБОУ "СОШ №54" по ул. Федоровского,6» **частично обоснованной** (в части отсутствия формулы расчета пени согласно требованиям Постановления Правительства РФ № 1063; в части отсутствия конкретного срока действия контракта).

3. Признать жалобу ООО СК «Город» на действия заказчика – Управления городского развития администрации города Кемерово при проведении электронного аукциона № 0339300070815000087 «Выполнение работ по капитальному ремонту школьных стадионов: МБОУ "СОШ №44" по ул. Гагарина, 146, МБОУ "СОШ №15" по ул. Инициативная, 125а, МБОУ "СОШ №33" по просп. Ленина, 160а, МБОУ "СОШ №34" по просп. Шахтеров, 105, МБОУ "СОШ №54" по ул. Федоровского,6» **частично обоснованной** (в части указания недействующего ГОСТ; в части установления неправомерных требований к содержанию первой части заявки; в части отсутствия конкретного срока действия контракта; в части отсутствия формулы расчета пени согласно требованиям Постановления Правительства РФ № 1063).

4. Признать заказчика – Управление городского развития администрации города Кемерово нарушившим пункт 2 части 1 статьи 64, части 5, 7 статьи 34, пункта 8 части 1 статьи 64, пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ.

5. Предписание не выдавать, так как нарушение требований законодательства о контрактной системе не повлияло на результаты проведения данной закупки.

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

Председатель комиссии:

Члены Комиссии:

Стельмах С.В.

Лыжин Д.А.

Сиворонова Т.В.

Михалева Е.Е.