

## РЕШЕНИЕ

«02» декабря 2019г.

Резолютивная часть решения оглашена «27» ноября 2019г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «02» декабря 2019г.

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

Председателя  
комиссии: <...>. заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;  
Членов комиссии: <...>. начальника отдела контроля в сфере закупок;  
<...>  
>.. - главного специалиста - эксперта отдела контроля в  
сфере закупок,

рассмотрев дело № 042/06/34-2039/2019, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МКУ «Отдел капитального строительства администрации Гурьевского муниципального района» законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0139300008119000300 «Строительство объекта: «Многоквартирный жилой дом по ул. 30 лет Победы, 13/1, г.Гурьевск»», 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:

21.11.2019г., 26.11.2019г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили жалобы ООО «Новая Линия» (вх. № 6555Э от 21.11.2019г.), ООО «МОНОЛИТ» (вх. № 6744Э от 21.11.2019г.), ООО «Аспект» (вх. № 6742Э от 21.11.2019г.), ООО «ТехКонтроль» (вх. № 6842Э от 26.11.2019г.) на действия заказчика – МКУ «Отдел капитального строительства администрации Гурьевского муниципального района» при проведении электронного аукциона №

0139300008119000300 «Строительство объекта: «Многоквартирный жилой дом по ул. 30 лет Победы, 13/1, г.Гурьевск»».

По мнению заявителей, аукционная документация не соответствует требованиям закона о контрактной системе.

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

06.11.2019г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> уполномоченным органом – Администрацией Гурьевского муниципального района по заявке заказчика – МКУ «Отдел капитального строительства администрации Гурьевского муниципального района» были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0139300008119000300 «Строительство объекта: «Многоквартирный жилой дом по ул. 30 лет Победы, 13/1, г.Гурьевск»» и аукционная документация.

14.11.2019г. по решению заказчика в аукционную документацию были внесены изменения.

Начальная (максимальная) цена контракта – 98 313 996,00 рублей.

Согласно части 2 статьи 110.2 ФЗ № 44-ФЗ 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.

Согласно требованиям части 2 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

Довод заявителей о том, что заказчиком установлены дополнительные требования к участникам закупки с нарушением требований части 2 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ признан необоснованным, поскольку в аукционной документации от 14.11.2019г. требования к участникам закупки установлены в соответствии с требованиями пункта 2 Постановления Правительства РФ № 99 от 04.02.2015 № 99 Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, за исключением линейного объекта.

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 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.

Согласно требованиям части 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Постановлением Правительства РФ № 1042 от 30.08.2017г. 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), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее – Постановление Правительства РФ № 1042).

В пункте 9 Постановления Правительства РФ № 1042 установлено: «За каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем порядке:

- а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);
- б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Поскольку заказчиком в пункте 8.7 Проекта контракта предусмотрены границы размера штрафа под «в» и «г» пункта 9 Постановления Правительства РФ № 1042 и отсутствуют пороговые значения под «а» и «б», заказчиком нарушены требования

части 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

В пункте 4 Постановления Правительства РФ № 1042 установлено: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Федеральный закон), за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в размере 1 процента цены контракта (этапа), но не более 5 тыс. рублей и не менее 1 тыс. рублей».

Кемеровским УФАС России было установлено, что в пункте 8.3 Проекта контракта размер штрафа за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом установлено в соответствии с требованиями пункта 4 Постановления Правительства РФ № 1042.

В пункте 3 Постановления Правительства РФ № 1042 установлено следующее: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 настоящих Правил):

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

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

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

г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);

д) 0,4 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно);

е) 0,3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно);

ж) 0,25 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно);

з) 0,2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно);

и) 0,1 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей».

Поскольку в пункте 8.3 Проекта контракта заказчиком указаны размеры штрафа, предусмотренные только пунктом «в», «г» Постановления Правительства РФ № 1042, заказчиком нарушены требования части 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 5 статьи 110.2 ФЗ № 44-ФЗ контракт, предметом которого являются строительство и (или) реконструкция объектов капитального строительства, должен содержать условие о поэтапной оплате выполненных подрядчиком работ исходя из объема таких работ и цены контракта.

Согласно требованиям части 6 статьи 110.2 ФЗ № 44-ФЗ объем, содержание работ по контрактам, предметом которых являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, определяются проектной документацией объектов капитального строительства, а также иной технической документацией, предусмотренной такими контрактами. При этом выполнение работ по таким контрактам осуществляется в соответствии с графиком выполнения строительно-монтажных работ, являющимся обязательным приложением к таким контрактам.

Согласно требованиям части 7 статьи 110.2 ФЗ № 44-ФЗ Методики составления сметы контракта, графика оплаты выполненных по контракту работ, графика выполнения строительно-монтажных работ утверждаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Методика составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ утверждена Приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 5 июня 2018 г. № 336/пр.

В частях 5, 6, 7 статьи 110.2 ФЗ № 44-ФЗ не установлена обязанность заказчика включать в проект контракта график оплаты работ.

Согласно требованиям пункта 9 части 1 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях, если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении. При этом в случае, если обеспечение исполнения контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное настоящим пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом, предоставления подрядчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения

исполнения контракта.

Довод заявителя ООО «Стикс» о том, что заказчиком в раздел 10 проекта контракта «Порядок изменения, расторжения контракта» не включены условия, предусмотренные пунктом 9 части 1 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ, признан Комиссией Кемеровского УФАС России необоснованным, поскольку ФЗ № 44-ФЗ не обязывает заказчика включать в проект контракта условие, предусмотренное пунктом 9 части 1 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 12 статьи 21 ФЗ № 44-ФЗ не допускаются размещение в единой информационной системе извещений об осуществлении закупки, документации об осуществлении закупки, направление приглашений принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом, если такие извещения, документация, приглашения содержат информацию, не соответствующую информации, указанной в планах-графиках.

Согласно требованиям пункта 3 части 3 статьи 21 ФЗ № 44-ФЗ в план-график включаются дополнительные требования к участникам закупки (при наличии таких требований) и обоснование таких требований.

Поскольку заказчиком в аукционной документации установлены к участникам закупки дополнительные требования, а в плане-графике данные требования отсутствуют, заказчиком нарушен пункта 3 части 3 статьи 21 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 13 статьи 37 ФЗ № 44-ФЗ выплата аванса при исполнении контракта, заключенного с участником закупки, указанным в части 1 или 2 настоящей статьи, не допускается.

В пункте 2.4 Проекта контракта указано следующее: «Заказчик выплачивает Подрядчику в отношении каждого этапа аванс в размере 10 % (десять процентов) от размера цены соответствующего этапа в течение 10 (десяти) дней с даты подписания настоящего Контракта на основании предоставленного Подрядчиком счета. Оплата выполненных работ производится Заказчиком исходя из фактически выполненного объема таких работ, с зачетом доли аванса, равной доле стоимости выполненных работ в общей стоимости подлежащих выполнению работ, по безналичному расчету в течение 30 (тридцати) календарных дней, с даты подписания актов приемки выполненных работ Заказчиком по форме КС-2 (далее - форма КС-2), справки о стоимости выполненных работ по форме КС-3 (далее - форма КС-3), утвержденных постановлением Госкомстата России от 11.11.1999 №100, с даты получения Заказчиком счет – фактуры либо счета, в соответствии с применяемой системой налогообложения, и с приложением исполнительной документации на выполненные работы. Пакет документов для оплаты выполненных работ по настоящему контракту предоставляется Подрядчиком Заказчику в оригинале – в двух экземплярах, копии – в одном экземпляре, а также на электронном носителе - в режиме цветного сканирования, формат PDF (подлинный контракт вместе с приложениями к нему и пакет документов на оплату)».

Поскольку заказчиком в проекте контракта не учтены требования части 13 статьи 37 ФЗ № 44-ФЗ, заказчиком нарушена данная норма.

Довод заявителя ООО «МОНОЛИТ» о том, что дата проведения аукциона установлена ненадлежащим образом, признан Комиссией Кемеровского УФАС

России необоснованным, поскольку в аукционной документации дата проведения аукциона указана 22.11.2019г.

Согласно требованиям части 4 статьи 110.2 ФЗ № 44-ФЗ результатом выполненной работы по контракту, предметом которого являются строительство, реконструкция объекта капитального строительства, является построенный и (или) реконструированный объект капитального строительства, в отношении которого получено заключение органа государственного строительного надзора о соответствии построенного и (или) реконструированного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации, в том числе требованиям энергетической эффективности и требованиям оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых энергетических ресурсов, и заключение федерального государственного экологического надзора в случаях, предусмотренных частью 7 статьи 54 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Поскольку в проекте контракта заказчиком не предусмотрены требования части 4 статьи 110.2 ФЗ № 44-ФЗ, заказчиком нарушена данная правовая норма.

Довод заявителя ООО «Техконтроль» о том, что расходы по установке видеонаблюдения никак не могут быть учтены как накладные расходы, так как никак не связаны с созданием общих условий строительства, признан Комиссией Кемеровского УФАС России необоснованным на основании следующего:

Согласно «МДС 81-33.2004. Методические указания по определению величины накладных расходов в строительстве» (утв. Постановлением Госстроя РФ от 12.01.2004 N 6) (ред. от 31.08.2004, с изм. от 17.03.2011) установлены перечни статей накладных расходов в строительстве.

Согласно пункт 4 раздела III «Методических указаний по определению величины накладных расходов в строительстве» к расходам на организацию работ на строительных площадках относится содержание пожарной и сторожевой охраны:

- расходы на оплату труда (с отчислениями на ЕСН от расходов на оплату труда) работников ведомственной охраны, включая военизированную, сторожевую и профессиональную пожарную охрану, независимо от того осуществляется сторожевая охрана штатными работниками организации или путем привлечения специализированной охранной фирмы, наряду с наличием в организации штатных работников по охране;

- канцелярские, почтово-телеграфные и другие расходы на содержание ведомственной охраны;

- расходы на оплату вневедомственной охраны, предоставляемой органами внутренних дел, пожарной охраны, осуществляемой органами внутренних дел, а также охраны, предоставляемой в порядке оказания услуг другими организациями;

- расходы на содержание и износ противопожарного инвентаря, оборудования и спецодежды;

- расходы на оплату услуг по охране имущества, обслуживанию охранно-пожарной сигнализации, услуг пожарной охраны и иных услуг охранной

деятельности, а также расходы на содержание собственной службы безопасности по выполнению функций экономической защиты банковских и хозяйственных операций и сохранности материальных ценностей (за исключением расходов на экипировку, приобретение оружия и иных специальных средств защиты);

- амортизационные отчисления, расходы на проведение всех видов ремонта (отчисления в ремонтный фонд или резерв на ремонт) и содержание караульных помещений и пожарных депо (гаражей), включая оплату труда (с отчислениями на ЕСН от расходов на оплату труда) уборщиц и других рабочих, обслуживающих эти помещения.

Согласно письму Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 10.10.2019 года № 38144-ЮГ/105 «Об осуществлении строительного контроля на объектах капитального строительства, строительство, реконструкцию которых планируется осуществить полностью или частично за счет средств федерального бюджета в рамках федерального проекта «Жилье», рекомендовано при строительстве объекта предусмотреть обязательство подрядчика по организации установки и функционированию в круглосуточном режиме на объекте строительства не менее двух камер видеонаблюдения с обеспечением удаленного подключения по веб-интерфейсу через сеть ГИС «Интернет».

Таким образом, включение расходов на охрану объекта в накладные расходы не является нарушением требований ФЗ № 44-ФЗ.

Кроме того, у подрядчика нет необходимости иметь лицензии на данные виды услуг, поскольку в документации данное требование не установлено.

Согласно требованиям части 3 статьи 96 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 названного 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.

В соответствии с частью 27 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

В пункте 1.2 Проекта контракта указано: «Способы обеспечения: банковская гарантия или передача в залог денежных средств».

Вместе с тем, Заявителем не представлено доказательств, подтверждающих, что Заказчиком в документации об Аукционе неправомерно установлена возможность заключения договора залога между Заказчиком и победителем закупки, в случае принятия участником Аукциона, с которым заключается контракт, решения об обеспечении исполнения контракта путем внесения денежных средств.



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 «ТехКонтроль» на действия заказчика – МКУ «Отдел капитального строительства администрации Гурьевского муниципального района» при проведении электронного аукциона № 0139300008119000300 «Строительство объекта: «Многоквартирный жилой дом по ул. 30 лет Победы, 13/1, г.Гурьевск»» необоснованной.

2. Признать жалобу ООО «Новая Линия» на действия заказчика – МКУ «Отдел капитального строительства администрации Гурьевского муниципального района» при проведении электронного аукциона № 0139300008119000300 «Строительство объекта: «Многоквартирный жилой дом по ул. 30 лет Победы, 13/1, г.Гурьевск»» частично обоснованной (в части нарушения требований части 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ).

3. Признать жалобу ООО «МОНОЛИТ» на действия заказчика – МКУ «Отдел капитального строительства администрации Гурьевского муниципального района» при проведении электронного аукциона № 0139300008119000300 «Строительство объекта: «Многоквартирный жилой дом по ул. 30 лет Победы, 13/1, г.Гурьевск»» частично обоснованной (в части нарушения требований части 4 статьи 110.2, части 13 статьи 37 ФЗ № 44-ФЗ).

4. Признать жалобу ООО «Аспект» на действия заказчика – МКУ «Отдел капитального строительства администрации Гурьевского муниципального района» при проведении электронного аукциона № 0139300008119000300 «Строительство объекта: «Многоквартирный жилой дом по ул. 30 лет Победы, 13/1, г.Гурьевск»» необоснованной.

5. Признать заказчика – МКУ «Отдел капитального строительства администрации Гурьевского муниципального района» нарушившим требование частей 5, 8 статьи 34, части 4 статьи 110.2, части 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

6. Предписание об устранении нарушения законодательства о контрактной системе не выдавать, поскольку было выдано 25.11.2019г.

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

Председатель комиссии: <...>.

Члены Комиссии: <...>.

<...>.