

Решение № 03-10.1/351-2015

о признании жалобы необоснованной

28 сентября 2015 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Алексиной А.П. – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Капарушкиной Н.М. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

рассмотрев жалобу ООО «Стройтехгрупп» (далее – заявитель, Общество) на действия Департамента строительства Администрации г. Омска (далее - заказчик), Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации г. Омска (далее – уполномоченный орган) при осуществлении закупки способом открытого конкурса на выполнение работ по строительству объекта «Строительство закрытой ливневой канализации с очистными сооружениями вдоль ул. Завертяева» (завершение строительства и ввод объекта в эксплуатацию) (Реестровый номер "13.0711.15") (извещение № 0152300011915000755) (далее – открытый конкурс),

в отсутствие представителя заявителя, извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии представителей:

заказчика -<...>;

уполномоченного органа -<...>,

заинтересованного лица ООО «Бивер» - <...>,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 8672э от 21.09.2015) жалоба заявителя на действия заказчика и уполномоченного органа при проведении открытого конкурса.

По мнению заявителя, конкурсная документация разработана с нарушением норм Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-8796 от 21.09.2015) уполномоченным органом были представлены (вх. № 8776 от 23.09.2015) материалы открытого конкурса, а также письменный отзыв на жалобу заявителя (вх. № 8857э от 24.09.2015).

Кроме того, в адрес Омского УФАС России поступили письменные возражения на жалобу заявителя от Департамента строительства Администрации г. Омска (вх. № 8854 от 24.09.2015), а также заинтересованного лица ООО «Бивер» (вх. № 8841 от 24.09.2015)

Из представленных документов, а также информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) следует, что 05.08.2015 были размещены извещение № 0152300011915000755 и конкурсная документация с начальной (максимальной) ценой контракта 570720689,17 руб.

04.09.2015 на основании предписания Комиссии Омского УФАС России от 31.08.2015 по делу № 03-10.1/307-2015 в извещение о проведении открытого конкурса и конкурсную документацию внесены изменения.

21.09.2015 в 10:30 час. установлены дата и время окончания подачи заявок на участие в открытом конкурсе.

22.09.2015 размещен протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе, согласно которому на участие в открытом конкурсе поступило две заявки: ООО «СтройСервис» и ООО «Бивер».

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, пояснений представителей заказчика, уполномоченного органа, заинтересованного лица, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В жалобе заявителем указано следующее: «1) Документация не содержит сведений относительно этапов работ (месячных объемов выполненных работ).

Вместо этого пункт 2.5 проекта контракта гласит:

«Оплата Работ производится Муниципальным заказчиком путем перечисления денежных средств на расчетный счет Генподрядчика в следующем порядке:

- в течение 180 (ста восьмидесяти) календарных дней после подписания актов о приемке выполненных Работ (форма № КС-2), справок о стоимости выполненных Работ и затрат (форма № КС-3), на основании счетов-фактур, выставленных Генподрядчиком;

- окончательный расчет за выполненные Работы производится Муниципальным заказчиком в течение 180 (ста восьмидесяти) календарных дней после полного завершения всех Работ на Объекте, включая устранение выявленных дефектов (недоделок) и ввода в эксплуатацию законченного строительством Объекта, но не позднее 31.12 2016».

Представителями уполномоченного органа, заказчика, заинтересованного лица даны пояснения о том, что вышеуказанный довод жалобы является необоснованным, поскольку в проекте контракта установлены как сроки начала и окончания работ, так и сроки выполнения отдельных видов работ (этапы), прописанный порядок оплаты выполненных работ соответствует выполнению определенных видов работ в установленные графиком сроки, проведению окончательного расчета после полного завершения всех видов работ на объекте.

Комиссия согласилась с вышеуказанной позицией уполномоченного органа, заказчика, заинтересованного лица и считает **необоснованным** довод жалобы, исходя из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно пункту 1 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации в договоре подряда в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Комиссия установила, что в разделе 3 «Срок выполнения работ» проекта контракта определено: «начало выполнения работ - в течение 3 (трех) рабочих дней с момента заключения Контракта, окончание выполнения Работ – 31.10.2016».

Помимо указанного, пункт 3.2 проекта контракта устанавливает сроки выполнения отдельных видов работ по контракту, которые определяются сторонами в графике выполнения работ (приложение № 2 к контракту), который составляется генподрядчиком и подписывается сторонами при заключении Контракта.

Учитывая изложенное, в контракте установлены как сроки начала и окончания работ, так и сроки выполнения отдельных видов работ (этапы).

При этом Комиссия отмечает, что порядок оплаты, установленный в подпункте 2.5 пункта 2 «Цена Контракта и порядок расчетов» проекта контракта соответствует выполнению определенных видов работ в установленные графиком сроки, проведению окончательного расчета после полного завершения всех видов работ

на объекте.

3.2. Заявителем в жалобе указан следующий довод: «Постановление Правительства РФ от 05.03.2015 № 196 устанавливает различные размеры штрафов в зависимости от цены контракта, при этом цена контракта на момент подготовки проекта контракта, прикладываемого к документации о закупке, заказчику неизвестна. В проекте контракта должна содержаться информация о всевозможных значениях размеров штрафов для каждого порогового значения цены контракта, однако она отсутствует».

В возражениях на данный довод жалобы Общества заказчиком указано следующее: «Департамент строительства считает, что указанное постановление Правительства РФ от 05.03.2015 № 196 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2015 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)» не имеет отношения к данной закупке, поскольку распространяет свое действие только на контракты, по которым все обязательства (за исключением гарантийных обязательств) поставщика (подрядчика, исполнителя) завершены в полном объеме в 2015 году».

Уполномоченным органом в возражениях также указано на необоснованность данного довода заявителя, поскольку Постановление Правительства Российской Федерации от 05.03.2015 № 196 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2015 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)» не содержит требований

к содержанию контракта, а регулирует отношения сторон при исполнении контракта на этапе взыскания неустоек (штрафов, пеней).

В возражениях заинтересованного лица указано на то, что «Постановление Правительства Российской Федерации от 05.03.2015 № 196 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2015 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) устанавливает правило о предоставлении отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) в случае завершения в полном объеме в 2015 году исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, а не устанавливает размеры штрафов в зависимости от цены контракта, как это ошибочно указано в качестве довода заявителем жалобы. Более того, указанное Постановление в силу пункта 1 распространяется только на контракты, которые полностью завершаются в 2015 году, также в силу п. 6 указанного Постановления оно действует до 01.01.2016 года.

Таким образом, указанное Постановление Правительства РФ не может распространять свое действие на закупку № 0152300011915000755 в силу прямого указания, т.к. срок окончания работ по рассматриваемому контракту – 31.10.2016 года».

Проанализировав положения конкурсной документации, Постановление Правительства Российской Федерации от 05.03.2015 № 196 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2015 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней)», ссылку на которое делает в жалобе заявитель, Комиссия соглашается с позицией уполномоченного органа, заказчика, заинтересованного лица и признает **необоснованным** данный довод жалобы Общества

3.3. Заявитель считает, что «в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» заказчик должен был установить в конкурсной документации дополнительные требования к участникам - наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе или аукционе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка».

Комиссия считает **необоснованным** данный довод жалобы заявителя в силу следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 24 Федерального закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные [способы](#)

определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно части 2 статьи 24 Федерального закона о контрактной систем конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Частью 2 статьи 48 Федерального закона о контрактной системе установлено, что заказчик во всех случаях осуществляет закупку путем проведения открытого конкурса, **за исключением случаев**, предусмотренных [статьями 56, 57, 59, 72, 83, 84](#) и [93](#) настоящего Федерального закона.

В силу части 2 статьи 56 Федерального закона о контрактной системе проведение конкурса с ограниченным участием применяется в случае, если поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны осуществить только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации. [Перечень](#) случаев и (или) порядок отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 (ред. от 02.07.2015) «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее - Постановление Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99) утвержден Перечень случаев и (или) порядок отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации.

Пунктом 5 Приложения 2 указанного Перечня установлен следующий случай: *«Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения, а также работ, включенных в эту группировку, в случае если начальная (максимальная) цена*

контракта при осуществлении закупок для обеспечения государственных нужд, превышает 150 млн. рублей, для обеспечения муниципальных нужд, превышает 50 млн. рублей».

Исходя из того, что объект закупки не относится к особо опасным, технически сложным объектам капитального строительства, а также искусственным дорожным сооружениям, включенным в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения, начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении данной закупки превышает 50 млн. руб., заказчик был вправе осуществить закупку способом открытого конкурса.

Данный вывод Комиссии подтверждается позицией Минэкономразвития России и ФАС России, изложенной в совместном письме от 28.08.2015 № 23275-ЕЕ/Д28и, № АЦ/45739/15.

Согласно пункту 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 дополнительные требования предъявляются к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, **закупки которых осуществляются путем проведения путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов.**

В рассматриваемом случае заказчиком, уполномоченным органом осуществлялась закупки путем проведения **открытого конкурса**, при проведении которого дополнительные требования в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 не устанавливаются.

3.4. Заявителем указано на то, что «в проекте контракта отсутствует формула расчета неустойки согласно постановлению Правительства РФ № 1063».

В свою очередь, представителями уполномоченного органа, заказчика, заинтересованного лица на заседании Комиссии даны пояснения о том, что проект контракта полностью соответствует требованиям законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Ответственность сторон определяется в соответствии с требованиями частей 4-8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, регламентирующих ответственность сторон в виде уплаты неустойки (штрафа, пени) за неисполнение, ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Согласно части 5 статьи 34 Федерального 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). 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.**

В соответствии с частью 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе **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).

Частью 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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 виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.**

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 утверждены 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 (далее – Постановление Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063).

Условия об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, установлены заказчиком, уполномоченным органом в пункте 7 «Ответственность сторон» проекта контракта.

Проанализировав содержание пункта 7 «Ответственность сторон» проекта

контракта, Комиссия установила, что данный пункт содержит положения о порядке уплаты неустойки (штрафа, пени) за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств и их размере в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

Учитывая изложенное, Комиссия не усматривает в действиях заказчика, уполномоченного органа нарушения норм действующего законодательства и признает довод жалобы заявителя **необоснованным**.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу ООО «Стройтехгрупп» на действия Департамента строительства Администрации г. Омска, Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации г. Омска при осуществлении закупки способом открытого конкурса на выполнение работ по строительству объекта «Строительство закрытой ливневой канализации с очистными сооружениями вдоль ул. Завертяева» (завершение строительства и ввод объекта в эксплуатацию) (Реестровый номер "13.0711.15") (извещение № 0152300011915000755).

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