

РЕШЕНИЕ

«10» июня 2015 года

г. Кемерово

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

		заместителя руководителя	при
Председателя комиссии:	Стельмах С.В. -	Кемеровского УФАС России;	
Членов комиссии:	Михалевой Е.Е.-	главного специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;	
	Щегловой Е.Р.-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;	
	Сивороновой Т.В.-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;	

участии:

- <...> – представителя ООО «Геострой», по доверенности;

- <...>, <...> – представителей Управления по имуществу и жизнеобеспечению Мариинского городского поселения, по доверенности,

рассмотрев дело № 201/3-2015, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – Управлением по имуществу и жизнеобеспечению Мариинского городского поселения законодательства в сфере закупок при проведении аукциона в электронной форме №0339300016415000045 на выполнение землеустроительных работ по описанию границ Мариинского городского поселения расположенного в границах муниципального образования Мариинский муниципальный район Кемеровской области в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями п.п «б» п.2 ч.3 ст. 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, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14

установила:

03.06.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Геострой» (вх. №3834 от 03.06.2015г.) на положения документации электронного аукциона №0339300016415000045 на выполнение землеустроительных работ по описанию границ Мариинского городского поселения расположенного в границах муниципального образования Мариинский муниципальный район Кемеровской области.

По мнению ООО «Геострой», требование заказчика, установленное в аукционной документации, о наличии у участников закупки свидетельства СРО код 33.3 «Жилищно-гражданское строительство» является неправомерным.

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

27.05.2015г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – Управлением по имуществу и жизнеобеспечению Мариинского городского поселения были размещены извещение о проведении электронного аукциона №0339300016415000045 на выполнение землеустроительных работ по описанию границ Мариинского городского поселения расположенного в границах муниципального образования Мариинский муниципальный район Кемеровской области и аукционная документация.

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).

В соответствии с частью 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Таким образом, учитывая, что ФЗ № 44-ФЗ не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени), а также условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации об аукционе.

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 целесообразно 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.

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

Вместе с тем установленные заказчиком в пункте 5.2, 5.3 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе №0339300016415000045, установлены штрафы и пени за ненадлежащее исполнение исполнителем обязательств по контракту, не соответствующие Постановлению Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, что противоречит требованиям частей 7 и 8 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ.

Также в проекте контракта отсутствует условие об ответственности заказчика в виде штрафа и пени за ненадлежащее исполнение исполнителем обязательств по контракту, что вступает в противоречие с частью 5 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ.

Согласно п. 28 «Требования к участникам закупки» аукционной документации устанавливается требование к участникам о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара, являющегося объектом закупки: наличие допусков к видам работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства согласно Перечня к Приказу Минрегиона РФ №624 от 30.12.2009 г. Участник закупки для участия в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства должен иметь допуск к видам работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): код 33.3 «Жилищно-гражданское строительство», утвержденного Приказом Министерства регионального развития РФ от 30 декабря 2009 г. № 624. В случае если такой допуск у участника размещения заказа отсутствует, он не допускается к участию в торгах вне зависимости от наличия у него обычных допусков.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 года «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые 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.

Предметом рассматриваемого контракта является выполнение землеустроительных работ по описанию границ Мариинского городского поселения расположенного в границах муниципального образования Мариинский муниципальный район Кемеровской области.

В соответствии с Приказом Минэкономразвития РФ от 03.06.2011г. №267 «Об утверждении порядка описания местоположения границ объектов землеустройства» описание местоположения границ объектов землеустройства осуществляется с использованием сведений государственного кадастра недвижимости, документов территориального планирования, правил землепользования и застройки, документов государственного фонда данных, полученных в результате проведения землеустройства, сведений и документов государственных картографо-геодезических фондов и иных предусмотренных законодательством документов и сведений.

Согласно статье 10 Федерального закона от 18.06.2001г. №78-ФЗ «О землеустройстве» материалы геодезических и картографических работ являются основой для проведения почвенных, геоботанических и других обследований и изысканий, инвентаризации земель, оценки качества земель, планирования и рационального использования земель, описания местоположения и установления на местности границ объектов землеустройства, внутрихозяйственного землеустройства.

Геодезические и картографические работы выполняются в соответствии с Федеральным законом от 26.12.1995г. №209-ФЗ «О геодезии и картографии», согласно статье 12 которого геодезическая и картографическая деятельность подлежит лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Также в силу части 2 статьи 47 Градостроительного кодекса РФ виды работ по инженерным изысканиям, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией, сведения о которой внесены в государственный реестр саморегулируемых организаций, свидетельства о допуске (далее также - выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске) к таким видам работ. Иные виды работ по инженерным изысканиям могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

Перечень 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, утвержден Приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009г. 624 (далее – Перечень).

Разделом I вышеуказанного перечня предусмотрены работы по инженерным изысканиям.

В соответствии с частью 6 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Федерального закона о контрактной системе.

Исходя из вышеизложенного и предмета рассматриваемого контракта требование заказчика в пункте 28 аукционной документации о наличии у участников закупки №0339300016415000045 допуска СРО к видам работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиков на основании договора

юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): код 33.3 «Жилищно-гражданское строительство», утвержденного Приказом Министерства регионального развития РФ от 30 декабря 2009 г. № 624, вступает в противоречие с частью 6 статьи 31 ФЗ №44-ФЗ.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Геострой» на действия заказчика – Управления по имуществу и жизнеобеспечению Мариинского городского поселения при проведении электронного аукциона №0339300016415000045 на выполнение землеустроительных работ по описанию границ Мариинского городского поселения расположенного в границах муниципального образования Мариинский муниципальный район Кемеровской области **обоснованной**.
2. Признать заказчика – Управления по имуществу и жизнеобеспечению Мариинского городского поселения нарушившим части 5, 7, 8 статьи 34, часть 6 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.
5. Передать материалы дела №201/3-2015 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:

С.В. Стельмах

Члены комиссии:

Е.Е. Михалева

Е.Р. Щеглова

Т.В. Сиворонова