

# УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

## ПО КУРГАНСКОЙ ОБЛАСТИ

640000, г. Курган, ул. М. Горького, 40

тел., факс 8 (3522) 46-39-85

### Решение

по жалобе о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок

№ 05-02/112-16

05.07.2016 г.

г. Курган

Резолютивная часть решения объявлена 05.07.2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 07.06.2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области (далее - Комиссия Курганского УФАС России) рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее- Заявитель) на действия заказчика в лице Управления жилищно-коммунального хозяйства, энергетики и строительства Администрации Шадринского района Курганской области при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области", номер извещения 0143300053916000027, и осуществив внеплановую проверку, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

### УСТАНОВИЛА:

В Курганское УФАС России поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (вх. № 3930 от 30.06.2016 г.) на действия заказчика в лице Управления жилищно- коммунального хозяйства, энергетики и строительства Администрации Шадринского района Курганской области при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области", номер извещения 0143300053916000027.

**В жалобе Заявитель** указал на неправомерное указание Заказчиком в составе цены контракта суммы НДС.

Считает, что в нарушение требований ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе Заказчиком не включено в контракт обязательное условие об ответственности Заказчика.

Полагает, что в нарушение ч. 2 ст. 59 Закона о контрактной системе и Распоряжение Правительства РФ от 21 марта 2016 г. № 471-р Заказчиком не верно выбран способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя): проведен открытый конкурс, вместо аукциона в электронной форме (электронный аукцион).

**Представители Заказчика и Уполномоченного органа** представили письменные возражения по доводам изложенным в жалобе.

На заседании Комиссии Курганского УФАС представителями Заказчика и Уполномоченного органа пояснено, что в соответствии с проектной документацией в состав работ в соответствии с п. 1.8.3.3. Технического задания включено строительство дорог и тротуаров общей протяженностью 2000м, которые являются, в свою очередь, продолжением автомобильной дороги по ул. Ленина.

В соответствии с ФЗ от 08.11.2007 N 257-ФЗ "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее- ФЗ № 257) и Постановлением №1 от 17.01.2014г. Администрации Мальцевского сельсовета Шадринского района Курганской области автомобильная дорога по ул. Ленина включена в перечень автомобильных дорог общего пользования Местного значения Мальцевского сельсовета Шадринского района Курганской области. в соответствии с Постановлением.

Считают, что данные дороги и тротуары общей протяженностью 2000м в составе проекта "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области" являются исключением в рамках Перечня товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион) (далее- Перечень), утвержденным Распоряжением Правительства РФ от 21.03.2016 N 471-р (ред. от 13.05.2016) ,соответственно закупка в форме открытого конкурса проведена правомерно.

**Руководствуясь административным регламентом по рассмотрению жалоб, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от [19.11.2014 N 727/14](#), ст. 99, 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссией Курганского УФАС России** установлено, что 31.05.2016 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов ([zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru)) было опубликовано извещение № 0143300053916000027 о проведении открытого конкурса на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области".

Начальная (максимальная) цена контракта- 137 499 160,00 рублей.

Заказчиком является Управление жилищно- коммунального хозяйства, энергетики и строительства Администрации Шадринского района Курганской области.

Дата и время начала подачи заявок (по местному времени) 15.06.2016 21:00

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени) 30.06.2016 10:00.

На момент рассмотрения жалобы комиссией Курганского УФАС России закупка приостановлена в части подписания контракта.

Согласно пункту 1 статьи 702 ГК РФ, по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

По общему правилу, содержащемуся в ст. 711 ГК РФ, заказчик обязан уплатить подрядчику цену, обусловленную договором.

В силу ст. 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. Изменение цены после заключения допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке.

Согласно п. 3.1 Проекта муниципального контракта на выполнение строительно-монтажных работ на объекте: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области" (далее – Проект контракта) цена контракта составляет 137 449 160 рублей, в том числе НДС 18 % 20 974 448 рублей 14 копеек и является твердой на весь срок выполнения работ.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя (п. 4 ст. 3 Закона о контрактной системе).

Частью 1 ст. 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Цена контракта является твердой и определяется на весь срок его исполнения (ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе).

Согласно статье 346.11 Налогового кодекса РФ, лица, применяющие упрощенную систему налогообложения, не уплачивают НДС, за исключением данного налога, уплачиваемого при ввозе товаров на таможенную территорию РФ.

Письмами Минэкономразвития России от 12.12.2014 N Д28и-2787, от 30.09.2014 N Д28и-1889, Минфина России от 05.09.2014 N 03-11-11/44793, от 29.08.2014 N 02-02-09/43300 определено, что контракт должен заключаться по цене, предложенной победителем закупки. Сумма, которая предусмотрена контрактом, должна быть выплачена победителю закупки в установленном контрактом размере, вне

зависимости от используемой победителем торгов системы налогообложения.

Следовательно, выделение в Проекте контракта НДС Заказчиком обоснованно так как НДС обязателен к уплате в соответствующий бюджет Российской Федерации.

Поименование в п. 3.1 Проекта контракта цены, включающей НДС подразумевает возможность применения потенциальным участником закупки общей системы налогообложения, что не нарушает положения Закона о контрактной системе. Однако, указание **фиксированной суммы НДС** в Проекте контракта является неправомерным, так как ограничивает доступ потенциальных участников закупки, находящихся на упрощенной системе налогообложения. Довод заявителя о неправомерном указании Заказчиком в составе цены контракта суммы НДС является необоснованным, так как не указание в Проекте контракта возможности участия в процедуре хозяйствующих субъектов, находящихся на общем режиме налогообложения, так же ограничивает доступ к участию в процедуре

Согласно ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Частью 5 ст. 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена 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 ч.5 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063 **за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы**, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

В п. 19.2 ст. 19 Проекта муниципального контракта на выполнение строительно-монтажных работ на объекте: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области" (далее – Проект контракта) установлена ответственность Заказчика в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, Генподрядчик вправе потребовать уплаты неустойки в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от стоимости неисполненного обязательства за каждый день просрочки до даты фактического исполнения обязательств, за исключением случаев просрочки исполнения обязательств из-за не поступления бюджетных средств.

В ст. 19 Проекта контракта отсутствует обязательное условие об ответственности Заказчика (за исключением просрочки исполнения обязательств) в случае ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а именно: не установлен **размер в виде фиксированной суммы**.

Таким образом, довод Заявителя о нарушении Заказчиком требований ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе является обоснованным.

В соответствии с ч 1, 2 ст. 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные [способы](#) определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы, аукционы, запрос котировок и запрос предложений.

Согласно ч. 2 ст. 59 Закона о контрактной системе заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в [перечень](#), установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований Закона о контрактной системе.

Так, в соответствии с Перечнем, утвержденным Распоряжением Правительства РФ от 21.03.2016 N 471-р (ред. от 13.05.2016) в Перечень включены:

- п.41.2 <4> Здания и работы по возведению зданий;

- п. 42 <4> Сооружения и строительные работы в области гражданского

строительства;

<4> За исключением работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, а также **искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог** федерального, регионального или межмуниципального, **местного значения**.

В соответствии с ч. 9 ст. 5 ФЗ № 257 перечень автомобильных дорог общего пользования местного значения сельского поселения может утверждаться органом местного самоуправления **муниципального района, если законом субъекта Российской Федерации вопрос** осуществления дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог местного значения **не отнесен к числу полномочий, закрепленных за сельским поселением**.

В соответствии с Законом Курганской области от 28.06.2013 N 42 "О регулировании отдельных отношений в сфере использования автомобильных дорог и осуществления дорожной деятельности на территории Курганской области" вопрос осуществления дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог местного значения **не отнесен к числу полномочий, закрепленных за сельским поселением**. Следовательно, в полномочия Администрации Мальцевского сельсовета Шадринского района Курганской области не входило утверждение перечня автомобильных дорог общего пользования местного значения Мальцевского сельсовета Шадринского района Курганской области.

В соответствии с ч.1 ст. 3 ФЗ № 257 автомобильная дорога - объект транспортной инфраструктуры, предназначенный для движения транспортных средств и **включающий в себя** земельные участки в границах полосы отвода автомобильной дороги и расположенные на них или под ними конструктивные элементы (дорожное полотно, дорожное покрытие и подобные элементы) и дорожные сооружения, являющиеся ее технологической частью, - защитные дорожные сооружения, **искусственные дорожные сооружения**, производственные объекты, элементы обустройства автомобильных дорог;

Частью 3 ст.3 ФЗ № 257 **искусственные дорожные сооружения** - сооружения, предназначенные для движения транспортных средств, пешеходов и прогона животных в местах пересечения автомобильных дорог иными автомобильными дорогами, водотоками, оврагами, в местах, которые являются препятствиями для такого движения, прогона (**зимники, мосты, переправы по льду, путепроводы, трубопроводы, тоннели, эстакады, подобные сооружения**);

Соответственно, дороги и тротуары протяженностью 2000 м поименованные в п. 1.8. 3.3. Технического задания **не являются исключением в рамках Перечня**, довод Заявителя о нарушении Заказчиком ч. 2 ст. 59 Закона о контрактной системе и Распоряжение Правительства РФ от 21 марта 2016 г. № 471-р, выразившееся в не правомерном способе определения поставщика (проведен открытый конкурс вместо аукциона в электронной форме) является обоснованным.

Таким образом, жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (вх. № 3930 от 30.06.2016 г.) на действия заказчика в лице Управления жилищно- коммунального хозяйства, энергетики и строительства Администрации Шадринского района Курганской

области при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области", номер извещения 0143300053916000027 Комиссией Курганского УФАС России признана обоснованной в части заявленных требований.

**Руководствуясь административным регламентом по рассмотрению жалоб, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от 19.11.2014 N 727/14, ст. 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссией Курганского УФАС России проведена внеплановая проверка.**

При проведении внеплановой проверки Комиссией Курганского УФАС России установлено, что в ЕИС в разделе «Документы закупки» к открытому конкурсу на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области" (извещение № 0143300053916000027) размещен ряд документов, формат размещения которых не позволяет потенциальному участнику открытого конкурса ознакомиться с полным пакетом документов указанной закупки. Например, Раздел 2 Часть 1 ПЗУ Детский сад, часть 2 ФОС открытого типа с трибунами, размещены в ЕИС в формате архивов ZIP с расширением ".zip", извлечение файла из которых невозможно (рисунок 1,2)  
<http://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/ok44/view/documents.html?regNumber=0143300053916000027>.

Рисунок 1

Рисунок 2

В соответствии с ч. 4 ст. 4, ст. 7 Закона о контрактной системе в Российской Федерации обеспечивается **свободный** и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе в сфере закупок. Информация, содержащаяся в единой информационной системе, является **общедоступной** и предоставляется безвозмездно.

В нарушение вышеуказанных норм Уполномоченным органом документы закупки к открытому конкурсу на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области" (извещение № 0143300053916000027) размещены в формате, не обеспечивающем свободный

доступ к информации о закупке, следовательно, информация о закупке не является общедоступной.

В соответствии со ст. 2 ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке.

Частью 1 ст. 54 Закона о контрактной системе установлено, что по результатам конкурса контракт заключается на условиях, указанных в заявке на участие в конкурсе, поданной участником конкурса, с которым заключается контракт, и в конкурсной документации. При заключении контракта его цена не может превышать начальную (максимальную) цену контракта, указанную в извещении о проведении конкурса.

Установив в Проекте контракта в п. 3.1 цены 137 449 160 рублей 00 копеек НДС 20 974 448 рублей 14 копеек, Заказчик ввел в заблуждение потенциальных участников закупки, чем нарушил требования ч.1 ст. 54 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 1 ч.1 ст. 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Так например, в нарушение данной нормы Заказчиком в позиции № 183 Технического задания указано наименование товара «Компьютер персональный с монитором», при этом не указаны функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики данного товара, используемого при выполнении строительно- монтажных работ на объекте: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области".

Согласно ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [ч.1](#) ст. 33 Закона о контрактной системе, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В нарушение вышеуказанной нормы Заказчиком в части Технического задания, например, в позициях 142-149 указаны наименования товаров без указания максимальных и (или) минимальных значений показателей, позволяющих определить их соответствие установленным заказчиком требованиям.

Частью 3 ст. 33 Закона о контрактной системе устанавливается недопущение включения в документацию о закупке требований к производителю товара, к участнику закупки, а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для

производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

В нарушение вышеуказанной нормы Заказчиком в части Технического задания, например, в позициях 6-11 к оборудованию приточных и вытяжных установок указан завод изготовитель «NED» г. Челябинск. Поименование в Техническом задании ссылки: «Любое упоминание на **товарные знаки материалов, оборудования, конструкций**, используемых в Техническом задании, допускается заменять на аналогичные или эквивалентные, не ухудшающие общую характеристику строительного объекта» не реализуют требования ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе в части установления требований к заводу изготовителю (производителю) товара.

Исследовав предоставленные материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Курганского УФАС России,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» обоснованной в части заявленных требований.
2. Признать в действиях Уполномоченного органа нарушения:

- ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе, выразившееся в не включении в контракт обязательного условия об ответственности Заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом;

- ч. 2 ст. 59 Закона о контрактной системе, выразившееся в не правомерном способе определения поставщика;

- ч. 4 ст. 4 Закона о контрактной системе, выразившееся в ограничении общедоступности информации, размещенной в ЕИС;

- ч. 1 ст. 7 Закона о контрактной системе, выразившееся в ограничении свободного доступа к информации о контрактной системе в сфере закупок;

- ч. 1 ст. 54 Закона о контрактной системе, выразившееся в установлении конкретной цены контракта и фиксированной суммы НДС;

- п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, выразившееся в не указании функциональных, технических и качественных характеристик, эксплуатационных характеристик товара, используемых при выполнении работ;

- ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе, выразившееся в не указании максимальных и (или) минимальных значений показателей, позволяющих определить соответствие закупаемых товаров установленным Заказчиком требований;

- ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе, выразившееся в указании требований к производителю товара.

3. Выдать Уполномоченному органу- Комитету по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, транспорту и муниципальному заказу Администрации Шадринского района предписание об аннулировании закупки путем проведения открытого конкурса на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области", номер извещения 0143300053916000027.

*Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев*

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО КУРГАНСКОЙ ОБЛАСТИ**

640000, г. Курган, ул. М. Горького, 40

тел., факс 8 (3522) 46-39-85

**Решение**

по жалобе о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок

№ 05-02/112-16

05.07.2016 г.

г. Курган

Резолютивная часть решения объявлена 05.07.2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 07.06.2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области (далее - Комиссия Курганского УФАС России) рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее- Заявитель) на действия заказчика в лице Управления жилищно-коммунального хозяйства, энергетики и строительства Администрации Шадринского района Курганской области при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области", номер извещения 0143300053916000027, и осуществив внеплановую проверку, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

**УСТАНОВИЛА:**

В Курганское УФАС России поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (вх. № 3930 от 30.06.2016 г.) на действия заказчика в лице Управления жилищно- коммунального хозяйства, энергетики и строительства Администрации Шадринского района Курганской области при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области", номер извещения 0143300053916000027.

**В жалобе Заявитель** указал на неправомерное указание Заказчиком в составе цены контракта суммы НДС.

Считает, что в нарушение требований ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе Заказчиком не включено в контракт обязательное условие об ответственности Заказчика.

Полагает, что в нарушение ч. 2 ст. 59 Закона о контрактной системе и Распоряжение Правительства РФ от 21 марта 2016 г. № 471-р Заказчиком не верно выбран способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя): проведен открытый конкурс, вместо аукциона в электронной форме (электронный аукцион).

**Представители Заказчика и Уполномоченного органа** представили письменные возражения по доводам изложенным в жалобе.

На заседании Комиссии Курганского УФАС представителями Заказчика и Уполномоченного органа пояснено, что в соответствии с проектной документацией в состав работ в соответствии с п. 1.8.3.3. Технического задания включено строительство дорог и тротуаров общей протяженностью 2000м, которые являются, в свою очередь, продолжением автомобильной дороги по ул. Ленина.

В соответствии с ФЗ от 08.11.2007 N 257-ФЗ "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее- ФЗ № 257) и Постановлением №1 от 17.01.2014г. Администрации Мальцевского сельсовета Шадринского района Курганской области автомобильная дорога по ул. Ленина включена в перечень автомобильных дорог общего пользования Местного значения Мальцевского сельсовета Шадринского района Курганской области. в соответствии с Постановлением.

Считают, что данные дороги и тротуары общей протяженностью 2000м в составе проекта "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области" являются исключением в рамках Перечня товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион) (далее- Перечень), утвержденным Распоряжением Правительства РФ от 21.03.2016 N 471-р (ред. от 13.05.2016) ,соответственно закупка в форме открытого конкурса проведена правомерно.

**Руководствуясь административным регламентом по рассмотрению жалоб, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от [19.11.2014 N 727/14](#), ст. 99, 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссией Курганского УФАС России** установлено, что 31.05.2016 на официальном

сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов ([zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru)) было опубликовано извещение № 0143300053916000027 о проведении открытого конкурса на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области".

Начальная (максимальная) цена контракта- 137 499 160,00 рублей.

Заказчиком является Управление жилищно- коммунального хозяйства, энергетики и строительства Администрации Шадринского района Курганской области.

Дата и время начала подачи заявок (по местному времени) 15.06.2016 21:00

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени) 30.06.2016 10:00.

На момент рассмотрения жалобы комиссией Курганского УФАС России закупка приостановлена в части подписания контракта.

Согласно пункту 1 статьи 702 ГК РФ, по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

По общему правилу, содержащемуся в ст. 711 ГК РФ, заказчик обязан уплатить подрядчику цену, обусловленную договором.

В силу ст. 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. Изменение цены после заключения допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке.

Согласно п. 3.1 Проекта муниципального контракта на выполнение строительно-монтажных работ на объекте: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области" (далее – Проект контракта) цена контракта составляет 137 499 160 рублей, в том числе НДС 18 % 20 974 448 рублей 14 копеек и является твердой на весь срок выполнения работ.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя (п. 4 ст. 3 Закона о контрактной системе).

Частью 1 ст. 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Цена контракта является твердой и определяется на весь срок его исполнения (ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе).

Согласно статье 346.11 Налогового кодекса РФ, лица, применяющие упрощенную систему налогообложения, не уплачивают НДС, за исключением данного налога, уплачиваемого при ввозе товаров на таможенную территорию РФ.

Письмами Минэкономразвития России от 12.12.2014 N Д28и-2787, от 30.09.2014 N Д28и-1889, Минфина России от 05.09.2014 N 03-11-11/44793, от 29.08.2014 N 02-02-09/43300 определено, что контракт должен заключаться по цене, предложенной победителем закупки. Сумма, которая предусмотрена контрактом, должна быть выплачена победителю закупки в установленном контрактом размере, вне зависимости от используемой победителем торгов системы налогообложения.

Следовательно, выделение в Проекте контракта НДС Заказчиком обоснованно так как НДС обязателен к уплате в соответствующий бюджет Российской Федерации.

Поименование в п. 3.1 Проекта контракта цены, включающей НДС подразумевает возможность применения потенциальным участником закупки общей системы налогообложения, что не нарушает положения Закона о контрактной системе. Однако, указание **фиксированной суммы НДС** в Проекте контракта является неправомерным, так как ограничивает доступ потенциальных участников закупки, находящихся на упрощенной системе налогообложения. Довод заявителя о неправомерном указании Заказчиком в составе цены контракта суммы НДС является необоснованным, так как не указание в Проекте контракта возможности участия в процедуре хозяйствующих субъектов, находящихся на общем режиме налогообложения, так же ограничивает доступ к участию в процедуре

Согласно ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Частью 5 ст. 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня 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 ч.5 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063 **за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы**, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

В п. 19.2 ст. 19 Проекта муниципального контракта на выполнение строительно-монтажных работ на объекте: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с. Мальцево Шадринского района Курганской области" (далее – Проект контракта) установлена ответственность Заказчика в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, Генподрядчик вправе потребовать уплаты неустойки в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от стоимости неисполненного обязательства за каждый день просрочки до даты фактического исполнения обязательств, за исключением случаев просрочки исполнения обязательств из-за не поступления бюджетных средств.

В ст. 19 Проекта контракта отсутствует обязательное условие об ответственности Заказчика (за исключением просрочки исполнения обязательств) в случае ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а именно: не установлен **размер в виде фиксированной суммы**.

Таким образом, довод Заявителя о нарушении Заказчиком требований ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе является обоснованным.

В соответствии с ч 1, 2 ст. 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные [способы](#) определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы, аукционы, запрос котировок и запрос предложений.

Согласно ч. 2 ст. 59 Закона о контрактной системе заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в [перечень](#), установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим

исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований Закона о контрактной системе.

Так, в соответствии с Перечнем, утвержденным Распоряжением Правительства РФ от 21.03.2016 N 471-р (ред. от 13.05.2016) в Перечень включены:

- п.41.2 <4> Здания и работы по возведению зданий;

- п. 42 <4> Сооружения и строительные работы в области гражданского строительства;

<4> За исключением работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, а также **искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог** федерального, регионального или межмуниципального, **местного значения**.

В соответствии с ч. 9 ст. 5 ФЗ № 257 перечень автомобильных дорог общего пользования местного значения сельского поселения может утверждаться органом местного самоуправления **муниципального района, если законом субъекта Российской Федерации вопрос** осуществления дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог местного значения **не отнесен к числу полномочий, закрепленных за сельским поселением**.

В соответствии с Законом Курганской области от 28.06.2013 N 42 "О регулировании отдельных отношений в сфере использования автомобильных дорог и осуществления дорожной деятельности на территории Курганской области" вопрос осуществления дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог местного значения **не отнесен к числу полномочий, закрепленных за сельским поселением**. Следовательно, в полномочия Администрации Мальцевского сельсовета Шадринского района Курганской области не входило утверждение перечня автомобильных дорог общего пользования местного значения Мальцевского сельсовета Шадринского района Курганской области.

В соответствии с ч.1 ст. 3 ФЗ № 257 автомобильная дорога - объект транспортной инфраструктуры, предназначенный для движения транспортных средств и **включающий в себя** земельные участки в границах полосы отвода автомобильной дороги и расположенные на них или под ними конструктивные элементы (дорожное полотно, дорожное покрытие и подобные элементы) и дорожные сооружения, являющиеся ее технологической частью, - защитные дорожные сооружения, **искусственные дорожные сооружения**, производственные объекты, элементы обустройства автомобильных дорог;

Частью 3 ст.3 ФЗ № 257 **искусственные дорожные сооружения** - сооружения, предназначенные для движения транспортных средств, пешеходов и прогона животных в местах пересечения автомобильных дорог иными автомобильными дорогами, водотоками, оврагами, в местах, которые являются препятствиями для

такого движения, прогона (**зимники, мосты, переправы по льду, теплотрассы, трубопроводы, тоннели, эстакады, подобные сооружения**);

Соответственно, дороги и тротуары протяженностью 2000 м поименованные в п. 1.8. 3.3. Технического задания **не являются исключением в рамках Перечня**, довод Заявителя о нарушении Заказчиком ч. 2 ст. 59 Закона о контрактной системе и Распоряжение Правительства РФ от 21 марта 2016 г. № 471-р, выразившееся в не правомерном способе определения поставщика (проведен открытый конкурс вместо аукциона в электронной форме) является обоснованным.

Таким образом, жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (вх. № 3930 от 30.06.2016 г.) на действия заказчика в лице Управления жилищно- коммунального хозяйства, энергетики и строительства Администрации Шадринского района Курганской области при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области", номер извещения 0143300053916000027 Комиссией Курганского УФАС России признана обоснованной в части заявленных требований.

**Руководствуясь административным регламентом по рассмотрению жалоб, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от 19.11.2014 N 727/14, ст. 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссией Курганского УФАС России проведена внеплановая проверка.**

При проведении внеплановой проверки Комиссией Курганского УФАС России установлено, что в ЕИС в разделе «Документы закупки» к открытому конкурсу на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области" (извещение № 0143300053916000027) размещен ряд документов, формат размещения которых не позволяет потенциальному участнику открытого конкурса ознакомиться с полным пакетом документов указанной закупки. Например, Раздел 2 Часть 1 ПЗУ Детский сад, часть 2 ФОС открытого типа с трибунами, размещены в ЕИС в формате архивов ZIP с расширением ".zip", извлечение файла из которых невозможно (рисунок 1,2)

<http://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/ok44/view/documents.html?regNumber=0143300053916000027>.

Рисунок 1

Рисунок 2

В соответствии с ч. 4 ст. 4, ст. 7 Закона о контрактной системе в Российской Федерации обеспечивается **свободный** и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе в сфере закупок. Информация, содержащаяся в единой информационной системе, является **общедоступной** и предоставляется безвозмездно.

В нарушение вышеуказанных норм Уполномоченным органом документы закупки к открытому конкурсу на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области" (извещение № 014330005391600027) размещены в формате, не обеспечивающем свободный доступ к информации о закупке, следовательно, информация о закупке не является общедоступной.

В соответствии со ст. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке.

Частью 1 ст. 54 Закона о контрактной системе установлено, что по результатам конкурса контракт заключается на условиях, указанных в заявке на участие в конкурсе, поданной участником конкурса, с которым заключается контракт, и в конкурсной документации. При заключении контракта его цена не может превышать начальную (максимальную) цену контракта, указанную в извещении о проведении конкурса.

Установив в Проекте контракта в п. 3.1 цены 137 449 160 рублей 00 копеек НДС 20 974 448 рублей 14 копеек, Заказчик ввел в заблуждение потенциальных участников закупки, чем нарушил требования ч.1 ст. 54 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 1 ч.1 ст. 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Так например, в нарушение данной нормы Заказчиком в позиции № 183 Технического задания указано наименование товара «Компьютер персональный с монитором», при этом не указаны функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики данного товара, используемого при выполнении строительно-монтажных работ на объекте: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области".

Согласно ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [ч.1](#) ст. 33 Закона о контрактной системе, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При

этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В нарушение вышеуказанной нормы Заказчиком в части Технического задания, например, в позициях 142-149 указаны наименования товаров без указания максимальных и (или) минимальных значений показателей, позволяющих определить их соответствие установленным заказчиком требованиям.

Частью 3 ст. 33 Закона о контрактной системе устанавливает недопущение включения в документацию о закупке требований к производителю товара, к участнику закупки, а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

В нарушение вышеуказанной нормы Заказчиком в части Технического задания, например, в позициях 6-11 к оборудованию приточных и вытяжных установок указан завод изготовитель «NED» г. Челябинск. Поименование в Техническом задании ссылки: «Любое упоминание на **товарные знаки материалов, оборудования, конструкций**, используемых в Техническом задании, допускается заменять на аналогичные или эквивалентные, не ухудшающие общую характеристику строительного объекта» не реализуют требования ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе в части установления требований к заводу изготовителю (производителю) товара.

Исследовав предоставленные материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Курганского УФАС России,

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» обоснованной в части заявленных требований.
2. Признать в действиях Уполномоченного органа нарушения:

- ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе, выразившееся в не включении в контракт обязательного условия об ответственности Заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом;

- ч. 2 ст. 59 Закона о контрактной системе, выразившееся в не правомерном способе определения поставщика;

- ч. 4 ст. 4 Закона о контрактной системе, выразившееся в ограничении общедоступности информации, размещенной в ЕИС;

- ч. 1 ст. 7 Закона о контрактной системе, выразившееся в ограничении свободного доступа к информации о контрактной системе в сфере закупок;

- ч. 1 ст. 54 Закона о контрактной системе, выразившееся в установлении

конкретной цены контракта и фиксированной суммы НДС;

- п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, выразившееся в не указании функциональных, технических и качественных характеристик, эксплуатационных характеристик товара, используемых при выполнении работ;

- ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе, выразившееся в не указании максимальных и (или) минимальных значений показателей, позволяющих определить соответствие закупаемых товаров установленных Заказчиком требований;

- ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе, выразившееся в указании требований к производителю товара.

3. Выдать Уполномоченному органу- Комитету по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, транспорту и муниципальному заказу Администрации Шадринского района предписание об аннулировании закупки путем проведения открытого конкурса на проведение строительно-монтажных работ по объекту: "Комплексное обустройство площадки под компактную жилищную застройку в с.Мальцево Шадринского района Курганской области", номер извещения 0143300053916000027.

*Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев*