

Решение
по делу №06/2259-16
о нарушении законодательства
Российской Федерации о контрактной системе

23.09.2016

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<....>

при участии представителей интересов Комитета конкурентной политики Республики Крым (далее — Уполномоченный орган) И. В. Хованского (по доверенности),

представители общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙИНВЕСТ» (далее – Заявитель), представители государственного бюджетного учреждения управления дополнительного образования Республики Крым «Детский оздоровительный центр «Алые паруса» (далее – Заказчик) на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев жалобу Заявителя б/н, б/д (вх. №2387/09 от 10.09.2016) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона «Капитальный ремонт детского оздоровительного центра Республики Крым «Алые паруса» Замена окон.» (номер извещения 0175200000416000311) (далее — Аукцион), в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), 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 Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262 (далее – Административный регламент от 19.11.2014 №727/14),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчик в проекте государственного контракта неправомерно установил требование о страховании в случае рисков случайной гибели или повреждения результатов работ.
2. В проекте контракта отсутствует право заказчика на отсрочку уплаты неустоек

(штрафов, пеней) и (или) осуществление списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

3. Заказчик не указал в извещении о проведении Аукциона информацию о наличии у участника закупки свидетельства о допуске к определённым видам работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

4. Заказчик в проекте государственного контракта возложил на участника дополнительные требования к обеспечению исполнения контракта.

Крымским УФАС России принято уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 19.09.2016 №06/6763, направленное Заявителю, Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт, единая информационная система, ЕИС).

Заседание Комиссии по рассмотрению жалобы назначено на 14:00 22.09.2016. По собственной инициативе Комиссии на основании пункта 3.32 Административного регламента от 19.11.2014 №727/14 в связи с выяснением обстоятельств, имеющих значение для принятия решения, в заседании Комиссии объявлен перерыв до 12:30 23.09.2016.

В результате рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте — 30.06.2016, изменения – 01.09.2016;

- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

- начальная (максимальная) цена контракта – 14 491 932,40 рублей;

- дата и время окончания подачи заявок: 19.09.2016 08:00, дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 20.09.2016, дата проведения Аукциона: 23.09.2016;

- на участие в Аукционе поданы 25 заявок, все заявки допущены;

- предложения о цене контракта предлагали 16 участников.

1. По мнению Заявителя, Заказчик в проекте государственного контракта неправомерно установил требование о страховании в случае рисков случайной гибели или повреждения результатов работ: «2.4. Оплата выполненных работ по Контракту производится на основании предъявленного Подрядчиком Заказчику счета, счет - фактуры (при необходимости) после подписания Заказчиком и Подрядчиком Акта о полном исполнении Контракта (Приложение № 5 к настоящему

Контракту) с приложением:

- Акта приемки объекта по завершении капитального ремонта (Приложение № 4 к настоящему Контракту);

- Комплекта исполнительной документации, включая: в том числе, но не ограничиваясь: Акты освидетельствования скрытых работ (по видам работ); Акты промежуточной приемки ответственных конструкций (при наличии); Акты на демонтажные работы; Акты на пуско-наладочные работы; фотоотчет на бумажном и цифровом носителе (CD-R диск с закрытой сессией), подтверждающий выполнение скрытых работ; Журнал производства работ; Исполнительные чертежи, схемы и эскизы; Сертификаты качества, сертификаты соответствия на материалы и оборудование; Паспорта на оборудование, автоматизированные системы; результаты экспертиз, обследований, лабораторных и иных испытаний выполненных работ, проведенных в процессе строительного контроля; документы, подтверждающие проведение контроля за качеством применяемых строительных материалов (изделий);

- Актов приемки выполненных работ (формы КС-2), включая промежуточные (при наличии);

- Справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3),

путем безналичного перечисления на расчетный счет Подрядчика денежных средств в срок, не превышающий 30 (тридцати) рабочих дней со дня подписания Заказчиком Акта о полном исполнении Контракта с учетом положений пункта 2.7 Контракта.

Заказчик вправе на основании обращения Подрядчика ежемесячно производить промежуточную приемку выполненных работ и оплачивать их в соответствии с подписанными Сторонами промежуточными Актами приемки выполненных работ (формы КС-2) и Справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3).

Подписание промежуточного Акта приемки выполненных работ (формы КС-2) не свидетельствует о приемке Заказчиком результатов выполненных работ с переходом на Заказчика рисков случайной гибели или повреждения результатов работ. Указанные Акты составляются при необходимости проведения промежуточного расчета между Сторонами и не являются актом предварительной приемки результата работ.»

Считаем данное требование неправомерным, поскольку предметом контракта являются не страховые услуги, а строительные – монтажные работы. При этом заметим, что расходы на страхование не включены Заказчиком в НМЦК, что противоречит принципу твердой цены...» (цитата жалобы).

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к

документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 Закона о контрактной системе.

В ходе заседания Комиссии, представитель Уполномоченного органа пояснил, что Заказчиком не установлено обязательное требование о страховании.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о наличии признаков ограничения конкуренции при размещении данной закупки является необоснованным.

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что в проекте контракта отсутствует право заказчика на отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществление списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, 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.

Согласно части 4 статьи 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 6.1 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в 2015 и 2016 годах в случаях и в порядке, которые определены Правительством Российской Федерации, заказчик предоставляет отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляет списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней), т.е. является правом заказчика.

Комиссия, изучив раздел 7 «ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН» проекта контракта документации об Аукционе установила, что Заказчиком установлены обязательные размеры штрафов, пени для заказчика и подрядчика за ненадлежащее исполнение и просрочку исполнения сторонами обязательств по контракту.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчик не указал в извещении о проведении Аукциона информацию о наличии у участника закупки свидетельства о допуске к определённым видам работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В соответствии с пунктом 6 частью 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона о контрактной системе, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого

требования) статьи 31 Закона о контрактной системе.

[Частью 1 статьи 55.8](#) Градостроительного Кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам.

Перечень таких работ определен приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 №624 «Об утверждении Перечня 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».

В соответствии с частью 2 статьи 47 ГрК 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.

Заказчиком в извещении о проведении Аукциона указано: «...

Преимущества и требования к участникам	
Преимущества	Не установлены
Требования к участникам	<p>1 Требование о наличии опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации (в соответствии с пунктом 3 части 2 Статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ)</p> <p>В соответствии с аукционной документацией.</p> <p>2 Требование об отсутствии в предусмотренном Федеральным законом № 44-ФЗ реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица (в соответствии с частью 1.1 Статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ)</p> <p>Дополнительная информация к требованию отсутствует</p> <p>3 Единые требования к участникам (в</p>

соответствии с пунктом 1 части 1 Статьи 31
Федерального закона № 44-ФЗ)

В соответствии с аукционной документацией.

...» (цитата извещения о проведении закупки).

Комиссия, изучив документацию об Аукционе, извещение о проведении Аукциона, не установила наличие требования у участника допуска к видам работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства согласно Перечню 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, утвержденному приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 №624, подтвержденного свидетельством саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации, с указанием о допуске к видам работ, что нарушает требования пункта 1 части 1 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе.

Таким образом, данный довод Заявителя нашел свое подтверждение.

4. По мнению Заявителя, Заказчик в проекте государственного контракта возложил на участника дополнительные требования к обеспечению исполнения контракта «9.3. В случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения Контракта перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком его обязательств по Контракту, Подрядчик обязуется в течение 10 (десяти) банковских дней с момента, когда соответствующее обеспечение исполнения Контракта перестало действовать, предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения Контракта на тех же условиях и в том же размере, которые указаны в настоящем разделе Контракта.

Действие указанного пункта не распространяется на случаи, если Подрядчиком предоставлена банковская гарантия, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации...» (цитата жалобы), — ущемляет законные права участников закупки противоречит положениям статьи 96 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на

участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, 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.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе предусмотрено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) Закона о контрактной системе, 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 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

Заказчик в разделе 9 проекта контракта документации об Аукционе установил следующие требования к «ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА»: «...

9.1. Подрядчик внес обеспечение исполнения Контракта на сумму _____ (_____) рублей, определенную в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ, в форме _____, (банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ и постановление Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. N 1005 "О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд или внесения денежных средств на указанный Заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Заказчику). Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на 1 месяца.

Право требования Заказчиком удержания денежных средств в качестве обеспечения исполнения Контракта возникает при нарушении Подрядчиком какого-либо из своих обязательств по Контракту.

9.2. Обеспечение исполнения Контракта распространяется, в том числе, на

обязательства по возврату авансового платежа в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по Контракту, уплате неустоек в виде штрафа, пени, предусмотренных Контрактом, а также убытков, понесенных Заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением Подрядчиком своих обязательств по Контракту.

9.3. В случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения Контракта перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком его обязательств по Контракту, Подрядчик обязуется в течение 10 (десяти) банковских дней с момента, когда соответствующее обеспечение исполнения Контракта перестало действовать, предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения Контракта на тех же условиях и в том же размере, которые указаны в настоящем разделе Контракта.

Действие указанного пункта не распространяется на случаи, если Подрядчиком предоставлена банковская гарантия, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

9.4. В ходе исполнения Контракта Подрядчик вправе предоставить Заказчику обеспечение исполнения Контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных Контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения Контракта. При этом может быть изменен способ обеспечения исполнения Контракта.

9.5. Обеспечение исполнения Контракта возвращается Подрядчику при условии надлежащего исполнения Подрядчиком всех своих обязательств по настоящему Контракту в течение 30 (тридцати) рабочих дней со дня получения Заказчиком соответствующего письменного требования Подрядчика. Денежные средства возвращаются на банковский счет, указанный Подрядчиком в этом письменном требовании ...» (цитата проекта контракта).

На заседании Комиссии представитель Уполномоченного органа пояснил, что Законом о контрактной системе не запрещено установление в проекте контракта требований по предоставлению нового обеспечения исполнения контракта в случае, если обеспечение исполнения обязательств по контракту в ходе его исполнения перестало быть действительным.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о наличии признаков ограничения конкуренции при размещении данной закупки является необоснованным.

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, пунктом 3.34 Административного регламента от 19.11.2014 №727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной частично.
2. Признать Заказчика нарушившим требования пункта 1 части 1 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе не выдавать, т.к. установленные нарушения не влияют на определение Поставщика (подрядчика, исполнителя).
4. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 19.09.2016 № 06/6763.

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