

## РЕШЕНИЕ

«10» января 2017г.

Резолютивная часть решения оглашена «30» декабря 2016г. г.  
Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «10» января 2017г.

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

Председателя комиссии:	Стельмах С.В. -	заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии:	Лыжина Д.А. -	начальника отдела контроля в сфере закупок;
	Михалевой Е.Е. -	главного специалиста - эксперта отдела контроля в сфере закупок,

При участии:

- представителей заказчика <...> (директор), <...>, <...> (по доверенностям),

рассмотрев дело № 819/З-2016, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МБОУ "Падунская средняя общеобразовательная школа" законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0139300012616000385 «Капитальный ремонт крыши», и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

### **установила:**

24.12.2016 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Стройинвест» (вх. № 5204э от 23.12.2016), (далее также – Заявитель) на действия заказчика – МБОУ "Падунская средняя общеобразовательная школа" при проведении электронного аукциона №0139300012616000385 «Капитальный ремонт крыши».

По мнению Заявителя, аукционная документация не соответствует требованиям ФЗ № 44-ФЗ, а именно:

- Постановлением Правительства РФ от 29.12.2015 N 1457 «О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено» введены соответствующие ограничения на привлечении вышеуказанных организаций для строительства зданий, строительства инженерных сооружений и работ строительных специализированных, коды ОКВЭД 41-43 ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2). В нарушение части 3 статьи 14 ФЗ № 44-ФЗ, по мнению заявителя, в аукционной документации не содержится указанного запрета;

- заявитель указывает на то, что Заказчиком в п. 10.3 Проекта контракта установлено, что если, по мнению сторон, работы могут быть продолжены в порядке, действовавшем согласно настоящему Контракту до начала действия обстоятельств непреодолимой силы, то срок исполнения обязательств по настоящему Контракту продлевается соразмерно времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы и их последствия. Наличие указанной оговорки в проекте контракта, по мнению заявителя, является нарушением требований части 1 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ;

По мнению заявителя - ООО «СТРОЙИНВЕСТ», нарушение положений частей 4, 5, 6, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в проекте муниципального контракта выразилось в том, что в Проекте контракта все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену Контракта, не предусмотрены.

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

07.12.2016г. в Единой информационной системе на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – МБОУ "Падунская средняя общеобразовательная школа" были размещены извещение при проведении электронного аукциона №0139300012616000385 «Капитальный ремонт крыши» и аукционная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта – 5 753 027,00 рубля.

Протоколом рассмотрения заявок от 23.12.2016 г. 9 (девять) заявок участников закупки допущены до участия в аукционе в электронной форме.

Протоколом подведения итогов аукциона от 27.12.2016 г. признаны соответствующими требованиям аукционной документации заявки участников закупки №№ 3, 1, 5, 2. Победителем признано ООО «Сибирская строительная компания» с ценой предложения 4 257 239,77 руб.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о частичной обоснованности доводов жалобы ООО «Стройинвест» по следующим основаниям.

Пунктом 1 части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ предусматривается, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки о соответствии [требованиям](#), установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки

Постановлением Правительства РФ от 29.12.2015 N 1457 «О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено» введены соответствующие ограничения на привлечении вышеуказанных организаций для строительства зданий, строительства инженерных сооружений и работ строительных специализированных, коды ОКВЭД 41-43 ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2).

Согласно [части 3 статьи 14](#) ФЗ № 44-ФЗ в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок.

Согласно письму Минэкономразвития России N 12589-ЕЕ/Д28и, ФАС России N АЦ/28993/16 от 28.04.2016 г. "О позиции Минэкономразвития России и ФАС России по вопросу о запрете осуществления закупок работ, услуг, выполняемых организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики" при подготовке документации о закупке и (или) извещения об осуществлении ФЗ № 44-ФЗ единое требование о том, что участник закупки не может являться организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организацией, контролируемой гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики.

В аукционной документации, в извещении о проведении закупки единое требование о том, что участник закупки не может являться организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организацией, контролируемой гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, не установлено.

Комиссия Кемеровского УФАС России усматривает нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что указанное нарушение не повлияло на результаты закупки, поскольку участники закупки порядковые номера 3, 1, 2 продекларировали факт отсутствия в составе их лиц, находящихся под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организацией,

контролируемой гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики. Иных ограничений документацией не установлено.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ», указывающих на нарушение требований частей 4, 5, 6, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 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.

Согласно требованиям части 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в случае просрочки исполнения Сторонами обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Сторонами обязательств, предусмотренных контрактом, они уплачивают неустойку (штраф, пенью). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. **Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Сторонами обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом.** При этом подпункты "а" - "г" пунктов 4 и 5 Правил устанавливают различные размеры штрафа в зависимости от цены Контракта. Учитывая, что Контракт заключается по цене, предлагаемой Участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, Заказчикам должны устанавливаться в Проекте контракта все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену Контракта.

Согласно требованиям части 6 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Согласно требованиям части 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

В Проекте контракта данное условие, предписанное Правилами, не выполняется, В контракте указаны размеры штрафов следующим образом:

*«9.1. В случае просрочки исполнения Участником обязательств, предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения*

Участником обязательств, предусмотренных Contractом, Застройщик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Участником обязательства, предусмотренного Contractом, и устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени [СТАВКИ](#) рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены Contractа.

Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Участником обязательств, предусмотренных Contractом в размере 2 % в сумме \_\_\_\_\_ рублей (в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013г.)».

«9.4. <...>Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Застройщиком обязательств, предусмотренных контрактом в размере 5 % в сумме \_\_\_\_\_ рублей (в соответствии с Постановлением Правительства РФ №1063 от 25.11.2013 г.)».

В контракте указаны размеры штрафов для цены контракта более 3 миллионов рублей. Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о нарушении заказчиком требований частей 4, 5, 6, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ, жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» признается обоснованной в указанной части.

Пунктом 1 части 1 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ предусматривается, что изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях:

1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:

а) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта;

б) если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на

предусмотренное в контракте количество такого товара;

Пунктом 10.3 Проекта контракта установлено, что если, по мнению сторон, работы могут быть продолжены в порядке, действовавшем согласно настоящему Контракту до начала действия обстоятельств непреодолимой силы, то срок исполнения обязательств по настоящему Контракту продлевается соразмерно времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы и их последствия.

Установление правил исполнения обязательств в связи с наличием обстоятельств непреодолимой силы в пункте 10.3 проекта контракта не рассматривается Комиссией Кемеровского УФАС России в качестве нарушения требований пункта 1 части 1 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ.

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

### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройинвест» на действия заказчика – МБОУ "Падунская средняя общеобразовательная школа" при проведении электронного аукциона №0139300012616000385 «Капитальный ремонт крыши» **частично обоснованной** (в части указания на нарушение требований частей 4, 5, 6, 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд»).
2. Признать заказчика - МБОУ "Падунская средняя общеобразовательная школа" нарушившим требования пункта 1 части 1 статьи 31, частей 4, 5, 6, 8 статьи 34 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 нарушения требований законодательства о контрактной системе.
4. Передать материалы дела 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:

Стельмах С.В.

Члены Комиссии:

Лыжин Д.А.

Михалева Е.Е.