

**Администрация муниципального района
«Алексеевский район и город
Алексеевка»**

(заказчик)

309850, Белгородская область,
г. Алексеевка, пл. Победы, 73.

Единая комиссия

**Администрации муниципального района
«Алексеевский район и город
Алексеевка»**

309850, Белгородская область,
г. Алексеевка, пл. Победы, 73.

ООО «СТРОЙТЕХГРУПП»

(заявитель)

460022, г. Оренбург, ул. бр. Башиловых,
15/4, оф. 52

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Милютинский пер., д. 10, стр. 4,
г. Москва, 101000

119049, г. Москва, 4-ый Добрынинский
пер., 8 (БЦ «Добрыня», 9 этаж)

Дело № 488-15-Т

119049, г. Москва, 4-ый Добрынинский пер., 8 (БЦ «Добрыня», 9 этаж)

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 22.12.2015

г. Белгород

Решение в полном объеме изготовлено 25.12.2015

Комиссия Белгородского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная в соответствии с приказом Белгородского УФАС России от 17.12.2015 № 420 «О создании комиссии по контролю в сфере закупок для рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» (далее – Комиссия), в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Белгородского УФАС России.

Члены Комиссии: <...> – и.о. заместителя начальника отдела Белгородского УФАС России, <...> – главный специалист-эксперт Белгородского УФАС России, <...> – ведущий специалист-эксперт Белгородского УФАС России,

при участии представителей заказчика – Администрации муниципального района «Алексеевский район и город Алексеевка» <...> (доверенность от 21.12.2015 № 6121), <...> (доверенность от 21.12.2015 № 6120), <...> (доверенность от 21.12.2015 № 6118), в отсутствие представителей заявителя – ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» (о времени и месте рассмотрения жалобы уведомлено), рассмотрев материалы дела № 488-15 Т по жалобе ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» на положения документации об электронном аукционе по определению генерального подрядчика на выполнение работ по строительству пристройки к зданию МОУ «Основная

общеобразовательная школа №5» в городе Алексеевка Белгородской области (№ закупки 0126300000115000246), проведя внеплановую проверку в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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),

УСТАНОВИЛА:

В Белгородское УФАС России поступила жалоба ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» на положения документации об электронном аукционе по определению генерального подрядчика на выполнение работ по строительству пристройки к зданию МОУ «Основная общеобразовательная школа №5» в городе Алексеевка Белгородской области (№ закупки 0126300000115000246) (далее – Электронный аукцион).

Из жалобы следует, что документация об Электронном аукционе не соответствует требованиям Закона о контрактной системе, а именно:

- 1) документация об Электронном аукционе предусматривает возможность участия в закупке офшорных компаний, что не соответствует пункту 4 статьи 3 Закона о контрактной системе;
- 2) установленное в документации об Электронном аукционе требование о наличии допуска СРО исключительно на генподряд ограничивает возможность участия в аукционе участников закупки, которые имеют допуски СРО на выполнение конкретных видов работ и могут самостоятельно выполнить работы по объекту закупки без привлечения субподрядчиков;
- 3) в нарушение положений Закона о контрактной системе в проекте контракта не предусмотрен размер обеспечения исполнения контракта с учетом статьи 37 Закона о контрактной системе;
- 3) проект контракта документации об Электронном аукционе в части положений об исчислении размеров штрафов за ненадлежащее исполнение сторонами обязательств по контракту не соответствует нормам Закона о контрактной системе и постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063.

Заказчик - Администрация муниципального района «Алексеевский район и город Алексеевка» не согласен с доводами жалобы ООО «СТРОЙТЕХГРУПП», считает данную жалобу необоснованной, представил возражение на жалобу ООО «СТРОЙТЕХГРУПП», в котором утверждает, что документация об Электронном аукционе не содержит положений, нарушающих требования Закона о контрактной системе.

На заседании Комиссии представители заказчика поддержали позицию, изложенную в представленном возражении на жалобу ООО «СТРОЙТЕХГРУПП», считают жалобу необоснованной.

Комиссия, рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙТЕХГРУПП», заслушав доводы участвующих лиц, проведя в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку, приходит к следующим выводам.

На официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.zakupki.gov.ru 30.11.2015 размещены извещение и документация об Электронном аукционе.

Объект закупки – выполнение работ по строительству пристройки к зданию МОУ «Основная общеобразовательная школа №5» в городе Алексеевка Белгородской области.

Начальная (максимальная) цена контракта – 52 030 589,00 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов Электронного аукциона от 22.12.2015 № 0126300000115000246-3 победителем Электронного аукциона признано ООО «Тамбовэлитстрой», предложившее цену контракта 51 250 130, 15 рублей.

На момент рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» контракт по результатам Электронного аукциона не заключен.

1) В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о контрактной системе участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Из части 14 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» документации об Электронном аукционе следует, что участниками закупки при проведении Электронного аукциона могут быть юридические лица независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или индивидуальный предприниматель.

Частью 15 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» документации об Электронном аукционе к участникам закупки среди прочего установлено требование: *участник закупки не является офшорной компанией.*

Таким образом, участником закупки при проведении Электронного аукциона не может быть офшорная компания, что соответствует пункту 4 статьи 3 Закона о контрактной системе.

2) В соответствии с частью 15 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» документации об Электронном аукционе установлено следующее требование к участникам закупки: *членство в саморегулируемой организации и наличие свидетельств о допуске, выданных саморегулируемыми организациями на выполнение работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) п. 33.3. Жилищно-гражданское строительство.*

Согласно части 16 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» документации об Электронном аукционе копия указанного свидетельства подлежит представлению в составе второй части заявки на участие в Электронном аукционе.

В силу пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующее единое требование к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Из пункта 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе следует, что документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1](#) статьи 31 Закона о контрактной системе, либо копии таких документов должны содержаться в составе второй части заявки на участие в электронном аукционе.

В соответствии с частью 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации *лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным [частью 2](#) статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.*

Согласно части 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в [части 4 статьи 55.8](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Во исполнение положений [части 4 статьи 55.8](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 N 624 утвержден 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.

Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) в отношении объектов Жилищно-гражданского строительства в данный Перечень включены (пункт 33.3 Раздела III Перечня).

Следовательно, для выполнения работ по объекту закупки Электронного аукциона необходимо наличие выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства.

При таких обстоятельствах, довод заявителя о неправомерности установления в документации об Электронном аукционе требования к участникам закупки об обязательном наличии допуска СРО к работам по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства без возможности предоставления допусков СРО на выполнение конкретных видов работ, не нашел своего подтверждения.

Кроме того, как следует из письма ФАС России от 23.05.2011 № ИА/19714 требование о наличии у участника закупки в качестве условия допуска к участию в аукционе свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, не соответствует части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации и является неправомерным.

3) В силу части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) статьи 96 Закона о контрактной системе.

Согласно части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки.

В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Извещением о проведении Электронного аукциона, частью 19 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона», пунктом 6.2 проекта контракта документации об Электронном аукционе установлено требование обеспечения исполнения контракта в размере 30 процентов от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 15 609 176,70 рублей.

В соответствии с частью 3 статьи 70 Закона о контрактной системе в случае, если при проведении аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель такого аукциона предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с [частью 1 статьи 37](#) Закона о контрактной системе.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Как следует из материалов дела, вышеуказанные антидемпинговые меры предусмотрены пунктом 13.7 части 13 Раздела I «Общие положения» документации об Электронном аукционе.

Требований по указанию таких мер в проекте контракта Закон о контрактной системе не содержит.

Таким образом, доводы заявителя в части отсутствия в проекте контракта документации об Электронном аукционе условий, предусмотренных статьей 37 Закона о контрактной системе, являются необоснованными.

4) В силу 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.

В соответствии с частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). 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 силу части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе 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.

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 РФ от 25.11.2013 N 1063 (далее – Правила).

В силу пункта 3 Правил размер штрафа устанавливается условиями контракта в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент цены контракта или ее значения, определяемого в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Пунктами 4 и 5 Правил установлены размеры штрафов, уплачиваемых за ненадлежащее исполнение сторонами обязательств по контракту, которые определены как процент цены контракта и различаются в зависимости от цены контракта.

В соответствии с пунктом 7.4 проекта контракта документации об Электронном аукционе штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Генеральным подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом. При этом штрафы не применяются в случае просрочки исполнения Генеральным подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом. Размер штрафа ___ процентов от цены Контракта, что составляет _____ рублей.

Согласно пункту 7.10 проекта контракта документации об Электронном аукционе штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом. Размер штрафа ___ процента от цены Контракта, что составляет _____ рублей.

Таким образом, из проекта контракта документации об Электронном аукционе не следует, что размеры штрафов, уплачиваемых за ненадлежащее исполнение заказчиком и подрядчиком обязательств по контракту, определяются в соответствии с Правилами, что является нарушением частей 5 и 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Утверждение документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе, указывает на событие административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьями 99 и 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» обоснованной в части отсутствия в проекте контракта документации об Электронном аукционе указания на определение размеров уплачиваемых заказчиком и подрядчиком штрафов в соответствии с постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063.

2. Признать в действиях заказчика - Администрации муниципального района «Алексеевский район и город Алексеевка» нарушения частей 5 и 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Белгородского УФАС России, уполномоченному на составление протоколов об административных правонарушениях, для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по основаниям, предусмотренным в мотивировочной части настоящего решения.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>