

## РЕШЕНИЕ

«13» апреля 2016г.

Резолютивная часть решения оглашена «08» апреля 2016г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «13» апреля 2016г.

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: Михалевой Е.Е. -	Главного специалиста - эксперта отдела контроля в сфере закупок;
Коломиец А.А. -	специалиста - эксперта отдела контроля в сфере закупок,

при участии:

- <...> – представителя Управления по жизнеобеспечению и строительству администрации Промышленновского муниципального района, по доверенности, рассмотрев дело № 252/З-2016, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – Управлением по жизнеобеспечению и строительству администрации Промышленновского муниципального района законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0139300012616000073 «Строительство теплотрассы от котельной № 4 до группы жилых домов до ул. Маяковского и ул. Транспортная пгт. Промышленная», 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:**

04.04.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Гидротех» (вх. № 2071 от

04.04.2016г.), (далее – Заявитель) на действия заказчика – Управление по жизнеобеспечению и строительству администрации Промышленновского муниципального района, нарушающего, по мнению заявителя, требования 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) при проведении электронного аукциона № 0139300012616000073 «Строительство теплотрассы от котельной № 4 до группы жилых домов до ул. Маяковского и ул. Транспортная пгт. Промышленная».

По мнению заявителя, аукционная документация не соответствует требованиям закона о контрактной системе, а именно:

- разъяснения положений аукционной документации об электронном аукционе изменяют суть аукционной документации, что является нарушением части 4,5 статьи 65 ФЗ № 44-ФЗ.

- в проекте контракта отсутствует обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

- положения контракта не представляют информации о сроке окончания действия контракта. Согласно п.10.1 проекта контракта: «Настоящий контракт вступает в силу со дня подписания Сторонами и действует до «\_\_»\_\_\_\_20\_\_г.», что является нарушением пункта 8 части 1 статьи 64ФЗ № 44-ФЗ.

- п.6.1 и п.6.5 проекта контракта противоречат положениям Постановления Правительства РФ №1063 от 25.11.2013г.

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

18.03.2016г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – Управлением по жизнеобеспечению и строительству администрации Промышленновского муниципального района были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0139300012616000073 «Строительство теплотрассы от котельной № 4 до группы жилых домов до ул. Маяковского и ул. Транспортная пгт. Промышленная» и аукционная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта– 9 779 841,00 рублей.

Согласно требованиям пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может

содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Согласно требованиям пункта 2 части 3 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги.

Согласно требованиям части 5 статьи 65 ФЗ № 44-ФЗ разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть.

Заказчиком в «Инструкции участникам закупки» п. 10 «Требования к документам, входящим в состав первой части заявки на участие в электронном аукционе», п. 2, ч. 3 ст. 66 ФЗ № 44-ФЗ приведены общие требования 44-ФЗ, в том числе:

- согласие участника аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, при проведении электронного аукциона на выполнение работы или оказание услуги.

28.03.2016 заказчиком было дано разъяснение, какую информацию должна содержать первая часть заявки на участие в данном аукционе: «При подаче заявки на участие в аукционе № 0139300012616000073 на Строительство теплотрассы от котельной № 4 до группы жилых домов до ул. Маяковского и ул. Транспортная пгт. Промышленная, участник аукциона должен руководствоваться пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона № 44-ФЗ, а именно, первая часть заявки на участие в данном электронном аукционе должна содержать следующую информацию: согласие участника аукциона на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией о проведении аукциона».

Таким образом, данные разъяснения положений документации об электронном аукционе не изменяют суть аукционной документации.

Согласно требованиям пункта 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с частью 3 статьи 96 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, 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.**

Заказчиком в пункте 10.1 Проекта контракта установлен срок действия данного контракта следующим образом: «Настоящий контракт вступает в силу со дня подписания сторонами и действует до «\_\_\_»\_\_\_\_\_20г».

Поскольку заказчиком не установлен срок действия контракта, то при выборе участником закупки способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии данному участнику не предоставляется возможным установить срок ее действия.

Таким образом, заказчиком нарушены требования пункта 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Заказчиком в п.2.1 проекта контракта: «Цена Контракта составляет \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) рублей, в том числе НДС 18% - \_\_\_\_\_ (в случае если система налогообложения Подрядчика предусматривает уплату НДС).

Если Подрядчик не является плательщиком НДС, им должны быть предоставлены Заказчику в течение двух дней с даты размещения протокола подведения итогов аукциона в электронной форме документы, подтверждающие данное обстоятельство».

Таким образом, условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, также отражено в данном пункте.

Таким образом, довод заявителя в данной части является необоснованным.

В соответствии с частью 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате

физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

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

На основании изложенного надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта:

- штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 5 Правил;

- штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 4 Правил.

Подпункты «а» - «г» пунктов 4 и 5 Правил содержат различные размеры штрафа в зависимости от цены контракта. Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

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

Вместе с тем установленные заказчиком в пунктах 6.1, 6.5 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе № 0139300012616000073, штрафы за ненадлежащее исполнение исполнителем обязательств по контракту установлены, исходя из начальной максимальной цены контракта, без учета возможности понижения цены в результате электронного аукциона, что противоречит Постановлению Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, требованиям частей 5,8 статьи 34 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 «Гидротех» на действия заказчика – Управление по жизнеобеспечению и строительству администрации Промышленновского муниципального района при проведении электронного аукциона №0139300012616000073 «Строительство теплотрассы от котельной № 4 до группы жилых домов до ул. Маяковского и ул. Транспортная пгт. Промышленная» **частично обоснованной** (в части нарушения пункта 8 части 1 статьи 64, частей 5,8 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 – Управление по жизнеобеспечению и строительству администрации Промышленновского муниципального района нарушившим пункт 8 части 1 статьи 64, частей 5,8 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 нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела №252/3-2016 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии:

С.В. Стельмах

Члены комиссии:

Е.Е. Михалева

А.А. Коломиец