

РЕШЕНИЕ

«25» июля 2015г.

Резолютивная часть решения оглашена «22» июля 2015г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «25» июля 2015г.

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

врио руководителя

Председателя комиссии: Ланцман Л.И. - Кемеровского УФАС России;

Членов комиссии: Лыжина Д.А.- начальника отдела контроля в сфере закупок;

Сивороновой Т.В. - Ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;

При участии:

- <...> (директора), <...> (по доверенности) – представителей заказчика,

рассмотрев дело № 505/З-2016, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МКУ «Жилищно-коммунальное управление» законодательства в сфере закупок при проведении аукциона в электронной форме №0839300000116000009 «Выполнение работ по замене ветхих сетей теплоснабжения и горячего водоснабжения», в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями п.п «б» п.2 ч.3 ст. 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, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14

установила:

18.07.2016г в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика - МКУ «Жилищно-коммунальное управление» при проведении электронного аукциона №0839300000116000009 «Выполнение работ по замене ветхих сетей теплоснабжения и горячего водоснабжения».

20.07.2016 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «ГИДРОТЕХ» на действия заказчика - МКУ «Жилищно-коммунальное управление» при проведении электронного аукциона №0839300000116000009 «Выполнение работ по замене ветхих сетей теплоснабжения и горячего водоснабжения».

По мнению заявителей, документация об аукционе разработана с нарушениями требований законодательства о контрактной системе, а именно:

- Нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ. Заявитель полагает в связи с отсутствием указания на конкретные виды работ, на которые требуется допуск СРО, на тот случай, если участник будет выполнять работы по объекту самостоятельно, без привлечения субподрядных организаций, что заказчиком нарушены требования ФЗ № 44-ФЗ.

- Нарушение требований [пункта 11 части 1 статьи 64](#) ФЗ № 44-ФЗ, где закреплено обязательное условие о том, что документация об электронном аукционе должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе. Срок, в течение которого участник закупки вправе направить запрос о разъяснении положений документации об электронном аукционе, и срок предоставления заказчиком ответа на такой запрос регламентированы [частью 4 статьи 65](#) Закона N 44-ФЗ. Отсутствие сведений о дате окончания срока предоставления ответа на запрос указывает на то, что заказчиком нарушены требования ФЗ № 44-ФЗ.

- Нарушение требований частей 5, 7, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ, согласно которым заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определённый в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определённой в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Заявители полагают, что все размеры штрафов и формулы расчетов пени подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

При этом [подпункты "а" - "г" пунктов 4 и 5](#) Правил устанавливают указание различных размеров 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.

В случае, когда величина штрафа не определена, условие о неустойке за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту признается несогласованным. Проектом муниципального контракта данное условие не выполняется, в связи с чем, заявители полагают, что заказчиком нарушены требования ФЗ № 44-ФЗ.

ООО «Гидротех» также указывает на отсутствие в извещении о проведении закупки сведений об установлении запретов, ограничений допуска **работ**, выполняемых иностранными лицами в соответствии с требованиями Указа Президента Российской Федерации от 28.11.2015 «О мерах по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации и защите граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и о применении специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики», в целях защиты национальной безопасности и национальных интересов Российской Федерации, защиты граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и перечнем, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2015 № 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» (далее – Постановление Правительства РФ № 1457) перечнем 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 с 1 января 2016 года в том числе, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. В связи с этим заявитель полагает о наличии нарушений требований пункта 1 части 1 статьи 31 и пункта 1 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

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

31.05.2016г. в единой информационной системе в сфере закупок заказчиком – МКУ «Жилищно-коммунальное управление» были размещены извещение о проведении электронного аукциона №0839300000116000009 на выполнение работ по замене ветхих сетей теплоснабжения и горячего водоснабжения и аукционная документация.

В результате исполнения предписания Комиссии Кемеровского УФАС России по делу № 430/3-2016 заказчиком были внесены изменения в рассматриваемую аукционную документацию и размещены в единой информационной системе. На положения измененной аукционной документации заявителя поданы жалобы.

В соответствии с частью 3 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией

содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно требованиям пункта 1 части 1 статьи 31 ФЗ №44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие 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.

Частью 5 статьи 31 ФЗ №44-ФЗ установлено, что информация об установленных требованиях в соответствии с [частями 1, 1.1 и 2](#) настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Пунктом 10 статьи 1 Градостроительного кодекса РФ (далее - ГрК РФ) определено, что объектом капитального строительства являются здания, строения, сооружения, объекты, строительство которых не завершено, за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек. Согласно [пункту 14.2 статьи 1](#) ГрК РФ капитальный ремонт объектов капитального строительства - замена и (или) восстановление строительных конструкций объектов капитального строительства или элементов таких конструкций, за исключением несущих строительных конструкций, замена и (или) восстановление систем инженерно-технического обеспечения и сетей инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства или их элементов, а также замена отдельных элементов несущих строительных конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановление указанных элементов. В силу [части 2 статьи 52](#) ГрК РФ виды работ, определенные [Приказом](#) Минрегиона РФ от 30.12.2009 N 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» по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами. [Частью 3 статьи 52](#) ГрК РФ определены функции лица, осуществляющего строительство. Так, 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, указанным выше и /или с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым

застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) предусмотрены [пунктом 33](#) Приказа Минрегионразвития РФ. Исходя из вышеизложенного, участнику закупки необходимо в составе второй части заявки представить допуск СРО на вид работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком), предусмотренный [пунктом 33](#) Приказа Минрегионразвития РФ. В нашем случае по подпункту 33.5 «Объекты теплоснабжения». При указании в извещении и документации указанных ссылок, Комиссия Кемеровского УФАС России находит доводы жалоб ООО «СТРОЙИНВЕСТ» и ООО «Гидротех» в указанной части необоснованными.

ООО «СТРОЙИНВЕСТ» указывает в жалобе, что в документации об аукционе не содержится информация о порядке, даты начала и окончания срока предоставления разъяснений положений документации о таком аукционе. Однако пункт 1.14 документации об аукционе содержит информацию о порядке и сроках предоставления разъяснений положений об аукционе, а именно: «В течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе». Согласно требованиям пункта 11 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о порядке, датах начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе

Отсутствие сведений о конечном сроке порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе указывает на нарушение требований пункта 11 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ и обоснованности доводов жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» в указанной части.

Согласно жалобе заказчиком не указаны в проекте контракта все возможные значения размеров штрафа в зависимости от цены контракта. Считаем, что заказчиком не нарушены положения ст.34 Закона о контрактной системе по следующим основаниям.

[Частью 4 статьи 34](#) ФЗ № 44-ФЗ закреплено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно [части 8 статьи 34](#) ФЗ № 44-ФЗ в сфере закупок, 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 (постановление Правительства от 25.11.2013 N 1063).

В силу [пункта 2](#) Правил, размер штрафа, определенный с учетом положений законодательства Российской Федерации, устанавливается в контракте в фиксированном виде в соответствии с настоящими [Правилами](#). [Пунктом 4](#) и [5](#) Правил предусмотрен порядок определения суммы штрафа:

В составе документации об электронном аукционе содержится проект контракта, являющийся ее неотъемлемой частью в соответствии с [частью 4 статьи 64](#) Закона о контрактной системе в сфере закупок. В разделе 9 проекта контракта предусмотрена ответственность сторон, в том числе и по штрафным санкциям.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 26422200,00 руб. и входит в диапазон от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

Указанные в проекте контракта размеры штрафов соответствуют размерам штрафов, установленных [Правилами](#) для данного диапазона.

Согласно п.4 Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013г. №1063 установлены основания привлечения в к ответственности за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

В нарушение ч.8 ст.34 ФЗ-44 Заказчик в Проекте контракта устанавливает размер штрафа применительно к соответствующей сумме начальной максимальной цены контракта и не учитывает возможность уменьшения суммы контракта ниже цен 3 млн. руб.

За несоблюдение обязательств по контракт, заказчик взыскивает с Подрядчика пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены договора/контракта, заключенного Подрядчиком с Субподрядчиком. Пеня подлежит начислению за каждый день просрочки исполнения такого обязательства.

Установление ответственности Подрядчика в виде пени в размере одной трехсотой, действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены договора/контракта, заключенного Подрядчиком с Субподрядчиком, нарушает требования ч.8 ст.34 ФЗ-44.

В указанной части доводы жалоб признаются обоснованными, Заказчик - нарушившим требования частей 4, 5, 7, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Разделом 3 информационной карты аукциона предусматривается:

Условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых иностранными лицами	Установлены в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации № 1457 от 29.12.2015г. «О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой республики, а так же организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой республики, запрещено»
--	--

Согласно требованиям пункта 1 части 1 статьи 31 и пункта 1 части 1 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ извещением о проведении аукциона должны быть установлены запреты, ограничения допуска работ, выполняемых иностранными лицами в соответствии с требованиями Указа Президента Российской Федерации от 28.11.2015 «О мерах по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации и защите граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и о применении специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики», в целях защиты национальной безопасности и национальных интересов Российской Федерации, защиты граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и перечнем, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2015 № 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» (далее – Постановление Правительства РФ № 1457) перечнем 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 с 1 января 2016 года в том числе, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Из материалов дела следует наличие сведений о наличии в извещении о проведении закупки в разделе условия, запреты, ограничения допуска товаров о наличии установленных в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2015 № 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» (далее – Постановление Правительства РФ № 1457) перечнем 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.

В указанной части доводы жалобы ООО «Гидротех» признаются необоснованными.

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

РЕШИЛА:

- 1.** Признать жалобу ООО «ГИДРОТЕХ» на действия заказчика - МКУ «Жилищно-коммунальное управление» при проведении электронного аукциона №0839300000116000009 на выполнение работ по замене ветхих сетей теплоснабжения и горячего водоснабжения **частично обоснованной** (в части указания на нарушения частей 4,5,7, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ).
- 2.** Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика - МКУ «Жилищно-коммунальное управление» при проведении электронного аукциона №0839300000116000009 на выполнение работ по замене ветхих сетей теплоснабжения и горячего водоснабжения **частично обоснованной** (в части указания на нарушения пункта 11 части 1 статьи 64, частей 4,5,7, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ).
- 3.** Признать заказчика – МКУ «Жилищно-коммунальное управление» нарушившим частей 4, 5, 7, 8 статьи 34, пункта 11 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».
- 4.** Выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.
- 5.** Передать материалы дела № 505/З-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:

Л.И. Ланцман

Члены комиссии:

Д.А. Лыжин

Т.В. Сиворонова