

РЕШЕНИЕ по делу № 433

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее - Мордовское УФАС России) по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<.....>

в присутствии:

<.....> – директор МКУ «Центр финансово-экономического обеспечения учреждений социальной сферы» (постановление главы Администрации г.о. Саранск от 30.12.2010 года № 3675),

<.....> – представитель МДОУ «Детский сад №83 комбинированного вида» (доверенность б/н от 24.11.2015 года),

представители <.....> на заседание Комиссии Мордовского УФАС России не явились (ходатайство б/н о рассмотрении дела в отсутствие представителя <.....>),

рассмотрев 25 ноября 2015 года жалобу <.....> (далее – Заявитель) на действия МДОУ «Детский сад №83 комбинированного вида» (далее – Заказчик), МКУ «Центр финансово-экономического обеспечения учреждений социальной сферы» (далее – Уполномоченный орган) при проведении открытого конкурса №0109300043015000130 на выполнение работ по капитальному ремонту здания детского сада №83 комбинированного вида по ул. Рабочая, 31 а, р.п. Луховка г.о.Саранск (далее – Открытый конкурс), и в результате проведения внеплановой проверки 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 Мордовское УФАС России 18 ноября 2015 г. поступила жалоба от Заявителя на действия Заказчика, Уполномоченного органа.

Уведомлением Мордовского УФАС России от 20.11.2015 № 532 рассмотрение жалобы назначено на 25.11.2015 года в 14 часов 30 минут.

В своей жалобе Заявитель указывает:

1) проект контракта не содержит требований ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе в части неустановления в случае заключения контракта с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, обязательного условия об уменьшении

суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта;

2) в проекте контракта не установлены все возможные значения размеров штрафов;

3) в конкурсной документации не установлено требование энергетической эффективности товаров (работ, услуг) в соответствии с Правилами установления требований энергетической эффективности продукции, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.12.2009 г. № 1221 «Об утверждении Правил установления требований энергетической эффективности товаров, работ, услуг, размещение заказов на которые осуществляется для государственных или муниципальных нужд»;

4) в конкурсной документации не предусмотрены требования ч.1-2 ст.37 Закона о контрактной системе;

Изучив материалы дела, проанализировав содержание жалобы, действия Заказчика и аргументы представителей, исследовав имеющиеся в деле доказательства, Комиссия установила следующее.

Заказчиком, Уполномоченным органом 27.10.2015 на Официальном сайте размещено извещение о проведении открытого конкурса №0109300043015000130 на выполнение работ по капитальному ремонту здания детского сада №83 комбинированного вида по ул. Рабочая, 31 а, р.п. Луховка г.о.Саранск ([извещение о проведение открытого конкурса от 27.10.2015 №0109300043015000130](#)).

Начальная (максимальная) цена контракта: 59 798 249 рублей.

Дата окончания срока подачи заявок: 19.11.2015 10:00

Дата и время вскрытия конвертов с заявками и (или) открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам: 19.11.2015 10:00

Дата рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе: 25.11.2015

По окончании указанного срока подачи заявок, согласно [протоколу вскрытия конвертов с заявками и \(или\) открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе от 23.11.2015 №ПВК1](#), поступила 1 (одна) заявка на участие в открытом конкурсе от <.....>, которая признана победителем Открытого конкурса.

1. В соответствии с [часть 13 статьи 34](#) Закона о контрактной системе 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.

Как установлено, проект контракта конкурсной документации не содержит данной нормы.

Таким образом, неустановление данной нормы нарушает [ч. 13 ст. 34](#) Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30](#) КоАП.

2. В соответствии с ч. 5 ст. 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 соответствии с ч. 6 ст. 34 Закона о контрактной системе 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 ч. 8 ст. 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 постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1063 об утверждении [Правил](#) 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 (далее - Правила). В соответствии с пунктами 4, 5 Правил, штрафы устанавливаются:

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:

а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

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

в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

За ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей».

Однако в проекте контракта конкурсной документации ответственность Подрядчика и Заказчика в виде фиксированной суммы штрафа за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом установлены с нарушением данных Правил, что является нарушением требований ч. 5, ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30](#) КоАП.

3. В соответствии с ч.6 ст.52 ГрК РФ лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии с заданием застройщика или технического заказчика (в случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора), проектной документацией, требованиями градостроительного плана земельного участка, требованиями технических регламентов и при этом обеспечивать безопасность работ для третьих лиц и окружающей среды, выполнение требований безопасности труда, сохранности объектов культурного наследия.

Согласно пункту 3 Постановления Правительства от 31.12.2009 г. № 1221 «Об утверждении правил установления требований энергетической эффективности товаров, работ, услуг при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд», требования энергетической эффективности подлежат установлению в отношении следующих видов товаров:

а) товары согласно приложению;

б) товары, в отношении которых уполномоченным федеральным органом исполнительной власти определены классы энергетической эффективности, за

исключением товаров, указанных в подпункте "а" пункта 7 настоящих Правил;

в) товары, используемые для создания элементов конструкций зданий, строений, сооружений, в том числе инженерных систем ресурсоснабжения, влияющих на энергетическую эффективность зданий, строений, сооружений.

Кроме того, в ст.11 ФЗ № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» устанавливаются требования к включаемым в проектную документацию и применяемым при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте зданий, строений, сооружений технологиям и материалам, позволяющие исключить нерациональный расход энергетических ресурсов как в процессе строительства, реконструкции, капитального ремонта зданий, строений, сооружений, так и в процессе их эксплуатации.

На заседании Комиссии Мордовского УФАС России Заказчиком представлена проектная документация, разработанная в соответствии с действующим законодательством, в том числе ФЗ № 261-ФЗ.

В проектной документации установлены требования к архитектурным, функционально-технологическим, конструктивным и инженерно-техническим решениям, влияющим на энергетическую эффективность зданий, строений и сооружений, например, предусмотрены двери с дверными доводчиками в соответствии с ч. II приказа от 04.06.2010 №229.

Также, вопреки ч.9 ст.105 Закона о контрактной системе, Заявитель не предоставил аргументов, обоснований и доказательств того, что в конкурсной документации не соблюдается требование энергетической эффективности, ограничившись лишь декларативным заявлением об этом.

Таким образом, данный довод заявителя жалобы не нашел своего подтверждения.

4. 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).

Согласно проекта контракта, в нарушение ч.1 ст.37 Закона о контрактной системе, не установлена данная оговорка.

Так же, Комиссией Мордовского УФАС России установлено, что начальная (максимальная) цена контракта составляет более 15 млн. рублей, а согласно подп.7 п.24 информационной карты конкурсной документации установлено требование документов, подтверждающих добросовестность участника открытого конкурса, в случаях, предусмотренных для начальной (максимальной) цены контракта менее 15 млн. рублей (ч.2 ст.37 Закона о контрактной системе).

Таким образом, Комиссия Мордовского УФАС России, учитывая вышесказанное, приходит к выводу о том, что заказчиком, уполномоченным органом при составлении конкурсной документации были нарушены требования, установленные частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30](#) КоАП

В результате проведения внеплановой проверки процедуры проведения Открытого конкурса установлено следующее.

1. Согласно ч.7 ст.52 Закона о контрактной системе, протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе ведется конкурсной комиссией, подписывается всеми присутствующими членами конкурсной комиссии непосредственно после вскрытия таких конвертов и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе и не позднее рабочего дня, следующего за датой подписания этого протокола, размещается в единой информационной системе. При проведении открытого конкурса в целях заключения контракта на выполнение научно-исследовательских работ в случае, если допускается заключение контрактов с несколькими участниками закупки, а также на выполнение двух и более поисковых научно-исследовательских работ этот протокол размещается в единой информационной системе в течение трех рабочих дней с даты его подписания.

Как установлено, дата и время вскрытия конвертов с заявками и (или) открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам (по местному времени) назначена 19.11.2015 года в 10:00, фактически протокол вскрытия конвертов с заявками и (или) открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам составлен 23.11.2015 года и на следующий день 24.11.2015 года размещен на официальном сайте.

Таким образом Заказчиком, Уполномоченным органом нарушена ч.7 ст.52 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь п. 1 ч. 15, п. 2 ч. 22 ст. 99 Закона о контрактной системе, приказом Мордовского УФАС России № 162-од от 26.10.2015 года «О создании комиссии по контролю в сфере закупок» Комиссия Мордовского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <.....> на действия заказчика – МДОУ «Детский сад №83 комбинированного вида и уполномоченного органа – МКУ Центр финансово-экономического обеспечения учреждений социальной сферы при проведении электронного аукциона №0109300043015000130 на Выполнение работ по капитальному ремонту здания детского сада №83 комбинированного вида по ул. Рабочая, 31а, р.п.Луховка г.о.Саранск обоснованной в части доводов, указанных в мотивировочной части настоящего решения.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение положений ч. ч. 5,8,13 ст. 34, [ч.1 ст.37,](#)
[ч. 7 ст. 52](#) Закона о контрактной системе.

3. Выдать обязательное предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении производства об административном правонарушении.