

## РЕШЕНИЕ

по делу №К-66/16 о нарушении законодательства о закупках

31 мая 2016 года

г. Майкоп

Резолютивная часть оглашена 27.05.2016 г.

Решение в полном объеме изготовлено 31.05.2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия УФАС) в составе: председателя Комиссии УФАС – <...>, заместителя руководителя Адыгейского УФАС России, членов Комиссии УФАС: главного специалиста-эксперта Управления <...>, ведущих специалистов - экспертов Управления <...> и <...>, с участием представителей: Уполномоченного органа - Комитета Республики Адыгея по регулированию контрактной системы в сфере закупок (далее - Уполномоченный орган) <...> (доверенность от 06.11.2015 года), Заказчика – Государственного бюджетного учреждения Республики Адыгея «Спортивная школа олимпийского резерва по борьбе дзюдо имени Я.К. Коблева» (далее - Заказчик) <...> (доверенность от 25.05.2016 года), <...> (доверенность от 25.05.2016 года), рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее - Заявитель) на действия заказчика – Государственного бюджетного учреждения Республики Адыгея «Спортивная школа олимпийского резерва по борьбе дзюдо имени Я.К. Коблева» при проведении электронного аукциона №0176200005516000745 на выполнение работ по реконструкции спортивного комплекса Государственного бюджетного учреждения Республики Адыгея «Спортивная школа олимпийского резерва по борьбе дзюдо имени Я.К. Коблева» по адресу: г. Майкоп, ул. Крестьянская, 378а (далее - Аукцион), на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках), пункта 3.31 Административного регламента 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, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент)

УСТАНОВИЛА:

Комитетом Республики Адыгея по регулированию контрактной системы в сфере закупок 06.05.2016 года на официальном сайте для размещения закупок [zakurki.gov.ru](http://zakurki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещены извещение и документация Аукциона.

Источник финансирования - республиканский бюджет Республики Адыгея, субсидии из федерального бюджета.

Начальная (максимальная) цена контракта – 92 576 180 рублей 00 копеек.

Документация утверждена директором Государственного бюджетного учреждения Республики Адыгея «Спортивная школа олимпийского резерва по борьбе дзюдо имени Я.К. Коблева» <...> 06.05.2016 года.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Адыгейское УФАС России) 20.05.2016 года поступила жалоба на положения документации Заявителя на действия Заказчика при проведении

Аукциона. Заявитель обжалует положения документации об электронном аукционе.

1. Заявитель в жалобе отмечает, что пункт 10.4 Проекта контракта содержит условие, что в случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения Контракта перестало быть действительным, содержит недостоверные сведения, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком своих обязательств по настоящему Контракту, Подрядчик обязуется в течение 3 (трех) банковских дней представить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения настоящего Контракта на тех же условиях и в размере не менее установленного в данном разделе настоящего Контракта. Вместе с тем, Заявитель в жалобе указывает, что у Заказчика имеется возможность удостовериться в действительности банковской гарантии до заключения муниципального контракта, убедиться, что срок ее действия соответствует пункту 3 статьи 96 Закона о закупках и любое расширительное толкование является недопустимым и возлагающим на участника закупки дополнительную ответственность, что не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

2. Заказчиком в Проекте контракта не установлено условие отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) в нарушение пункта 6.1 статьи 34 Закона о закупках.

3. В жалобе Заявителя указано, что:

«Согласно разделу 23 Информационной карты, Заказчик в составе заявки на участие в Аукционе следующий документ:

«4) копия действующего свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства выданное саморегулируемой организацией, со следующими видами предусмотренными в ней работ (В соответствии с требованиями Градостроительного кодекса Российской Федерации индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, имеющее свидетельство о допуске к работам по организации строительства в праве выполнять указанные работы при условии, если стоимость по организации строительства объекта капитального строительства по одному договору не превышает планируемую стоимость организации строительства, исходя из размера которой членом саморегулируемой организации был внесен взнос в компенсационный фонд саморегулируемой организации. Таким образом, указанная стоимость должна быть не ниже начальной (максимальной) цены контракта, указанной в настоящей документации об электронном аукционе, то есть не ниже 92 576 180,00 рублей) (в соответствии с Приказом Минрегиона России от 30.12.2009 года № 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»):

33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):

33.3. «Жилищно-гражданское строительство».

Заявитель отмечает, что условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, устанавливаемым в документации о торгах в соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, должно являться обязательное наличие у участника закупки

исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства. При этом требование о наличии у участника закупки 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 нарушением части 6 статьи 31 Закона о закупках.

Кроме того, Заявитель указывает, что: условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, устанавливаемым в документации о торгах в соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о закупках, является обязательное наличие у участника закупки свидетельства о допуске к работам по организации строительства со стоимостью работ по одному договору, которая должна быть не ниже предложения о цене контракта участника закупки на торгах.

Заказчиком 27.05.2016 года представлено Возражение на жалобу Заявителя. Рассмотрение жалобы осуществлено в отсутствие представителя Заявителя, при этом информированы о времени и месте ее рассмотрения в установленном порядке.

Адыгейским УФАС 23.05.2016 года были направлены уведомления о времени и месте рассмотрения жалобы Заявителю, Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки ММВБ «Госзакупки». Информация о времени и месте рассмотрения жалобы также размещена на официальном сайте.

Изучив представленные документы, Комиссия УФАС установила.

1. Согласно части 6 статьи 96 Закона о закупках 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). В соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 45 Закона о закупках банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

Заказчиком в п. 10.4 Проекта контракта установлено, что в случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения Контракта перестало быть действительным, содержит недостоверные сведения, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком своих обязательств по настоящему Контракту, Подрядчик обязуется в течение 3 (трех) банковских дней представить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения настоящего Контракта на тех же условиях и в размере не менее установленного в данном разделе настоящего Контракта.

В соответствии со ст. 309, 310 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с

условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором (п. 1 ст. 329 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно п. 2 ст. 374 Гражданского кодекса Российской Федерации требование бенефициара об уплате денежной суммы по банковской гарантии должно быть представлено гаранту до окончания определенного в гарантии срока, на который она выдана.

В силу подп. 2 п. 1 ст. 378 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательство гаранта перед бенефициаром по гарантии прекращается окончанием определенного в гарантии срока, на который она выдана.

Вместе с тем, Закон о закупках не запрещает установление Заказчиком в п. 10.4 Проекта контракта требования о замене банковской гарантии в случае прекращения ее действия и не противоречит Закону о закупках.

Таким образом, довод Заявителя в данной части также не нашел своего подтверждения.

2. Согласно части 4 статьи 34 Закона о закупках в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом частями 5, 7, 8 статьи 34 Закона о закупках установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Согласно части 6.1 статьи 34 Закона о закупках в 2015 и 2016 годах в случаях и в порядке, которые определены Правительством Российской Федерации, заказчик предоставляет отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляет списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Постановлением Правительства РФ от 14.03.2016 №190 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)» (далее – Постановление РФ) определены случаи и порядок предоставления заказчиками отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) в случае завершения в полном объеме в 2015 году исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств.

Вместе с тем, положения Закона о закупках и Постановления РФ не устанавливают обязанность государственных (муниципальных) заказчиков включать в документацию о закупке товаров (работ, услуг), проект государственного контракта положения об отсрочке уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Таким образом, Комиссия УФАС считает довод Заявителя необоснованным.

3. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о закупках при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. В пп. 4 п. 23 Информационной карты документации аукциона в требованиях к содержанию и составу заявки на участие в аукционе Заказчиком установлено: «4) копия действующего свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства выданное саморегулируемой организацией, со следующими видами предусмотренными в ней работ (В соответствии с требованиями Градостроительного кодекса Российской Федерации индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, имеющее свидетельство о допуске к работам по организации строительства в праве выполнять указанные работы при условии, если стоимость по организации строительства объекта капитального строительства по одному договору не превышает планируемую стоимость организации строительства, исходя из размера которой членом саморегулируемой организации был внесен взнос в компенсационный фонд саморегулируемой организации. Таким образом, указанная стоимость должна быть не ниже начальной (максимальной) цены контракта, указанной в настоящей документации об электронном аукционе, то есть не ниже 92 576 180,00 рублей) (в соответствии с Приказом Минрегиона России от 30.12.2009 года № 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»):

33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):

33.3. Жилищно-гражданское строительство».

В документации допущена техническая ошибка, а именно Заказчик указал «или видам работ», при этом Комиссией УФАС в ходе проверки документов закупки установлено.

Согласно части 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) индивидуальный предприниматель или юридическое лицо вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам (далее - свидетельство СРО).

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) виды работ 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.

Согласно части 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 или с привлечением других лиц.

В соответствии с частью 3.1 статьи 52 ГрК РФ в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства включены в указанный в части 4 статьи 55.8 ГрК РФ перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Пунктом 10 части 1 статьи 1 ГрК РФ установлено, что под объектом капитального строительства понимается здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено (далее - объекты незавершенного строительства), за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек. 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 утвержден Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 N 624 (далее - Перечень).

Таким образом, Комиссия УФАС, считает что при проведении Аукциона Заказчиком правомерно установлено требование, о том что участник такой закупки должен иметь свидетельство о допуске к работам по организации строительства, с правом привлечения к исполнению контракта субподрядчиков, а именно п. 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): 33.3. Жилищно-гражданское строительство, в соответствии с Перечнем.

Частью 1.1. статьи 55.8 ГК РФ предусмотрено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, имеющие свидетельство о допуске к работам организации строительства, вправе выполнять указанные работы при условии, если стоимость строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства по одному договору не превышает планируемую стоимость строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства, исходя из размера которой членом саморегулируемой организации был внесен взнос в компенсационный фонд саморегулируемой организации в соответствии с частями 6 или 7 статьи 55.16 ГК РФ. Количество договоров о выполнении работ по организации строительства, которые могут быть заключены таким членом саморегулируемой организации, не ограничивается.

Согласно части 7 статьи 68 Закона о закупках при проведении электронного аукциона его участники подают предложения о цене контракта, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене контракта на величину в пределах "шага аукциона".

Следовательно, условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, устанавливаемым в документации о торгах в соответствии с

положениями пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о закупках, является обязательное наличие у участника закупки свидетельства о допуске к работам по организации строительства со стоимостью работ по одному договору, которая должна быть не ниже предложения о цене контракта участника закупки на торгах.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в документации об Аукционе требование о том, что стоимость работ, указанная в Свидетельстве СРО, должна быть не менее начальной (максимальной) цены контракта, нарушают пункт 1 части 1 статьи 31 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения.

Таким образом, жалоба Заявителя в данной части является обоснованной. Результаты внеплановой проверки отражены в Решении по делу №К-64/16 от 31.05.2016г.

Кроме того, Комиссией УФАС установлено, что согласно ранее принятому решению от 31.05.2016 года по делу №К-64/16, в действиях Заказчика выявлены нарушения части 6 статьи 66 Закона о закупках.

Вместе с тем, допущенные нарушения части 6 статьи 66, пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о закупках не повлияли на результаты определения поставщика (исполнителя, подрядчика) при проведении Аукциона.

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

**РЕШИЛА:**

1.Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» частично обоснованной.

2.Признать в действиях Заказчика – Государственного бюджетного учреждения Республики Адыгея «Спортивная школа олимпийского резерва по борьбе дзюдо имени Я.К. Коблева» нарушения части 6 статьи 66, пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о закупках.

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