

РЕШЕНИЕ

«18» сентября 2015г.

Резолютивная часть решения оглашена «17» сентября 2015г. г.
Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «18» сентября 2015г.

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

Председателя комиссии:	Кухарской Н.Е. -	руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии:	Михалевой Е.Е. -	главного специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;
	Сивороновой Т.В. -	ведущего специалиста - эксперта отдела контроля в сфере закупок;
	Коломиец А.А. -	специалиста – эксперта отдела контроля в сфере закупок,

при участии:

- <...> – представителя Департамента контрактной системы Кемеровской области, по доверенности;

- <...> – представителя ГБОУСПО «Беловский техникум железнодорожного транспорта», по доверенности,

рассмотрев дело № 408/3-2015, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – ГБОУСПО «Беловский техникум железнодорожного транспорта» законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0139200000115005392 «Выполнение работ по установке оконных блоков из ПВХ», 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:

11.09.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Плюс» (вх. № 3566Э от 11.09.15г.) на действия заказчика – ГБОУСПО «Беловский техникум железнодорожного транспорта» при проведении электронного аукциона № 0139200000115005392 «Выполнение работ по установке оконных блоков из ПВХ».

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

- заказчиком не установлен срок действия контракта, следовательно, фактически не предоставляется возможным участнику закупки установить срок действия банковской гарантии;
- заказчиком незаконно установлена возможность задержки оплаты выполненных работ без возникновения ответственности;
- заказчиком в пункте 10 Технического задания установлено требование, которое влечет за собой ограничение количества участников закупки «Герметик пенополиуретановый (пена монтажная) типа Makroflex, Soudal в баллонах по 750 мл».

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

31.08.2015г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – ГБОУСПО «Беловский техникум железнодорожного транспорта» было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0139200000115005392 «Выполнение работ по установке оконных блоков из ПВХ» и аукционная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 178 439 рублей.

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 11.1 Проекта контракта установлен срок действия данного контракта следующим образом: «Контракт вступает в силу и становится обязательным для Сторон с момента его подписания усиленными электронными подписями Сторон в соответствии с условиями функционирования электронных площадок и порядка, предусмотренного статьей 70 Закона №44-ФЗ, **и действует до полного исполнения Сторонами принятых на себя обязательств в соответствии с**

Контрактом».

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 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.

Заказчиком в пункте 10 Требования заказчика к используемым материалам Технического задания установлены требования, в соответствии с которыми при выполнении работ должен применяться **«Герметик пенополиуретановый (пена монтажная) типа Makroflex, Soudal в баллонах по 750 мл»** без сопровождения слов «или эквивалент».

В данном случае заказчиком в Техническом задании аукционной документации делось указание на материал схожий с марками *Makroflex* и *Soudal*.

Таким образом, в действиях заказчика - ГБОУ СПО «Беловский техникум железнодорожного транспорта» отсутствует нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ в связи с тем, что конкретного указания на товарный знак марки *Makroflex* и *Soudal* герметика пенополиуретанового заказчиком не было установлено.

Согласно требованиям части 4 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в контракт включается **обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.**

Согласно требованиям части 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. 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.

Согласно пунктам 1, 2, 3, 4 статьи 328 Гражданского кодекса Российской Федерации встречным признается исполнение обязательства одной из сторон, которое обусловлено исполнением другой стороной своих обязательств.

В случае непредоставления обязанной стороной предусмотренного договором исполнения обязательства либо при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков.

Если предусмотренное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению.

Ни одна из сторон обязательства, по условиям которого предусмотрено встречное исполнение, не вправе требовать по суду исполнения, не предоставив причитающегося с нее по обязательству другой стороне.

Правила, предусмотренные [пунктами 2](#) и [3](#) настоящей статьи, применяются, если законом или договором не предусмотрено иное.

Заказчиком в пункте 2.7 Проекта контракта установлены следующие условия оплаты выполненных работ: **Заказчик может задержать Подрядчику оплату выполненных работ без возникновения ответственности Заказчика за задержку платежа до устранения причин вызвавших его, в следующих случаях:**

- **обнаружение Заказчиком ошибок в представленной к сдаче документации;**
- **несоответствие номенклатуры, объемов и сроков выполняемых работ по Контракту;**
- **задержка оформления актов сдачи-приемки работ по вине Подрядчика.**

Установление заказчиком в проекте контракта данного условия не является отказом от исполнения обязательств перед Подрядчиком, а свидетельствует лишь

о приостановлении исполнения Заказчиком обязательств по оплате выполненных работ перед Подрядчиком до устранения Подрядчиком ошибок.

В случае отсутствия ошибок заказчик осуществляет оплату путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика безналичным платежом в течение 30 (тридцати) календарных дней после подписания обеими Сторонами акта сдачи-приемки выполненных работ (пункт 2.6 Проекта контракта).

Из пункта 4, 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ следует, что в контракт должны включаться обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика в случае просрочки исполнения заказчиком и поставщиком обязательств.

Заказчиком в разделе 7 Проекта контракта прописана ответственность сторон.

Таким образом, в действиях заказчика - ГБОУСПО «Беловский техникум железнодорожного транспорта» отсутствует нарушение требований пункт 4, 5 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 «Плюс» на действия заказчика – ГБОУСПО «Беловский техникум железнодорожного транспорта» при проведении электронного аукциона № 0139200000115005392 «Выполнение работ по установке оконных блоков из ПВХ» **частично обоснованной** (в части неуказания конкретного срока действия контракта).

2. Признать заказчика – ГБОУСПО «Беловский техникум железнодорожного транспорта» нарушившим пункт 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

3. Выдать предписание об устранении нарушения законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела № 408/З-2015 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:

Кухарская Н.Е.

Члены Комиссии:

Михалева Е.Е.

Сиворонова Т.В.

Коломиец А.А.