

Решение № 03-10.1/49-2016

о признании жалобы частично обоснованной

17 марта 2016 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«.....» – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

«.....» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«.....» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Стройинвест» (далее – заявитель, Общество) на действия Государственного учреждения – Отделение пенсионного Фонда Российской Федерации по Омской области (далее - заказчик, ОПФР по Омской области) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту помещений здания Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда РФ по Советскому административному округу (извещение № 0252100000216000014) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей заказчика – Романьковой Оксаны Петровны (доверенность № СТ-05 от 16.03.2016), Федяевой Татьяны Владимировны (доверенность № СТ-07 от 16.03.2016), Желновой Елены Ивановны (доверенность № СТ-05 от 16.03.2016),

в отсутствие представителя заявителя, уведомленного надлежащим образом о дате времени и месте рассмотрения жалобы,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе, а именно 11.03.2016 поступила (вх. № 1686э от 11.03.2016) жалоба заявителя на положения документации об аукционе, нарушающие требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-1506э от 14.03.2016) заказчиком

были представлены материалы закупки (вх. № 1806 от 16.03.2016).

Из представленных материалов и информации следует, что 26.02.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение № 0252100000216000014 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 11957200 руб.

Процедура проведения электронного аукциона назначена на 21.03.2016.

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных заказчиком материалов и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссия установила следующее:

3.1. В жалобе указано: *«В соответствии с положениями Закона о контрактной системе заказчик обязан приложить к документации о закупке проект контракта. При этом по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о закупке положениями Закона о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта.*

В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе 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 контрактной системе установлено, что 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, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Таким образом, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, 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. Однако в проекте Контракта заказчика данное условие, предписанное Правилами, не выполняется ».

Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 4 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности **заказчика и поставщика** (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В силу части 5 статьи 34 Федерального 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). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья 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.**

Частью 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе установлено, что пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с частью 8 статьи 34 Федерального 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 Правительством Российской Федерации.**

При этом в пунктах 4 и 5 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 утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 (далее – Правила) указано следующее:

«4. 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.

5. 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».

Комиссия отмечает, что размер штрафа исчисляется из цены контракта, которая

становится известна только по результатам проведения процедуры электронного аукциона.

Следовательно, на момент размещения на официальном сайте ЕИС документации об электронном аукционе заказчику не может быть известна цена контракта, и как следствие этого заказчик не может предугадать какому пороговому значению, указанному в Правилах будет соответствовать цена контракта, предложенная участником электронного аукциона.

Кроме того согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора**.

Существенными являются условия о предмете договора, **условия, которые названы в законе** или иных правовых актах **как существенные или необходимые для договоров данного вида**, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Таким образом, условие об ответственности сторон является существенным условием контракта.

В силу части 2 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. **При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.**

При этом изменение размера штрафа, как для заказчика, так и для подрядчика **на этапе заключения контракта** не подпадает под исчерпывающий перечень случаев, предусмотренных статьей 34 и частью 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Следовательно, заказчик при заключении контракта не вправе вносить изменения в условия об ответственности сторон.

Вместе с тем Комиссией установлено, что в пунктах 8.3 и 8.5 проекта контракта указано:

*«8.3. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, Подрядчик вправе потребовать от Заказчика уплаты штрафа **в размере***

2,0 % цены настоящего Контракта, что составляет _____ (сумма цифрами и прописью)».

«8.5. За неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, Подрядчик уплачивает штраф в размере **5,0 % цены** Контракта, что составляет _____ (сумма цифрами и прописью)».

При таких обстоятельствах Комиссия отмечает, что в случае снижения цены контракта ниже 3 млн.руб. (подпункты «а» пунктов 4 и 5 Правил), заказчик не вправе будет внести изменения в контракт при его заключении.

На основании изложенного, Комиссия усматривает в действиях заказчика нарушение части 5 и 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, в связи с чем считает указанный довод жалобы заявителя **обоснованным**.

3.2. В жалобе заявителя содержится следующее утверждение: «..... в разделе документации «Описание объекта закупки» в позиции №19 содержится указание на товарные знаки без обязательной оговорки об эквивалентности.....»

В соответствии с частью 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

К жалобе не было приложено каких-либо документальных доказательств того, что в позиции № 19 «Панели потолочные «Армстронг» указан товарный знак.

На этом основании Комиссия считает указанный довод жалобы **необоснованным**.

При этом Комиссия отмечает следующее.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в частности, наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе правилом о том, что **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.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Согласно части 2 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Требования к товарам содержатся в разделе IV «Описание объекта закупки» документации об электронном аукционе.

Комиссией установлено, что в позиции № 19 раздела IV «Описание объекта закупки» документации об электронном аукционе указано:

19	Панели потолочные «Армстронг»	Легкие минераловолокнистые панели, толщиной не менее 15 мм с комплектующими.
----	-------------------------------	--

Комиссия отмечает, что в силу части 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1481).

Правообладателем изображения товарного знака, знака обслуживания

АРМСТРОНГ (свидетельство Роспатента от 28.12.2006 № 319137) является АВИ Лайсенсинг Компани, 1105 Норт Маркет Стрит, Свит 1300, Уилмингтон, штат Делавэр, 19801, Соединенные Штаты Америки по классам товаров МКТУ 06, 17, 19, 27 и 35.

В возражениях заказчиком приведен аргумент о том, что при описании объекта закупки по позиции № 19 было принято во внимание постановление Федерального арбитражного суда Уральского округа от 06.09.2011 № Ф09-5464/11 по делу А71-14372/2010, в котором дословно указано, что «*учреждением представлено письмо компании Armstrong World Industries, согласно которому обозначение на русском языке в кавычках наименования «Армстронг» не является указанием на товарный знак*».

При этом Комиссией установлено, что в позиции № 69 «Отопительные приборы» раздела IV «Описание объекта закупки» документации об электронном аукционе, заказчиком установлено требование об использовании радиаторов EXTRA Therm-500, при этом заказчиком не опровергнуто, что обозначение EXTRA Therm не является товарным знаком.

На этом основании Комиссия усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 и пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

Кроме того, Комиссия считает, что в нарушение части 2 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе требования к товарам, установленные разделом IV «Описание объекта закупки» документации об электронном аукционе, не позволяют однозначно определить какие показатели могут изменяться, а какие являются неизменными (например, параметры длины доски подоконной (позиция № 27) и пр.). Данное нарушение усугубляется тем, что в нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 настоящего Федерального закона в документации об аукционе совершенно отсутствует какая-либо инструкция по заполнению заявки на участие в аукционе.

3.3. В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, Президент Российской Федерации, Правительство Российской Федерации, федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос» вправе принимать нормативные правовые акты, регулирующие отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) Федерального закона о контрактной системе.

На основании пункта 4 Правил установления требований энергетической эффективности товаров, работ, услуг при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.12.2009 № 1221 (далее - Правила установления требований энергетической эффективности) требования энергетической эффективности подлежат установлению в отношении работ и услуг, закупаемых для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в процессе выполнения, оказания которых расходуются значительные объемы

энергетических ресурсов.

Если результатом выполнения работ для государственных или муниципальных нужд является изготовление или переработка товара, в отношении которого установлены требования энергетической эффективности, то такой товар должен соответствовать установленным требованиям энергетической эффективности.

В случае если в ходе выполнения работ для государственных или муниципальных нужд в качестве материала используется товар, в отношении которого установлены требования энергетической эффективности, то такой товар должен соответствовать установленным требованиям энергетической эффективности.

Пунктом 5 указанных правил предусмотрено, что в устанавливаемых требованиях энергетической эффективности указываются виды и категории товаров, работ, услуг, на которые они распространяются, дата, с которой требования вступают в силу (но не ранее 90 дней с даты их утверждения), а также один или несколько из следующих показателей:

- а) значения класса (классов) энергетической эффективности товаров (при их наличии);
- б) расчетные (прогнозируемые) объемы используемых энергетических ресурсов (в зависимости от характеристик товара, работы, услуги);
- в) значения показателей энергетической эффективности товаров, работ, услуг;
- г) характеристики, параметры товаров, работ, услуг, влияющие на объем используемых энергетических ресурсов.

В жалобе заявителя указано следующее: *«Заказчик должен был установить требования энергетической эффективности товаров, используемых при выполнении работ (в отношении товаров «краны», «светильники», «блоки оконные»), однако в документации данное требование отсутствует.*

Таким образом, Заказчиком нарушена часть 2 статьи 33 Закона о контрактной системе».

Комиссия отмечает, что в нарушение части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе не приложены документы, подтверждающие обоснованность данного довода, поскольку не указаны как положения документации об аукционе, предусматривающие использование указанных товаров, так и положения нормативных актов, согласно которым устанавливаются требования к энергетической эффективности данных товаров.

На основании изложенного Комиссия считает **необоснованным** указанный довод жалобы заявителя.

Вместе с тем в результате Комиссией установлено, что в разделе «Машины электрические» приложения к Правилам установления требований энергетической эффективности «Перечень товаров, в отношении которых устанавливаются требования энергетической эффективности» указано «Светильники для аварийного освещения», «Светильники для наружного освещения» и «Светильники

для освещения жилых и общественных зданий».

При этом в разделе IV «Описание объекта закупки» по позициям 48, 49 и 50 указано:

48	Светильники светодиодные	Встраиваемый, размером 605x605x40мм, с электротехническими характеристиками -2400Лм, 32Вт, IP20, 5500К.
49	Светильник аварийного освещения	ССА1-01 (на светодиодах) надпись с одной стороны- "ВЫХОД-EXIT"
50	Светильники светодиодные	Со светоакустическим датчиком, со стеклом (TDM), размером 192x178x85мм, с электротехническими характеристиками -1000Лм, 13Вт, IP54.

Таким образом, заказчиком в раздел IV «Описание объекта закупки» включены товары, которые входят в приложение к Правилам установления требований энергетической эффективности «Перечень товаров, в отношении которых устанавливаются требования энергетической эффективности».

Комиссия отмечает, что заказчиком либо в наименовании, либо в описании объекта закупки указано, что светильник должен быть светодиодным, что свидетельствует его энергетической эффективности, доказательств обратного заявителем не представлено.

При таких обстоятельствах Комиссия не усматривает в действиях заказчика нарушение требований Федерального закона о контрактной системе.

4. В результате осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующие нарушения:

4.1. Согласно части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе 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](#) и [2](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В силу пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за

собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1](#) и [частью 2 статьи 31](#) (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона.

В силу пункта 6 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с [пунктом 1 части 1](#) и [частью 2](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с [частью 1.1](#) (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает к участникам закупки единое требование о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Комиссией было установлено, что в пункте 1 раздела I «Требования к участникам закупки» документации об электронном аукционе указано «*соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки - **не установлены***».

В связи с чем в пункте 2.2. раздела II «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе и инструкция по ее заполнению» также отсутствует требование о предоставлении участниками закупки во второй части заявки документов, подтверждающих такое соответствие.

При этом Комиссия отмечает, что объектов закупки извещение № 02582100000216000014 является выполнение работ **по капитальному ремонту** помещений здания Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда РФ по Советскому административному округу.

Частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК 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** (далее – свидетельство СРО). Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут

выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

В силу части 3 статьи 52 ГрК РФ лицом, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства (далее - лицо, осуществляющее строительство), может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или техническим заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. 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, предусмотренным [частью 2](#) настоящей статьи, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

Согласно части 3.1. статьи 52 ГрК РФ в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в [части 4 статьи 55.8](#) настоящего Кодекса перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией **свидетельство о допуске к работам по организации строительства**.

В связи с тем, что пунктом 6.2.1 проекта контракта закреплено право подрядчика привлекать к выполнению работ субподрядчиков, заказчику следовало установить требование о наличии у участника закупки свидетельства СРО на допуск к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) по виду работ: 33.3 Жилищно-гражданское строительство, учитывая также, что позицией № 74 Ведомости объемов работ раздела VI Описание объекта закупки предусмотрено выполнение работ: *«Установка противопожарных дверей однопольных глухих (1 дверь б/у + 1 дверь новая)»*.

В соответствии с пунктом 15 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений подлежит лицензированию.

В Приложении к Положению о лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, утвержденному Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2011 № 1225, указан перечень работ и услуг, составляющих деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и

сооружений (далее - Перечень).

В пункте 8 Перечня указано: «Монтаж, техническое обслуживание и ремонт заполнений проемов в противопожарных преградах».

Следовательно, деятельность по установке противопожарных дверей подлежит лицензированию.

Учитывая изложенное, подрядчик вправе выполнять указанные работы лично при наличии указанной лицензии либо при наличии свидетельства СРО пункту 33.3 Жилищно-гражданское строительство вправе привлечь к выполнению указанных работ субподрядчиков.

Кроме того, в соответствии с частью 2 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, [дополнительные требования](#).

Частью 4 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что в **случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.**

В силу части 5 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе 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.

Комиссия отмечает, что 17.02.2015 вступило в действие Постановление Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям" (вместе с "Дополнительными требованиями к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов» (далее – Постановление Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99) (Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 09.02.2015, «Собрание законодательства Российской Федерации», 09.02.2015, N 6, ст. 976).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 21.11.2015 № 1250 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг» были внесены

изменения в Постановление Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99.

Пунктом 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 установлено, что к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, предъявляются дополнительные требования согласно приложению N 1. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложением N 1 к настоящему постановлению.

В пункте 2 указанного Приложения № 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 предусмотрено, что в случае выполнения работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) **превышает 10 млн. рублей** к участникам закупки устанавливается **дополнительное требование о наличии** наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе или аукционе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

При этом документами, подтверждающими данные требования, являются:

- копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ;

- копии акта приема объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копия акта о приеме выполненных работ. При этом разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должно быть выдано, а акт приема объекта капитального строительства, акт о приеме выполненных работ должны быть подписаны заказчиком и подрядчиком не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, аукционе.

Комиссией установлено, что извещение № 0252100000216000014 и документация об электронном аукционе были размещены заказчиком на официальном сайте 26.02.2016, то есть в период действия Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99.

Учитывая, что работы по капитальному ремонту помещений здания Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда РФ по Советскому административному округу относятся к коду 42 ОКПД2 и начальная (максимальная) цена контракта превышает 10 миллионов рублей, то при

осуществлении данной закупки на основании императивных требований частей 2, 4 и 5 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе в извещении и документации об электронном аукционе должны быть установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с пунктом 2 Приложения № 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99.

В нарушение приведенных выше норм Федерального закона о контрактной системе ни в извещении № 0252100000216000014, ни в документации об электронном аукционе не установлены ни единое требование о соответствии участников закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, ни дополнительные требования к участникам закупки, ни исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками аукциона в соответствии с частями 1 и 2 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе и с пунктом 2 Приложения № 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99.

4.2. В соответствии с частью 13 статьи 34 Федерального 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.

Частью 7 статьи 94 Федерального закона о контрактной системе приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа. В случае привлечения заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об отказе в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги приемочная комиссия должна учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения.

Таким образом, из буквального толкования указанных норм в проекте контракта, в том числе должен быть указан порядок и сроки осуществления приемки

выполненной работы, а также порядок и сроки оформления документов о приемке.

Комиссией установлено, что в пункте 4.6 проекта контракта указано: «Сдача выполненных Подрядчиком работ и их приемка Заказчиком осуществляется по истечении каждого календарного месяца **не позднее ___ рабочего дня**, следующего за месяцем выполненных работ».

Кроме того, в пункте 4.7 проекта контракта указано «Сдача-приемка работ, выполненных Подрядчиком по истечении каждого календарного месяца, и по окончании всех выполненных работ по Контракту оформляется документами: акт о приемке выполненных работ (формы КС-2), справка о стоимости выполненных работ (формы КС-3)».

Пунктом 4.8 проекта контракта установлено: «Сдача результата всех выполненных работ по Контракту Подрядчиком и приемка его Заказчиком оформляются итоговым актом по сдаче-приемке результатов выполненных работ, подписанным обеими Сторонами».

Таким образом, в нарушение приведенных выше норм заказчиком в проекте контракта не указаны сроки осуществления приемки выполненной работы, а также сроки оформления документов о приемке.

4.3. В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора**.

Существенными являются условия о предмете договора, **условия, которые названы в законе** или иных правовых актах **как существенные или необходимые для договоров данного вида**, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Частью 1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, **проекте контракта**, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом **должно быть** установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

Таким образом, условие об обеспечении исполнения контракта является существенным условием контракта.

В силу части 2 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. **При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.**

При этом изменение размера обеспечения исполнения контракта **на этапе заключения контракта** не подпадает под исчерпывающий перечень случаев, предусмотренных статьей 34 и частью 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

При изучении документации об электронном аукционе Комиссией, установлено, что в разделе 8 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению» документации об электронном аукционе указано: «Обеспечение исполнения контракта установлено в размере 5% от начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки, что составляет 597 860, 00 руб. (Пятьсот девяносто семь тысяч восемьсот шестьдесят рублей 00 копеек), за исключением случаев, указанных в пункте 9 Раздела III настоящей документации».

В пункте 7.1 проекта контракта указано: «Обеспечение исполнения настоящего Контракта устанавливается в размере 597 860, 00 руб. (Пятьсот девяносто семь тысяч восемьсот шестьдесят рублей 00 копеек) <1>».

<1> В случае, если участником закупки, с которым заключается Контракт, предложена цена Контракта, которая на 25 % и более ниже начальной (максимальной) цены Контракта, Контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения Контракта в размере, превышающем в полтора раза указанный размер обеспечения исполнения Контракта, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки - в соответствии со статьей 37 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»».

Таким образом, в проекте контракта был установлен размер обеспечения контракта в твердом размере 5% от начальной (максимальной) цены контракта.

Однако в соответствии с частью 2 статьи 37 Федерального 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).

В силу части 2 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее 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, указанном в [части 1](#) настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи.**

Из части 2 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе следует, что при снижении начальной (максимальной) цены контракта на двадцать пять и более процентов для заключения контракта участнику закупки необходимо представить по своему усмотрению либо обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, либо информацию, подтверждающую добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

Учитывая, что заказчиком в проекте контракта установлен конкретный процент обеспечения исполнения контракта от начальной (максимальной) цены контракта, то в случае предоставления участником закупки обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, заказчику для заключения контракта необходимо будет внести изменение в существенное условие контракта, что не предусмотрено нормами Федерального закона о контрактной системе.

Таким образом, действия заказчика по включению **в проект контракта** конкретного размера обеспечения исполнения контракта нарушают положения части 2 статьи 34, части 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Стройинвест» на действия

Государственного учреждения – Отделение пенсионного Фонда Российской Федерации по Омской области при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту помещений здания Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда РФ по Советскому административному округу (извещение № 0252100000216000014) **в части** довода о том, что в пунктах 8.3 и 8.5 проекта контракта заказчиком установлен фиксированный процент цены контракта, не позволяющий его изменить на этапе заключения контракта, в случае снижения цены контракта по итогам торгов до 3 млн.руб и менее.

2. Признать в действиях Государственного учреждения – Отделение пенсионного Фонда Российской Федерации по Омской области нарушение пункта 1 части 1 и части 2 статьи 31, пункта 1 части 1 и части 2 статьи 33, частей 2, 5, 8 и 13 статьи 34, пункта 6 части 5 статьи 63, пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66, части 7 статьи 94, части 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

3. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать Государственному учреждению – Отделение пенсионного Фонда Российской Федерации по Омской области, оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. По фактам выявленных нарушений законодательства в сфере закупок передать материалы электронного аукциона (извещение № 0252100000216000014) должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

«.....»

Члены Комиссии:

«.....»

«.....»

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

17 марта 2016 г.

г.Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«.....» - заместителя руководителя управления, Председателя комиссии;

«.....» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«.....» - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Стройинвест» на действия Государственного учреждения – Отделение пенсионного Фонда Российской Федерации по Омской области при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту помещений здания Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда РФ по Советскому административному округу (извещение № 0252100000216000014),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях Государственного учреждения – Отделение пенсионного Фонда Российской Федерации по Омской области нарушение требований пункта 1 части 1 и части 2 статьи 31, пункта 1 части 1 и части 2 статьи 33, частей 2, 5, 8 и 13 статьи 34, пункта 6 части 5 статьи 63, пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66, части 7 статьи 94, части 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Государственному учреждению – Отделение пенсионного Фонда Российской Федерации по Омской области и его аукционной комиссии **в срок до 30.03.2016** аннулировать электронный аукцион (извещение №0252100000216000014).

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить Государственному учреждению – Отделение пенсионного Фонда Российской Федерации по Омской области возможность выполнения действий, указанных в

пункте 1 настоящего предписания.

3. Государственному учреждению – Отделению пенсионного Фонда Российской Федерации по Омской области, оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» проинформировать Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания **в срок до 31.03.2016** в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии «.....»

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

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

«.....»

Члены Комиссии:

«.....»

«.....»