

В Курганское УФАС России поступила жалоба ООО «Аркада» (вх. № 5612 от 27.08.2014 г.) на положения аукционной документации заказчика - Государственного бюджетного учреждения Курганской области "Многофункциональный центр по предоставлению государственных и муниципальных услуг".

**В жалобе заявитель** указал, что Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063 утверждены Правила 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 определения размера штрафа).

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 - 5 % цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (п. 4 Правил определения размера штрафа).

Согласно п. 5 Правил определения размера штрафа, за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы - 2 % цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

В соответствии с требованиями ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, размеры штрафов за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) и заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, устанавливаются контрактом в виде фиксированных сумм, определенных в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

Так, согласно п. 8.2. проекта контракта, в случае ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств по контракту, заказчик обязан выплатить подрядчику штраф в размере 2,5 % цены контракта.

Согласно п. 8.4. проекта контракта, в случае ненадлежащего выполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, подрядчик обязан выплатить заказчику штраф в размере 10 % цены контракта.

Таким образом, заказчиком в проекте контракта на выполнение работ по строительству здания многофункционального центра по адресу: ул. Ленина, д. 23 «а», р.п. Мишкино, Мишкинский район, Курганская область неправомерно установлена ответственность, как подрядчика, так и самого заказчика за ненадлежащее исполнение ими обязательств, предусмотренных вышеуказанным контрактом.

Кроме того, в п. 12.1 Информационной карты электронного аукциона заказчиком

установлено требование к участникам закупки о наличии у них действующего свидетельства, выданного саморегулируемой организацией, с правом выполнения отдельных видов работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства.

При этом, в аукционной документации отсутствует указание на возможность предоставления участниками закупки свидетельства, выданного саморегулируемой организацией, с правом выполнения работ по организации строительства (Генподряд).

Считает, что установление заказчиком в аукционной документации требования к участникам закупки о наличии свидетельства о допуске к отдельным видам работ, не соответствует положениям Градостроительного кодекса РФ и является нарушением п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок, так как данное требование заказчика влечет за собой ограничение количества участников закупки.

**Представитель заказчика** не оспаривал нарушения Закона о контрактной системе в сфере закупок, в части неправомерного установления в проекте контракта размеров штрафов за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) и заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом без соблюдения Правил определения размера штрафа, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063, мотивировал данное нарушение требований Закона о контрактной системе в сфере закупок допущенной технической ошибкой.

В соответствии с ч. 1 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации 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. 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 Минрегиона РФ от 30.12.2009 г. № 624.

В рассматриваемом случае объектом закупки является выполнение работ по строительству здания, то есть объекта капитального строительства.

Таким образом, установленное заказчиком в аукционной документации требование к участникам закупки о наличии свидетельства о допуске к отдельным, необходимым для выполнения видам работ, является обоснованным, соответствует положениям Градостроительного кодекса РФ.

**Руководствуясь административным регламентом по рассмотрению жалоб, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от 24.07.2012 г. № 498, ст. 99, 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссией Курганского УФАС России проведена внеплановая проверка, в результате которой установлено, что 08.08.2014 г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов было опубликовано извещение № 0343200029414000042 о проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по строительству**

здания многофункционального центра по адресу: ул. Ленина, д. 23 «а», р.п. Мишкино, Мишкинский район, Курганская область.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 23 057 810,00 рублей.

Заказчиком является Государственного бюджетного учреждения Курганской области "Многофункциональный центр по предоставлению государственных и муниципальных услуг".

При рассмотрении аукционной документации, комиссией Курганского УФАС России установлено, что в проекте контракта на выполнение работ по строительству здания многофункционального центра по адресу: ул. Ленина, д. 23 «а», р.п. Мишкино, Мишкинский район, Курганская область заказчиком установлена ответственность, как подрядчика, так и самого заказчика за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных вышеуказанным контрактом.

Согласно п. 8.2. проекта контракта, в случае ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств по контракту, заказчик обязан выплатить подрядчику штраф в размере 2,5 % цены контракта.

Согласно п. 8.4. проекта контракта, в случае ненадлежащего выполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, подрядчик обязан выплатить заказчику штраф в размере 10 % цены контракта.

В соответствии с ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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 ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063 утверждены Правила 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 определения размера штрафа).

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 - 5 % цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (п. 4 Правил определения размера штрафа).

Согласно п. 5 Правил определения размера штрафа, за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы - 2 % цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

В рассматриваемом случае начальная (максимальная) цена контракта составляет 23 057 810,00 рублей.

На основании требований ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок в проекте контракта на выполнение работ по строительству здания многофункционального центра по адресу: ул. Ленина, д. 23 «а», р.п. Мишкино, Мишкинский район, Курганская область заказчиком должна быть установлена ответственность, как подрядчика, так и самого заказчика за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных вышеуказанным контрактом следующим образом:

- в случае ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств по контракту, заказчик обязан выплатить подрядчику штраф в размере 2 % цены контракта;

- в случае ненадлежащего выполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, подрядчик обязан выплатить заказчику штраф в размере 5 % цены контракта.

Таким образом, в действиях заказчика выявлено нарушение ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, выразившееся в установлении в проекте контракта размеров штрафов за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, как подрядчика, так и заказчика в виде фиксированных сумм, не предусмотренных Правилами определения размера штрафа, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063.

К документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации (ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок).

На основании вышеизложенного, следует вывод о том, что заказчиком утверждена аукционная документация, составленная с нарушением требований Закона о контрактной системе в сфере закупок.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок, при осуществлении закупки заказчик устанавливает единое требование к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

При рассмотрении аукционной документации, комиссией Курганского УФАС России установлено, что в п. 12.1 Информационной карты электронного аукциона

заказчиком установлено требование к участникам закупки о наличии действующего свидетельства, выданного саморегулируемой организацией, с правом выполнения отдельных видов работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства в соответствии со статьей 55.8 Градостроительного Кодекса РФ и Приказом Минрегионразвития от 30.12.2009 г. № 624.

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 (ч. 1 ст. 55.8 Градостроительного Кодекса РФ).

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 Минрегиона РФ от 30.12.2009 г. № 624.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса 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 РФ 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 Градостроительного кодекса РФ лицо, осуществляющее строительство, капитальный ремонт должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Требования к содержанию документации об электронном аукционе установлены в статье 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

В соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Таким образом, действующее законодательство не запрещает, а обязывает предъявлять к участникам электронного аукциона требования о наличии у них действующего свидетельства, выданного саморегулируемой организацией, с правом выполнения отдельных видов работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Кроме того, комиссией Курганского УФАС России учтено, что предметом электронного аукциона является не организация строительства (функции генерального подрядчика), а выполнение строительных работ.

Довод заявителя, указанный в жалобе о наличии у участников закупки свидетельства, выданного саморегулируемой организацией, с правом выполнения работ по организации строительства, не нашел своего подтверждения в рамках Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Изложенные в жалобе доводы о наличии в действиях заказчика признаков ограничения конкуренции, подлежат оценке в порядке, предусмотренном главой 9 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 –ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции).

Согласно ч. 1 ст. 44 Закона о защите конкуренции, заявление в антимонопольный орган должно содержать следующие сведения:

- 1) сведения о заявителе (фамилия, имя, отчество и адрес места жительства для физического лица; наименование и место нахождения для юридического лица);
- 2) имеющиеся у заявителя сведения о лице, в отношении которого подано заявление;
- 3) описание нарушения антимонопольного законодательства;
- 4) существо требований, с которыми заявитель обращается;
- 5) перечень прилагаемых документов.

К заявлению прилагаются документы, свидетельствующие о признаках нарушения антимонопольного законодательства (ч. 2 ст. 44 Закона о защите конкуренции).

Оценить доводы, изложенные в жалобе, в порядке, предусмотренном главой 9 Закона о защите конкуренции, также не представляется возможным в связи с отсутствием каких – либо документов, свидетельствующих о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

Исследовав предоставленные материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Курганского УФАС России,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Аркада» обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика – Государственного бюджетного учреждения

Курганской области "Многофункциональный центр по предоставлению государственных и муниципальных услуг" нарушение ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, выразившееся в установлении в проекте контракта размера штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту в виде фиксированной суммы, не предусмотренной Правилами определения размера штрафа, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063.

3. Признать в действиях заказчика – Государственного бюджетного учреждения Курганской области "Многофункциональный центр по предоставлению государственных и муниципальных услуг" нарушение ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, выразившееся в установлении в проекте контракта размера штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту в виде фиксированной суммы, не предусмотренной Правилами определения размера штрафа, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063.
4. Выдать заказчику – Государственному бюджетному учреждению Курганской области "Многофункциональный центр по предоставлению государственных и муниципальных услуг" предписание об устранении нарушений ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, путем аннулирования электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по строительству здания многофункционального центра по адресу: ул. Ленина, д. 23 «а», р.п. Мишкино, Мишкинский район, Курганская область, номер извещения 0343200029414000042.