

РЕШЕНИЕ

«05» марта 2015 года

г. Кемерово

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

		заместителя руководителя	при
Председателя комиссии:	Стедьмах С.В. -	Кемеровского УФАС России;	
Членов комиссии:	Сивороновой Т.А.-	ведущего специалиста - эксперта отдела контроля в сфере закупок;	
	Щегловой Е.Р. -	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;	
	Коломиец А.А. -	специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;	

участии:

- <...> – представителя МБОУ «Средняя общеобразовательная школа №14», по доверенности;

- <...> – члена аукционной комиссии МБОУ «Средняя общеобразовательная школа №14»,

рассмотрев дело № 49/З-2015, возбужденное по признакам нарушения МБОУ «Средняя общеобразовательная школа №14» законодательства в сфере закупок при проведении аукциона в электронной форме №0139300019715000093 на ремонт актового зала, в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями п.п «б» п.2 ч.3 ст. 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, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012г. № 498

установила:

02.03.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Сибирская торговая компания» (вх. № 730э от 02.03.2015г.) на положения документации электронного аукциона №0139300019715000093 на ремонт актового зала.

По мнению ООО «Сибирская торговая компания», в опубликованной документации имеется нарушение требований части 7 статьи 34, пункта 1 части 1 статьи 31, пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ.

На доводы жалобы заказчиком – МБОУ «Средняя общеобразовательная школа №14» в комиссию Кемеровского УФАС России представлен отзыв, в котором доводы жалобы ООО «Сибирская торговая компания» расцениваются как необоснованные.

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

20.02.2015г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – МБОУ «Средняя общеобразовательная школа №14» было размещено извещение о проведении электронного аукциона №0139300019715000093 на ремонт актового зала и аукционная документация.

В процессе рассмотрения доводов жалобы ООО «Сибирская торговая компания» Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу об обоснованности ее доводов в части указания о нарушении требований части 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

В соответствии с частью 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ Документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, **должна содержать** наименование и **описание объекта закупки**.

Отсутствие в составе документации об электронном аукционе проектной документации свидетельствует об отсутствии полного и объективного описания объекта закупки.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание 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».

Согласно требованиям части 2 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ 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.

В пунктах 6, 7, 37, 57 ведомости материалов аукционной документации заказчиком были установлены минимальные и максимальные числовые показатели показателей материалов, используемых при выполнении работ, через «дефис», что не противоречит требованиям части 2 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ, вследствие чего доводы жалобы ООО «Сибирская торговая компания» в данной части следует признать необоснованными.

В соответствии с частью 1 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с ФЗ № 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 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.

При этом частями 5, 7, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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.

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, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 (далее – Правила).

В соответствии с частью 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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.

Таким образом, учитывая, что ФЗ № 44-ФЗ не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени), а также условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации об аукционе.

На основании изложенного, надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта:

- пени за каждый день просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы;

- штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 5 Правил;

- пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом путем указания формул и порядка расчета пени, указанных в пунктах 6 – 8 Правил;

- штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 4 Правил.

При этом подпункты «а» - «г» пунктов 4 и 5 Правил содержат различные размеры 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.

Кроме того, следует учесть, что включение в проект контракта ссылки на Правила

вместо установления вышеуказанных размеров штрафа, пени не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

Вместе с тем в пунктах 11.2.2, 11.3.4 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе №0139300019715000093, заказчиком – МБОУ «Средняя общеобразовательная школа №14» имеется лишь указание на то, что пеня и штрафы за ненадлежащее исполнение сторонами обязательств по контракту определяются в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

Следует отметить, что согласно части 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ пеня 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 пункте 11.3.3 проекта контракта на ремонт актового зала заказчиком установлено, что пеня за просрочку исполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, устанавливается в размере **1/300 действующей на уплату пени ставки рефинансирования** Банка России от неуплаченной в срок суммы.

На основании вышеизложенного аукционная документация №0139300019715000093 на ремонт актового зала противоречит требованиям частей 7 и 8 ФЗ № 44-ФЗ.

Исходя из 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 соответствии с пунктом 8 аукционной документации применяемые при производстве работ материалы и оборудование должны быть новыми, соответствовать действующим ГОСТам РФ.

В пункте 18 ведомости материалов требуется использовать при выполнении работ гвозди строительные с плоской головкой, с содержанием углерода 0,23%, диаметр 4 мм, длиной 150 мм.

Вместе с тем ГОСТ 4028-63 «Гвозди строительные. Конструкция и размеры» (пункт 1, таблица 1) предусматривает при максимальном диаметре стержня строительных гвоздей с плоской головкой 16 мм максимальную длину гвоздя 50 мм.

В пункте 14 ведомости материалов заказчик требует использовать толь с крупнозернистой посыпкой гидроизоляционной марки ТГ-350.

Согласно сведениям из сети Интернет, представленные ООО «Сибирская торговая компания» в составе жалобы, толь марки ТГ-350 крупнозернистой посыпки не производят.

На заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представители заказчика – МБОУ «Средняя общеобразовательная школа №14» согласились с рассматриваемым несоответствием и исходя из положений ГОСТ 23835-79 «Материалы рулонные кровельные и гидроизоляционные» указали на отсутствие необходимости в аукционной документации требований к виду посыпки используемого материала.

На основании изложенного документация об электронном аукционе №0139300019715000093 на ремонт актового зала противоречит положениям пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно п. 18 аукционной документации устанавливаются требования о соответствии участников электронного аукциона требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, являющихся объектом закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 года «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Федерального закона о контрактной системе.

Частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ установлено, что **в случае, если работы** по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства **включены в перечень видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства**, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Из технического задания аукционной документации №0139300019715000093 на ремонт актового зала следует, что работы, являющиеся предметом электронного аукциона не включены в Перечень видов таких работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержденным приказом № 624 от 30.12.2009 г. Министерства регионального развития РФ.

На основании изложенного документация о рассматриваемом аукционе противоречит требованиям пункта 1 части 1, части 6 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сибирская торговая компания» на действия заказчика – МБОУ «Средняя общеобразовательная школа №14» при проведении электронного аукциона №0139300019715000093 на ремонт актового зала **частично обоснованной** (в части указания на нарушение требований частей 7 и 8 статьи 44, пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1, части 6 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд»).
2. Признать заказчика – МБОУ «Средняя общеобразовательная школа №14» нарушившим части 7 и 8 статьи 44, пункт 1 части 1 статьи 33, пункт 1 части 1, часть 6 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать предписание об устранении нарушений требований законодательства.
4. Передать материалы дела №49/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:

С.В. Стельмах

Члены комиссии:

Т.В. Сиворонова

Е.Р. Щеглова

А.А. Коломиец