

## РЕШЕНИЕ

«30» сентября 2015г.

Резолютивная часть решения оглашена «28» сентября 2015г. г.  
Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «30» сентября 2015г.

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

**Председателя комиссии: Стельмах С.В. - заместителя руководителя**

**Кемеровского УФАС России;**

Членов Комиссии: Лыжина Д.А. – начальника отдела контроля в сфере  
закупок;

Коломиец А.А. – специалиста-эксперта  
отдела контроля в сфере закупок;

Михалевой Е.Е. - главного специалиста-эксперта  
отдела контроля в сфере закупок;

При участии представителей заказчика <...> (директор) и <...>(представитель по доверенности),

Рассмотрев дело № 444/З-2015, возбужденное по признакам нарушения заказчиком - МБУ «Управление капитального строительства города Белово» законодательства в сфере закупок при проведении открытого конкурса № 0339300296615000052 «Строительство угольной котельной, расположенной по адресу: г. Белово, в 160 метрах на северо-запад от малоэтажной застройки квартала "Сосновый» 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», 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

**установила:**

22.09.2015 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» (вх. № 3698э от 22.09.2015 г.) на действия заказчика – МБУ «Управление капитального строительства города Белово» при проведении открытого конкурса № 0339300296615000052 «Строительство угольной котельной, расположенной по адресу: г. Белово, в 160 метрах на северо-запад от малоэтажной застройки квартала "Сосновый».

По мнению ООО «СТРОЙТЕХГРУПП», положения аукционной документации противоречат требованиям ФЗ № 44-ФЗ в следующих ее частях:

- документация о закупке устанавливает противоречивые требования к участникам. В проекте контракта предполагается возможность заключения контракта с физическим лицом, поскольку пункт 2.4 гласит: *«В случае, **если Контракт заключается с физическим лицом**, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, сумма, подлежащая уплате физическому лицу уменьшается на размер налоговых платежей, связанных с оплатой Контракта (с вознаграждения, подлежащего уплате физическому лицу - Подрядчику, Заказчик обязан удержать и перечислить в бюджет налог на доходы физических лиц в размере 13%)»*. Заявитель жалобы видит противоречие данному условию пункту 23 Информационной карты, который содержит требование о наличии у участника действующего свидетельства, выданного участнику закупки саморегулируемой организацией, о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства. Это свидетельство не может выдаваться физическим лицам, членами СРО могут быть только юридические лица и индивидуальные предприниматели;

- Заказчик не устанавливает срок действия муниципального контракта. Исходя из этого невозможно планировать затраты на приобретение банковской гарантии, срок действия которой напрямую связан со сроком действия контракта (должен превышать его по меньшей мере на один месяц согласно статье 96 ФЗ № 44-ФЗ).

- Пункт 2.11 проекта контракта предусматривает, что экономия, полученная от применения Подрядчиком более совершенных технологий, более дешевых материалов либо в результате сокращения сроков строительства без ущерба для качества работ, распределяется между Подрядчиком и Заказчиком в следующих долях: Подрядчику – 0 %, **Заказчику – 100 %**.. Заявитель жалобы считает, что распределение экономии 100% в пользу Заказчика противоречит требованиям ФЗ № 44-ФЗ.

- аукционная документация «Характеристики материалов» содержит указание на товарные знаки: алюминиевая вентиляционная решетка **СЕЗОН** ВР-К, огнезащитный состав **«Айсберг ВЦС»**, пазогребневая пустотелая или полнотелая плита **«Волма»**, профессиональный тросовый электротельфер **СОРОКИН** 4.622.

Отсутствие сопровождения указанных материалов словами: «или эквивалент» нарушает требования пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ.

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

На официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> 10.07.2015 г. Заказчиком - МБУ «Управление капитального строительства города Белово» были размещены извещение о проведении открытого конкурса № 0339300296615000052 «Строительство угольной котельной, расположенной по адресу: г. Белово, в 160 метрах на северо-запад от малоэтажной застройки квартала "Сосновый» и аукционная документация.

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 Проекте контракта не предусматривается условие о сроке действия контракта. В соответствии со статьей 190 ГК РФ установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Поскольку заказчиком не установлен срок действия контракта указанием на событие, календарной датой или истечением периода времени, то при выборе участником закупки способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии данному участнику не предоставляется возможным установить срок ее действия.

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.

Таким образом, заказчиком нарушены требования пункта 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ. Данное нарушение может быть устранено в процессе подписания контракта в виде указания в параграфе 2 контракта точной даты (числа и месяца) окончания срока действия контракта.

В пункте 2.4. проекта контракта указывается условия: «В случае, **если Контракт**

**заключается с физическим лицом**, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, сумма, подлежащая уплате физическому лицу уменьшается на размер налоговых платежей, связанных с оплатой Контракта (с вознаграждения, подлежащего оплате физическому лицу - Подрядчику, Заказчик обязан удержать и перечислить в бюджет налог на доходы физических лиц в размере 13%».

Согласно требованиям части 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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.**

Комиссия Кемеровского УФАС России не усматривает противоречия в положениях проекта контракта, в которых дублируются положения ФЗ № 44-ФЗ о правилах и условиях их заключения, если контракт заключается с физическим лицом.

Согласно Пункту 2.11 проекта государственного контракта: «*Экономия, полученная от применения Подрядчиком более совершенных технологий, более дешевых материалов либо в результате сокращения сроков строительства без ущерба для качества работ, распределяется между Подрядчиком и Заказчиком в следующих долях: Подрядчику – 0 %, Заказчику – 100 %*».

Согласно положениям пункта 2 статьи 710 Гражданского кодекса РФ в договоре подряда может быть предусмотрено распределение полученной подрядчиком экономии между сторонами.

Указанные положения проекта контракта не содержат условий, которые вступают в противоречие с положениями статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ. Правила главы 37 Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре подряда применяются в части, не противоречащей ФЗ № 44-ФЗ, поскольку предметом закупки является заключение контракта на выполнение подрядных работ. Комиссия Кемеровского УФАС России не усматривает противоречия в положениях проекта контракта, в которых дублируются положения Гражданского кодекса Российской Федерации о правилах распределения экономии.

Пунктом 3 части 3 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ устанавливается необходимость предусмотреть в составе первой части заявки согласие на выполнение работ, оказание услуг и предусмотреть характеристики материалов, используемых в работе.

Анализ положений аукционной документации приводит к выводу о том, что в **составе технического задания к настоящему аукциону заказчиком предъявляются требования** в составе характеристик материалов об алюминиевой

вентиляционной решетке **СЕЗОН** ВР-К, огнезащитном составе «**Айсберг ВЦС**», пазогребневой плите «**Волма**», профессиональному тросовому электротельферу **СОРОКИН** 4.622. Описание сведений о товарах с соблюдением требований пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ рассматривается Комиссией Кемеровского УФАС России в качестве сведений о характеристиках используемых в процессе выполнения работ товарах.

Согласно требованиям пункта 1 части 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 и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

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.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушения требований пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ. ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» не доказывает того обстоятельства, что в описании объекта закупки имеются ссылки на материалы с товарным знаком. Следовательно, в составе технического задания Комиссия Кемеровского УФАС России не устанавливает факт нарушения требований пункта 1 части 1 статьи 33 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

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» на действия заказчика – МБУ «Управление капитального строительства города Белово» при проведении открытого конкурса № 0339300296615000052 «Строительство угольной котельной, расположенной по адресу: г. Белово, в 160 метрах на северо-запад от малоэтажной застройки квартала "Сосновый» **частично обоснованной** (в части указания на нарушение требований пункта 8 части 1 статьи 64 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 – МБУ «Управление капитального строительства города Белово» нарушившим требование пункта 8 части 1 статьи 64 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 нарушения законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела № 444/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:

Стельмах С.В.

Члены Комиссии:

Лыжин Д.А.

Михалева Е.Е.

Коломиец А.А.