

Решение № 03-10.1/179-2016

о признании жалобы необоснованной

27 июля 2016 г.

г. Омск

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

<...>,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» (далее также заявитель, Общество, ООО «Стройинвест») на действия уполномоченного органа – Главного управления контрактной системы Омской области и заказчика – казенного учреждения Омской области «Омскоблстройзаказчик» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение комплекса работ по реконструкции объекта «Реконструкция объекта культурного наследия «Здание страхового товарищества «Саламандра», 1913 - 1914 годы» для размещения бюджетного учреждения культуры Омской области «Омский областной музей изобразительных искусств имени М.А. Врубеля», ул. Музейная, д. 4, г. Омск» (извещение № 0152200004716000279) (далее – электронный аукцион, закупка),

в отсутствие представителей заявителя и заказчика, извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии представителя уполномоченного органа – <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 5467э от 20.07.2016) жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе.

По мнению заявителя, при проведении закупки заказчиком, уполномоченным органом нарушены требования 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).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № № 4933э от 21.07.2016) уполномоченным органом были представлены материалы электронного аукциона, а также возражения на доводы жалобы заявителя (вх. № 5602 от 25.07.2016).

Из представленных материалов следует, что 05.07.2016 на официальном сайте

единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт) были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе № 0152200004716000279 на выполнение работ по реконструкции объекта «Реконструкция объекта культурного наследия «Здание страхового товарищества «Саламандра», 1913 - 1914 годы» для размещения бюджетного учреждения культуры Омской области «Омский областной музей изобразительных искусств имени М.А. Врубеля», ул. Музейная, д. 4, г. Омск» с начальной (максимальной) ценой контракта 120957540,00 руб.

На момент окончания срока подачи заявок на участие в закупке (21.07.2016 09:00) поступили две заявки.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0152200004716000279/1 от 21.07.2016 единой комиссией уполномоченного органа принято решение о допуске к участию в аукционе и признании участниками аукциона всех участников закупки, подавших заявки.

Согласно протоколу проведения аукциона от 25.07.2016 два участника закупки приняли участие в аукционе, наименьшее ценовое предложение 118538389,2 руб. сделано участником № 1.

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

3.1. Из жалобы заявителя следует:

«В Проекте контракта указано:

«2.5.Оплата по настоящему контракту производится Государственным заказчиком путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика в следующем порядке:

- предоплата 10% от цены настоящего контракта на основании счета выставленного Подрядчиком в течение 60 дней со дня подписания настоящего контракта;

- оплата этапа выполненных работ производится в соответствии с календарным графиком в течение 60 дней со дня подписания Государственным заказчиком акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) на основании счета-фактуры (счета), выставленного Подрядчиком, а в декабре 2016 года – в срок не позднее 30 декабря 2016 года. При этом оплата этапа выполненных работ производится Государственным заказчиком за вычетом предоплаты в размере 10 % от суммы предъявленных к оплате Подрядчиком выполненных работ».

Формулировка «оплата в течение 60 дней» содержит коррупционную составляющую, поскольку дает возможность производить оплату как через один день, так и через 60 дней, т.е. ставит срок оплаты в зависимость от отношений заказчика и подрядчика.

Из содержания данного пункта не предоставляется возможным установить, когда будет производиться оплата выполненных работ».

В силу части 4 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается **проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.**

Согласно части 13 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе **контракт включает 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.**

На основании части 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** (далее – ГК РФ), 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.

В соответствии с частью 2 статьи 1 ГК РФ граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Статья 765 ГК РФ предусмотрено, что основания и порядок заключения государственного или муниципального контракта определяются в соответствии с положениями статей 527 и 528 ГК РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 527 ГК РФ государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в порядке, предусмотренном законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Статьей 766 ГК РФ регламентировано, что **государственный** или муниципальный **контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.**

Кроме указанных условий, в проект контракта также включаются условия, императивно установленные статьей 34 Федерального закона о контрактной системе. При этом ограничений по сроку оплаты выполненных работ Федеральным законом о контрактной системе, за исключением случая, определенного частью 8 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе (если в извещении об

осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с [частью 3](#) статьи 30 Федерального закона о контрактной системе), не установлено.

Пунктом 2.5 проекта контракта определено: «Оплата по настоящему контракту производится Государственным заказчиком путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика в следующем порядке:

- предоплата 10% от цены настоящего контракта на основании счета выставленного Подрядчиком в течение 60 дней со дня подписания настоящего контракта;

- оплата этапа выполненных работ производится в соответствии с календарным графиком в течение 60 дней со дня подписания Государственным заказчиком акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) на основании счета-фактуры (счета), выставленного Подрядчиком, а в декабре 2016 года – в срок не позднее 30 декабря 2016 года. При этом оплата этапа выполненных работ производится Государственным заказчиком за вычетом предоплаты в размере 10 % от суммы предъявленных к оплате Подрядчиком выполненных работ».

Уполномоченным органом в возражениях на жалобу заявителя, в частности указано: «Из буквального толкования содержания пункта 2.5. проекта контракта следует, что перечисление денежных средств осуществляется в течение 60 дней, т.е. буквального толкование указанных условий позволяет сделать вывод о том, что оплата может производиться начиная с первого дня после подписания актов о приемке выполненных работ, конечным сроком будет являться истечение 60 календарных дней».

В силу указанного Комиссия не усматривает в действиях заказчика и уполномоченного органа нарушений требований Федерального закона о контрактной системе при установлении сроков оплаты выполненных работ, в связи с чем данный довод жалобы признает **необоснованным**.

3.2. В жалобе заявителя указано, что в нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной в позициях № 58, № 511, № 698 и № 707 Локальной сметы 02-01-04 изм.3 содержится указание на товарные знаки без указания на возможность использования эквивалентных товаров:

№ пп	Обоснование	Наименование	Ед. изм.	Кол.
1	2	3	4	5
	ФССЦ-509-6919			
58	Приказ Минстроя РФ от 30.01.14 №31/пр ФССЦ-104-0498	Анкер-шпилька Hilti HST M12x115/20	шт.	4
511		Плиты минераловатные	м3	4,4982

	Приказ Минстроя России от 12.11.14 №703/пр ФССЦ-104-0495	«Руф Баттс Н» ROCKWOOL Плиты		Т76*0,18*1,02
698	Приказ Минстроя РФ от 30.01.14 №31/пр ФССЦ-104-1703	минераловатные «Фасад Баттс» ROCKWOOL Плиты	м3	11,61776 (79,8+14,5)/100*12,32
707	Приказ Минстроя РФ от 30.01.14 №31/пр	минераловатные «Лайт-Баттс» ROCKWOOL	м3	0,3029

Согласно информации из реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (<http://www1.fips.ru>) **Hilti**, **ROCKWOOL** являются словесными обозначениями товарных знаков (свидетельства Роспатента от 31.03.1997 № 151037 и от 19.02.1998 № 161634 соответственно).

В письменных возражениях уполномоченного органа указано: «В части 1 статьи 33 Федерального закона предусмотрены правила, которыми заказчик должен руководствоваться при описании в документации о закупке объекта закупки.

Документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Федерального закона, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемого товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться (часть 2 статьи 33 Федерального закона).

Заказчиком, определены товары, значимые при выполнении работ и сформированы в отдельное приложение к Заказу на выполнение работ (который является неотъемлемой частью контракта). В Заказе на выполнение работ (Приложение № 1 к проекту контракта) заказчиком предусмотрены требования к материалам, используемым при выполнении работ и их технические характеристики.

Так, при формировании приложения к Заказу на выполнение работ (товаров, используемых при выполнении работ) иные товары названные в локальном сметном расчете, не нашли своего отражения в разделе указанного приложения в виду отсутствия потребности в конкретных показателях данных товаров.

Из пункта 1 проекта контракта, приложения № 1 к проекту контракта следует, что работы выполняются в соответствии с Заказом на выполнение работ, из его материалов, в том числе деталей и конструкций, и оборудования, используемых при выполнении работ; в соответствии с проектной документацией в объеме согласно локальному сметному расчету с применением товаров, используемых при выполнении работ, в соответствии с Приложением к Заказу на выполнение работ. Пунктами 3, 4 проекта контракта установлено, что качество выполненной Подрядчиком работы должно соответствовать условиям контракта, в том числе требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода. Результат выполненной работы должен в момент передачи Государственному заказчику обладать

свойствами, указанными в настоящем контракте и определенными обычно предъявляемыми требованиями, и в пределах разумного срока быть пригодным для установленного настоящим контрактом использования, в том числе для обычного использования результата работы такого рода.

В пункте 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие, предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

В части 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации определено, что лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, среди прочего в соответствии с проектной документацией, требованиями технических регламентов и при этом обеспечивать безопасность работ для третьих лиц и окружающей среды.

В соответствии с действующим законодательством Российской Федерации на основе методических и нормативных документов постановлением Госстроя Российской Федерации от 5 марта 2004 года № 15/1 утверждена и введена в действие Методика определения стоимости строительной продукции на территории Российской Федерации (далее - Методика), положения которой распространяются на все предприятия строительного комплекса Российской Федерации при определении стоимости строительства новых, реконструкции, расширения и технического перевооружения действующих предприятий, зданий и сооружений, выполнения ремонтных и пусконаладочных работ вне зависимости от источников финансирования, осуществляемых на территории Российской Федерации, а также при формировании цен на строительную продукцию и расчетах за выполненные работы (введение Методики).

Для определения сметной стоимости строительства проектируемых предприятий, зданий, сооружений или их очередей составляется сметная документация, состоящая из локальных смет, локальных сметных расчетов, объектных смет, объектных сметных расчетов, сметных расчетов на отдельные виды затрат, сводных сметных расчетов стоимости строительства (ремонта), сводок затрат (пункт 3.15 Методики).

В пункте 3.16 названной Методики определено, что локальные сметы относятся к первичным сметным документам и составляются на отдельные виды работ и затрат по зданиям и сооружениям или по общеплощадочным работам на основе объемов, определившихся при разработке рабочей документации (РД).

По смыслу статьи 33 Федерального закона заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования ккупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые ему необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки».

Согласно пункту 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 **наименование и описание объекта закупки** и условия контракта **в соответствии со статьей 33 указанного Федерального закона**, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе 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 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.

Согласно пункту 6 «Наименование и описание объекта закупки» документации об электронном аукционе объектом закупки является выполнение комплекса работ по реконструкции объекта «Реконструкция объекта культурного наследия «Здание страхового товарищества «Саламандра», 1913 - 1914 годы» для размещения бюджетного учреждения культуры Омской области «Омский областной музей изобразительных искусств имени М.А. Врубеля», ул. Музейная, д. 4, г. Омск».

В данном пункте также содержится указание на то, что *«работы осуществляются в соответствии с проектной документацией **в объеме согласно локальному сметному расчету с применением товаров, используемых при выполнении работ, в соответствии с Приложением к Заказу на выполнение работ**».*

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что Приложение «Наименование и характеристики товаров, используемых при выполнении комплекса работ по реконструкции объекта «Реконструкция объекта культурного наследия «Здание страхового товарищества «Саламандра», 1913 - 1914 годы» для размещения бюджетного учреждения культуры Омской области «Омский областной музей изобразительных искусств имени М.А. Врубеля», ул. Музейная, д. 4, г. Омск» к Заказу на выполнение работ (далее – приложение), **не содержит** указание на товарные знаки.

Учитывая вышеизложенное, а также то, что локальные сметные расчеты определяют объем работ, требуемый к выполнению подрядчиком, а также являются обоснованием начальной (максимальной) цены контракта, жалоба заявителя в указанной части признается Комиссией **необоснованной**.

3.3. В жалобе заявителем указано на нарушение заказчиком и уполномоченным органом части 6.1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, поскольку в проекте контракта не установлено условие об отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с постановлением Правительства РФ от 14.03.2016 № 190 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)».

Согласно части 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.

При этом частями 5, 7 и 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе 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.

В разделе 9 «Ответственность сторон» проекта контракта установлено обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с частями 4 – 6, 7 – 9 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 6.1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в 2015 и 2016 годах в случаях и в порядке, которые определены Правительством Российской Федерации, заказчик предоставляет отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляет списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Во исполнение вышеуказанной нормы Федерального закона о контрактной системе принято постановление Правительства Российской Федерации от 14.03.2016 № 190 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)» (далее – постановление от 14.03.2016 № 190).

Комиссия отмечает, что Федеральным законом о контрактной системе не предусмотрено включение в проект контракта (договора) каких-либо сведений о предоставлении отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Соответственно, отсрочка уплаты неустоек (штрафов, пени) предоставляется заказчиком **в общем порядке** в соответствии с постановлением от 14.03.2016 № 190.

Доказательств обратного в нарушение части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе заявителем не представлено, в силу указанного Комиссия признает данный довод жалобы **необоснованным**.

Согласно пункту 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Комиссия считает, что в данном случае **заявителем допущено злоупотребление правом**, поскольку аналогичный довод был предметом жалобы Общества (вх. № 4174э от 09.06.2016) на действия уполномоченного органа и заказчика при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Строительство поликлиники на 1000 посещений в смену по ул.70 лет Октября-проспект Комарова, г. Омск» (извещение № 0152200004716000049) и жалобы заявителя (вх. № 5335э от 18.07.2016) на действия уполномоченного органа и Администрации Азовского Немецкого национального муниципального района Омской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог в с. Азово (ул. 40 лет ВЛКСМ, ул. Новый проезд, ул. Советская, ул. Комсомольская, ул. Бухгольца, ул. Рабочая, ул. Шиллера, ул. Гагарина, ул. Садовая) (извещение № 0152200004716000251).

По результатам рассмотрения вышеуказанных жалоб Комиссией вынесены решения № 03-10.1/137-2016 от 17.06.2016, № 03-10.1/176-2016 от 25.07.2016, в соответствии с которыми указанный довод также был признан необоснованным.

3.4. Согласно части 2 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) статьи 33 Федерального закона о контрактной системе, 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.

Комиссией установлено, что в пункте 6.2 приложения указано:

№ п/п	Наименование товара	Характеристики товара	Проект
6.2	Бетон тяжелый	Класс по прочности на сжатие в проектном возрасте В15. ГОСТ 25820-2014	

Комиссия отмечает, что в отношении позиции 6.2 «Бетон тяжелый» приложения указан ГОСТ 25820-2014 «Бетоны легкие. Технические условия» вместо ГОСТ 26633-2012 «Бетоны тяжелые и мелкозернистые. Технические условия».

На заседании Комиссии представителями уполномоченного органа даны пояснения о том, что в пункте 6.2 приложения была допущена техническая ошибка.

Комиссия считает, что утверждение и размещение документации об аукционе, содержащей указание на ГОСТ 25820-2014 в отношении описания товара «Бетон тяжелый», используемого при выполнении работ, не свидетельствует об объективности описания объекта закупки и о надлежащей инструкции по заполнению заявки, нарушает требования пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать необоснованной жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» на действия уполномоченного органа – Главного управления контрактной системы Омской области и заказчика – казенного учреждения Омской области «Омскоблстройзаказчик» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение комплекса работ по реконструкции объекта «Реконструкция объекта культурного наследия «Здание страхового товарищества «Саламандра», 1913 - 1914 годы» для размещения бюджетного учреждения культуры Омской области «Омский областной музей изобразительных искусств имени М.А. Врубеля», ул. Музейная, д. 4, г. Омск» (извещение № 0152200004716000279).

2. Признать в действиях Главного управления контрактной системы Омской области нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе. Учитывая, что указанное нарушение Федерального закона о контрактной системе не повлияло на права участников закупки при рассмотрении первых частей заявок на участие в электронном аукционе, предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе не выдавать.

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

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>