

РЕШЕНИЕ

«23» января 2015 года

г. Кемерово

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;

Вагас М.А. – старшего государственного инспектора
отдела контроля в сфере
закупок;

Романовой К.Е. - ведущего специалиста-эксперта
отдела контроля в сфере
закупок;

при участии:

- <...>, <...> - представителей Комитета по управлению муниципальным имуществом Ленинск-Кузнецкого городского округа (по доверенностям);

рассмотрев дело № 17/3-2015, возбужденное по признакам нарушения законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0139300018014000124 «Строительство детского сада на 140 мест с бассейном по ул. Менделеева, 13 г. Ленинск-Кузнецкого генеральной подрядной организацией (1 очередь строительства)», 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» (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:

19.01.2015 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «ОблПромТорг» (вх. № 266 от 19.01.2015 г.) на действия заказчика – Комитета по управлению муниципальным имуществом Ленинск-Кузнецкого городского округа при проведении электронного аукциона № 0139300018014000124 «Строительство детского сада на 140 мест с бассейном по ул. Менделеева, 13 г. Ленинск-Кузнецкого генеральной подрядной организацией (1 очередь строительства)».

По мнению заявителя, заказчиком в требованиях пунктов 19 и 176 технического задания – Перечень материалов, применяемых при выполнении работ, в пункте 9.2 Технической части - Требования заказчика сформулированы не соответствующие действующим нормативным документам показатели работ и материалов, используемых в работе; нарушены требования статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в связи с неуказанием порядка расчета и формул расчета пени и штрафов, предусмотренных постановлением Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013 г. «Об утверждении правил определения штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом»; в ответах заказчика на запрос о разъяснении документации № 12 от 13.01.2015 г., № 5259 от 30.12.2014 г., заказчик уточняет характеристики лианы по размеру высоты, по марке Горячекатаной арматурной стали 25Г2С, чем в нарушение запрета изменяет суть положений документации об электронном аукционе; в пункте 15 информационной карты аукциона формулирует требований о соответствии с проектно-сметной документации показателей материалов.

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

22.12.2014 г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> Комитетом по управлению муниципальным имуществом Ленинск-Кузнецкого городского округа размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0139300018014000124 Строительство детского сада на 140 мест с бассейном по ул. Менделеева, 13 г. Ленинск-Кузнецкий генеральной подрядной организацией (1 очередь строительства)» и аукционная документация.

Протоколом рассмотрения заявок от 20.01.2015 г. заявка № 3565295 (ООО «Строй-Лидер») допущена и признана соответствующей требованиям аукционной документации, заявка № 9115076 отклонена в связи с указанием неконкретных

показателей используемого материала: Светового табло (пункт 277 Перечня материалов, применяемых при выполнении работ), Источника питания РИП (пункт 287 Перечня материалов, применяемых при выполнении работ).

Протоколом рассмотрения заявки единственного участника аукциона от 21.01.15 г. заявка участника закупки № 3565295 (ООО «Строй-Лидер») признана соответствующей требованиям ФЗ № 44-ФЗ и аукционной документации.

Предметом аукциона в электронной форме является Строительство детского сада на 140 мест с бассейном.

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**.

Согласно пункту 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).

Согласно 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.

Нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 и части 2 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ выразилось в указании в пункте 19 приложения № 1 к Технической части – Перечне материалов, применяемых при выполнении работ, показателя **содержания зерен слабых пород более 10%**. Щебня шлакового для дорожного строительства марки 800, в противоречии с требованиями пункта 1.2.7 ГОСТ 3344-83, где для марки 800 предусматривается показатель содержания зерен слабых пород **не более 10%**.

Следовательно, указанный в пункте 19 Перечня материалов показатель дробности не соответствует ГОСТ по данной марке щебня, что не **позволяет определить соответствие закупаемых товара, работ, услуг установленным заказчиком требованиям**.

Нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 и части 2 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ выразилось в указании в пункте 176 приложения № 1 к Технической части – Перечне материалов, применяемых при выполнении работ, показателя **пористости Асфальтобетонной смеси тип В в противоречии с II ГОСТ 9128-2013**.

Согласно пункту 4.1.6 ГОСТ 9128-2013 асфальтобетонные смеси подразделяются на марки, указанные в таблице 1, где устанавливаются марки асфальтобетонных смесей. Тип В имеет только один из видов смесей – «плотных» смесей. Такой вид смесей как «Пористые» на типы смесей не делятся.

Асфальтобетонная смесь не может быть одновременно «мелкозернистая» пористая тип В. Иного вида смесей, например «**плотной**», для использования в

работе заказчик не предлагает, что не позволяет участнику закупки сформулировать объективные значения, **позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.**

Нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 и части 2 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ выразилось в указании в пункте 9.2 Технической части -Требованиях заказчика требования выполнения работ по строительству по ГОСТ 103-76 «Полоса стальная горячекатаная. Сортамент», так как данный ГОСТ утратил свою силу в связи с изданием Приказа Ростехрегулирования от 18.12.2008 г. № 445-ст, которым в качестве национального стандарта в Российской Федерации применяется ГОСТ 103-2006 «Прокат сортовой стальной горячекатаный полосовой. Сортамент», что не позволяет участнику закупки сформулировать объективные значения, **позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.**

В соответствии с частью 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ Заказчик обязан установить размер пени в случае просрочки исполнения подрядчиком обязательств по контракту. Размер и порядок ее начисления установлен Порядком, утвержденным постановлением Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013 г. «Об утверждении правил определения штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом».

Заказчиком в пунктах 7.3 и 7.5 проекта муниципального контракта предусмотрены меры гражданско-правовой ответственности в виде уплаты штрафа в следующем порядке и размерах:

7.3. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, Заказчику устанавливается штраф в виде фиксированной суммы, который составляет 0,5 % цены контракта, что составляет _____ рублей, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

7.5. За ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, Подрядчику устанавливается штраф в виде фиксированной суммы, который составляет 0,5 % цены контракта, что составляет _____ рублей, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с требованиями части 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.

Частями 5 и 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ предусмотрено, что 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). 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.**

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 РФ от 25.11.2013г. № 1063 (далее – Порядок) установлены 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.

За ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке (пункт 5 Правил):

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.

Заказчиком в проекте контракта пункт 7.3 установлен штраф за неисполнение и/или ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, Подрядчик вправе потребовать уплаты штрафа, определенного в [порядке](#), установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063, в размере 0,5 % цены контракта, что составляет _____ рублей.

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 (пункт 4 Порядка): 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.

В проекте муниципального контракта пункт 7.4 установлен штраф за ненадлежащее

исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, Подрядчик уплачивает штраф, определенный в [порядке](#), установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063, в размере 0,5 % цены контракта, что составляет _____ рублей.

Следовательно, установленные Заказчиком проценты по штрафам вступают в противоречие с указанным Порядком, так как цена контракта может составить, как выше, так и ниже 100 млн. рублей.

Таким образом, Заказчиком – Комитетом по управлению муниципальным имуществом Ленинск-Кузнецкого городского округа нарушены требования часть 5 статьи 34, часть 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Пунктом 7.2 проекта муниципального контракта предусматривается условие, что в случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, Генподрядчик вправе потребовать уплаты пени. Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

Пунктом 7.4 проекта муниципального контракта предусматривается условие, что в случае просрочки исполнения Генеральным подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях ненадлежащего исполнения Генподрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, Заказчик направляет Генеральному подрядчику требование об уплате пени. Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Генподрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере 0,1% (одной десятой процента) от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных Генеральным подрядчиком.

Частью 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ Заказчик обязан установить размер пени в случае просрочки исполнения подрядчиком обязательств по контракту. Размер и порядок ее начисления установлен Порядком, утвержденным постановлением Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013 г. «Об утверждении правил определения штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом».

Частью 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ предусматривается, что 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 части установления порядка начисления и взыскания пени Комиссией Кемеровского УФАС России не устанавливается нарушение требований части 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям частей 4 и 5 статьи 65 ФЗ № 44-ФЗ в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в [части 3](#) настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. **Разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть.**

Пунктом 313 приложения № 1 к Технической части – Перечень материалов, применяемых при выполнении работ, установлено, что лиана большая должна функционально соответствовать Рисунку 15, изготовлена из стальной трубы, указывается показатель **высоты от уровня земли** не менее **1850 м**. Из ответа на запрос о разъяснении документации № 12 от 13.01.2015 г., заказчик уточняет, что ему необходима лиана единицей высоты, которой являются не метры, а миллиметры (мм), чем нарушает запрет изменять суть положений документации об электронном аукционе.

Пунктом 1 приложения № 1 к Технической части – Перечень материалов, применяемых при выполнении работ, установлено, что Горячекатаная арматурная сталь периодического профиля класса А-III должна иметь марку стали **Г2С**. Из ответа на запрос о разъяснении документации № 5259 от 30.12.2014 г., опубликованному на официальном сайте, заказчик уточняет, что ему необходима марка стали **25Г2С**, чем нарушает запрет изменять суть положений документации об электронном аукционе.

Пунктом 15 информационной карты аукциона «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе и инструкция по ее заполнению» предусматривается необходимость формулирования предложения участника закупки, включая конкретные показатели используемого товара в соответствии с проектной документацией объекта.

В составе проектной документации указываются показатели материалов, оборудования и комплектующих. Комиссия Кемеровского УФАС России не находит оснований для признания нарушения подпункта б пункта 3 части 3 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ, поскольку требование в пункте 15 Информационной карты указания

конкретных показателей помимо материалов в соответствии с проектно-сметной документацией соответствует правилам объективного описания объекта закупки. Из указанного пункта не следует, что оборудование и комплектующие, указанные в проектно-сметной документации обязательно подлежат указанию и описанию в первой части заявки.

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 «ОблПромТорг» на действия заказчика - Комитета по управлению муниципальным имуществом Ленинск-Кузнецкого городского округа при проведении аукциона в электронной форме № 0139300018014000124 «Строительство детского сада на 140 мест с бассейном по ул. Менделеева, 13 г. Ленинск-Кузнецкого генеральной подрядной организацией (1 очередь строительства)» **частично обоснованной** (в части ссылок на нарушения в пунктах 19 и 176 технического задания – Перечне материалов, применяемых при выполнении работ, в пункте 9.2 Технической части - Требованиях заказчика в части ссылки на применение в процессе выполнения работ ГОСТ 103-76 «Полоса стальная горячекатаная. Сортамент», на нарушение требований статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в части неуказания размеров и формул расчета штрафов, предусмотренных постановлением Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013 г. «Об утверждении правил определения штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом»; на нарушения требований части 5 статьи 65 ФЗ № 44-ФЗ в связи с содержанием ответов на запрос о разъяснении документации № 12 от 13.01.2015 г., № 5259 от 30.12.2014 г.)
2. Признать заказчика – Комитет по управлению муниципальным имуществом Ленинск-Кузнецкого городского округа нарушившим требования пункта 1 части 1 статьи 33, части 2 статьи 33, частей 5, 8 статьи 34, части 5 статьи 65 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.
4. Передать материалы дела № 17/3-2015 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии:

С.В. Стельмах

Члены комиссии

Д.А. Лыжин

М.А. Вагас

К.Е. Романова