

РЕШЕНИЕ

«12» ноября 2015 года

Резолютивная часть решения оглашена «10» ноября 2015г.

Решение изготовлено в полном объеме «12» ноября 2015г.»

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;
	Коломиец А.А. -	специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;
	Щегловой Е.Р. -	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;

при участии:

- <...>, <...> – представителей МКУ «Управление жизнеобеспечения Краснобродского городского округа», по доверенности,

рассмотрев дело № 552/З-2015, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МКУ «Управление жизнеобеспечения Краснобродского городского округа» законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона №0139300002115000126 на выполнение работ по капитальному ремонту водопроводной магистрали по адресу: пгт. Краснобродский ул. Западная д. 25 до дамбы, 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, 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,

установила:

02.11.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили жалобы ООО «ООО ИСК «Маркетинг Закупок», ООО «Груз-Сервис», ООО «Регион-Запад» на действия заказчика – МКУ «Управление жизнеобеспечения Краснобродского городского округа» при проведении электронного аукциона №0139300002115000126 на выполнение работ по капитальному ремонту водопроводной магистрали по адресу: пгт. Краснобродский ул. Западная д. 25 до дамбы.

По мнению заявителей, аукционная документация не соответствует требованиям ФЗ № 44-ФЗ в следующих ее частях:

По мнению ООО ИС «Маркетинг Закупок» и ООО «Регион-Запад» в разделе 14 проекта контракта установлен срок действия данного контракта в следующей форме: «14.1. Настоящий Контракт вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его подписания полномочными представителями сторон и действует до полного исполнения Сторонами обязательств по настоящему Контракту». Указанная формулировка окончания срока действия контракта не позволяет определить срок окончания действия контракта, поскольку его наступление поставлено в зависимость от события, относительно которого неизвестно, произойдет оно или нет. По мнению заявителей нарушены требования пункта 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

Заказчик в п.10.1 проекта контракта устанавливает срок гарантии следующим образом: «Гарантийный срок не менее 3-х лет с момента подписания сторонами актов о приемке выполненных работ по форме КС-2 и справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3», что указывает на неопределенность срока гарантии качества, наличие нарушения требований к существенным условиям заключаемого контракта.

По мнению ООО «Регион-Запад» вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и сведения:

- документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 закона №44-ФЗ (при наличии таких требований), или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника аукциона требованиям, установленным пунктами **3 – 5, 7 - 9 части 1 статьи 31 закона №44-ФЗ**, п.8 ч.1 ст.31 ФЗ № 44-ФЗ указывает на обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма. Объектом закупки данного аукциона не являются права на результаты интеллектуальной деятельности, в связи с этим, требование о предоставлении в составе второй части заявки декларирования о соответствии п.8 ч.1 ст.31 является не законным.

В п.13 Информационной карты Документации Заказчик устанавливает, что подрядчик должен обладать - СРО (Приказ Министерства регионального развития РФ от 30 декабря 2009 № 624) п. 16.1 укладка трубопроводов водопроводных; 16.2. монтаж и демонтаж запорной арматуры и оборудования водопроводных сетей; 16.3. устройство водопроводных колодцев; **33 работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)**. Участник закупки на момент подачи заявки не может точно определить, какой вид Генерального подрядчика должен быть у него в Свидетельстве СРО.

В п. 4.1.7. Проекта контракта Заказчик устанавливает: Заказчик обязан принять меры по **взысканию завышенной стоимости выполненных работ**, а в случае невыполнения подрядчиком такого требования, взыскать данные суммы в судебном порядке. В соответствии с п.3.1 Проекта контракта, а также положениями ФЗ-44 Цена Контракта **определена по итогам проведения аукциона** в электронной форме. Согласно п.3.3. Цена контракта в ходе его исполнения остается твердой и не может изменяться, за исключением случаев предусмотренных п. 3.4, 3.5 Контракта. Установление данного пункта в контракте нарушает требования ст. 34 ФЗ №44-ФЗ.

В п.4.2.1. Проекта контракта Заказчик устанавливает, что может Отказаться от оплаты выполненных Подрядчиком работ в случае неисполнения/ ненадлежащего исполнения последним принятых на себя в соответствии с условиями настоящего контракта обязательств, включая обязательства, предусмотренные п. 4.1. настоящего контракта, до момента устранения Подрядчиком соответствующих нарушений. Отказ от оплаты выполненных работ в соответствии с настоящим пунктом не является основанием для предъявления Подрядчиком требований о продлении сроков выполнения работ. Установление продления срока выполнения работ нарушает требования ФЗ № 44-ФЗ.

По мнению ООО «Груз-Сервис» в нарушение требований ФЗ № 44-ФЗ п. 13.2. проекта контракта устанавливается: «**Заказчик вправе обратиться в суд в установленном законодательством Российской Федерации порядке с требованием о расторжении настоящего муниципального Контракта**, в следующих случаях:

- В случае неисполнения 5 (Пяти) и более предписаний Заказчика об устранении Дефектов;
- Установления недостоверности сведений, содержащихся в документах, представленных Подрядчиком на этапе проведения Аукциона;
- В случае установления факта предоставления банковской гарантии, не соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации;
- Установления факта проведения ликвидации Подрядчика - юридического лица или наличия решения арбитражного суда о признании Подрядчика банкротом и открытии в отношении него конкурсного производства;
- Установления факта приостановления деятельности Подрядчика в порядке, предусмотренном [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях;
- Наличия у Подрядчика задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или

государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 25 процентов (двадцать пять процентов) балансовой стоимости активов Подрядчика по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период, при условии, что Подрядчик не обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Это указывает на нарушение требований ч. 15 ст. 95 ФЗ № 44-ФЗ, поскольку **Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в определенных данными положениями закона обстоятельствах.**

п/п 7. технического задания предусмотрено использование Пластины резиновой с количеством тканевых слоев в пластине должно быть: одно или несколько. ГОСТ 7338-90.

Согласно п. 1.2.1. ГОСТ 7338-90 (Приложение №3) резиновая пластина без тканевых слоев, т.е. заказчиком нарушаются требования п. 2 ч. 1 ст. 33 ФЗ №44-ФЗ и необъективно описывается объект закупки в части использования в работе Пластины резиновой.

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

10.09.2015г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> уполномоченным органом – администрацией Краснобродского городского округа было размещено извещение о проведении электронного аукциона №0139300002115000126 на выполнение работ по капитальному ремонту водопроводной магистрали по адресу: пгт. Краснобродский ул. Западная д. 25 до дамбы и аукционная документация.

Заказчиком в связи с предписанием Кемеровского УФАС России по делу № 464/З-2015 от 05.10.2015 г. были внесены изменения в аукционную документацию; в соответствии с указанным предписанием продлялся срок подачи заявок.

Протоколом рассмотрения первых частей заявок от 06.11.2015 г. заявка участника закупки № 1 (ООО «ДомСтрой») была признана соответствующей требованиям аукционной документации, заявки участников закупки №№ 2 и 3 отклонены в связи с их несоответствием требованиям аукционной документации или наличием недостоверных характеристик показателей используемых товаров.

При анализе доводов жалоб ООО «ИС «Маркетинг Закупок» и ООО «Регион-Запад» Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Согласно требованиям части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ аукционной документацией предусматривается подтверждение участником закупки соответствия требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 закона №44-ФЗ (при наличии таких требований), или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника аукциона требованиям, установленным пунктами **3 – 5, 7 - 9 части 1 статьи 31 ФЗ №44-ФЗ**. Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что участник закупки должен продекларировать свое соответствие

требованиям всех указанных пунктов, начиная с третьего и заканчивая девятым (кроме п.6) ч.1 ст.31 ФЗ-44.

Пунктом 8 части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ указывается на обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма. Отсутствие в качестве предмета данной закупки использование прав на результаты интеллектуальной деятельности предполагает отсутствие необходимости со стороны участника закупки предоставления в составе второй части заявки декларирования о соответствии п.8 ч.1 ст.31 ФЗ № 44-ФЗ. Следовательно, не является нарушением требований ФЗ № 44-ФЗ ссылки заказчика на нормы общего характера для подтверждения (декларирования) участия в настоящей закупке на обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, поскольку из информационной карты аукциона или иных положений аукционной документации не следует обязательность предоставления в составе второй части заявки декларирования о соответствии п.8 ч.1 ст.31 ФЗ № 44-ФЗ.

Заказчик в соответствии с положениями ФЗ № 44-ФЗ самостоятельно устанавливает требования для участников. Согласно требованиям пункта 1 части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ 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

Пунктом 13 информационной карты документации предусматривается перечень требований к участникам закупки. Предусматривается возможность подрядчику участвовать в настоящей закупке при наличии копии действующего свидетельства, выданного участнику закупки саморегулируемой организацией, о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства согласно следующему перечню: п. 16.1 укладка трубопроводов водопроводных; 16.2. монтаж и демонтаж запорной арматуры и оборудования водопроводных сетей; 16.3. устройство водопроводных колодцев; **33 работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)** т.е. допуска до работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)

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.

Перечнем видов таких работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержденным приказом № 624 от 30.12.2009 г. Министерства регионального развития РФ, установлена необходимость наличия допуска СРО, что предполагает возможность участнику закупки в рамках субподрядных договоров привлечь необходимых поставщиков (подрядчиков) для выполнения условий контракта, которые не носят специализированный для данной организации характер.

Учитывая, что предметом аукциона является выполнение работ по капитальному ремонту, в составе перечня допусков СРО на ремонт водопроводной сети необходимо было потребовать допуск СРО на **работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)** с кодом 33.7 «Объекты водоснабжения и канализации».

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что для соблюдения Заказчиком требований пункта 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» **заказчика обязан был конкретизировать требование к участникам закупки о наличии свидетельства о допуске к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства**, выданного саморегулируемой организацией, основанной на членстве лиц, осуществляющих работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком), в том числе по п.33.7. «Объекты водоснабжения и канализации». Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что данное нарушение не повлияло на результаты закупки, поскольку при анализе второй части заявки участника закупки, допущенного до участия в ней- ООО «ДомСтрой» Комиссией Кемеровского УФАС России устанавливается наличие у участника допусков СРО согласно перечню: п. 16.1 укладка трубопроводов водопроводных; 16.2. монтаж и демонтаж запорной арматуры и оборудования водопроводных сетей; 16.3. устройство водопроводных колодцев; п. **33 , в том числе допуска СРО п. 33.7 «Объекты водоснабжения и канализации».**

Определение Гарантийного срока как срока, в течение которого подрядчик обязуется обеспечить соответствие качества результата работы условиям договора и несет ответственность перед заказчиком за выявленные недостатки результата работы (п. 1 [ст. 722](#), п. 3 [ст. 724](#) ГК РФ), установлено действующим законодательством. Установленный договором гарантийный срок может определяться календарной датой, истечением периода времени (в годах, месяцах, днях, часах) или указанием на событие, которое должно неизбежно наступить (ст. 190 ГК РФ). По смыслу п. 2 [ст. 722](#) ГК РФ стороны вправе установить гарантийный срок любой продолжительности, так как закон не предусматривает каких-либо ограничений. Нормами ФЗ № 44-ФЗ не определено условие о том, что гарантийный срок должен определяться конкретными показателями. Таким образом, Заказчиком определено существенное условие контракта по гарантийному сроку, и никаким образом не влияет на результаты рассмотрения

заявок по указанному аукциону.

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 пункте 14.1 Проекта контракта установлен срок действия данного контракта следующим образом: «Контракт считается заключенным с момента его подписания и действует до полного исполнения Сторонами своих обязательств».

Поскольку заказчиком не установлен срок действия контракта, то при выборе участником закупки способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии данному участнику не предоставляется возможным установить срок ее действия.

В пункте 14.1 проекта контракта определен период действия контракта до окончания исполнения обязательств. Поскольку заказчиком срок действия контракта установлен в виде ссылки на период до окончания исполнения обязательств по нему, 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 пункте 14.1 контракта точной даты (числа и месяца) окончания срока действия контракта.

В соответствии с Распоряжением Коллегии Администрации Кемеровской области от 14.07.2015 № 383-р «О мерах по взысканию завышенной стоимости выполненных подрядных работ», а также письмом Администрации Краснобродского городского округа от 29.09.2015 № 3269, Заказчиком было внесено условие о взыскании завышенной стоимости выполненных работ по контракту. Данное условие никак не влияет на результаты рассмотрения аукционных заявок.

В п. 4.2.1. Проекта контракта произошла техническая ошибка, а именно п. 4.1. необходимо заменить пунктом на 5.1. Но при этом у Подрядчика есть законное основание направить протокол разногласий по условиям муниципального контракта, и соответственно заказчиком данные условия были бы согласованы, при условии отсутствия нарушений в сфере законодательства о контрактной системе.

По доводам жалобы ООО «Груз Сервис» Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводам о необоснованности ее доводов по следующим основаниям:

Пунктом 13.2. проекта муниципального контракта урегулированы не только условие о том что, подрядчик не соответствует установленным извещением о проведении запроса котировок, документацией о закупке требованиям к участникам закупки или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя), но и условие о факте предоставления банковской гарантии, не соответствующей требованиям законодательства РФ. Так, в соответствии с ч. 9. ст. 95 ФЗ №44-ФЗ. Как следует из системного анализа требований ФЗ № 44-ФЗ и Гражданского кодекса Российской Федерации,

Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ, при условии, что это было предусмотрено контрактом. Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что право выбора расторжения муниципального контракта через суд, либо принятие решения об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта остается у Заказчика. Пункт 7. Пластина резиновая вулканизированная или резинотканевая, толщиной не менее одного миллиметра, должна быть предназначена для изготовления резинотехнических изделий, служащих для уплотнения узлов, работающих под давлением «до 0,1 МПа». Количество тканевых слоев в пластине может быть один или несколько, либо отсутствие. Пластина может быть изготовлена методом вулканизации в пресс-формах на вулканизационных прессах, методом вулканизации в котлах, а также на вулканизаторах непрерывного действия. В зависимости от назначения, конструкции и способа изготовления пластина может быть одной из следующих марок: ТМКЩ, АМС, МБС. Условная прочность при растяжении, МПа, для пластин средней, мягкой или повышенной степени твердости должна быть не менее: 4. Относительное удлинение при разрыве, %, не должно быть менее: 150. Коэффициент морозостойкости по эластическому восстановлению после сжатия, не менее чем: 0,2. Твердость, международные единицы JHND : 35-90, Прочность связи резиновых слоев с тканевыми прокладками Н/см, не менее, 7,0, либо не определяется. ГОСТ 7338-90. Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что Требования Заказчика не противоречат требованиям ГОСТ 7338-90, так как Заказчику требовалась пластина резиновая вулканизированная или резинотканевая, количество тканевых слоев в пластине может быть один или несколько либо отсутствие.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИСК «Маркетинг Закупок» на действия заказчика – МКУ «Управление жизнеобеспечения Краснобродского городского округа» при проведении электронного аукциона №0139300002115000126 на выполнение работ по капитальному ремонту водопроводной магистрали по адресу: пгт.

Краснобродский ул. Западная д. 25 до дамбы **частично обоснованной** (в части ссылок на нарушение требований пункта 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ).

2. Признать жалобу ООО «Груз-Сервис» на действия заказчика – МКУ «Управление жизнеобеспечения Краснобродского городского округа» при проведении электронного аукциона №0139300002115000126 на выполнение работ по капитальному ремонту водопроводной магистрали по адресу: пгт. Краснобродский ул. Западная д. 25 до дамбы **необоснованной**.

3. Признать жалобу ООО «Регион-Запад» на действия заказчика – МКУ «Управление жизнеобеспечения Краснобродского городского округа» при проведении электронного аукциона №0139300002115000126 на выполнение работ по капитальному ремонту водопроводной магистрали по адресу: пгт. Краснобродский ул. Западная д. 25 до дамбы **частично обоснованной** (в части ссылок на нарушение требований пункта 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ и наличия нарушений в формировании требований о наличии допусков СРО в пункте 13 Информационной карты аукциона в электронной форме).

4. Признать заказчика – МКУ «Управление жизнеобеспечения Краснобродского городского округа» нарушившим требования пункта 8 части 1 статьи 64, пункта 1 части 1 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. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать в связи с тем, что выявленное нарушение не повлияло на результаты закупки.

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.

Щеглова Е.Р.

Коломиец А.А.