

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Оренбургской области

эс места нахождения: г.Оренбург, ул.Краснознаменная,
22

Почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

е-mail: fo56@fas.gov.ru

06.05.2020 № 4386

На № ОТ

РЕШЕНИЕ

по делу № 056/06/34-600/2020

29 апреля 2020 года

г. Оренбург

Резолютивная часть решения оглашена 29 апреля 2020 года

Решение в полном объеме изготовлено 06 мая 2020 года

Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления закупок (далее по тексту - Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии: Членов Комиссии:

представители Управления градообразования и капитального строительства города Бузулука на рассмотрение жалобы не явились, о дате, времени, месте рассмотрения жалобы извещены, заявили ходатайство о рассмотрении жалобы в их отсутствие,

представители ООО «Строй Газ Сервис» на рассмотрение жалобы не явились, ходатайств не заявляли, о дате, времени, месте рассмотрения жалобы извещены,

представители Государственного казенного учреждения Оренбургской области «Центр организации закупок» на рассмотрение жалобы не явились, ходатайств не заявляли, о дате, времени, месте рассмотрения жалобы извещены,

рассмотрев жалобу ООО «Строй Газ Сервис» на действия Управления градообразования и капитального строительства города Бузулука при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта: «Детский сад на 300 мест в городе Бузулуке» (номер извещения № 0853500000320003239),

УСТАНОВИЛА:

22.04.2020 г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «Строй Газ Сервис» (далее - Заявитель) на действия Управления градообразования и капитального строительства города Бузулука (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта: «Детский сад на 300 мест в городе Бузулуке» (номер извещения № 0853500000320003239) (далее – Закупка).

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 7 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), Заказчику выставлено требование о приостановлении осуществления закупки в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

Исходя из жалобы Заявителя следует, что 1) Федеральным законом от 01.05.2019 года № 71-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» внесены изменения в ч. ч. 5,8 ст. 34 Закона о контрактной системе в части исключения слова **«в виде фиксированной суммы»**. Следовательно, своими действиями Заказчик нарушил положения ст. 34 Закона о контрактной системе, что влияет на доступ к участию в закупке, поскольку создает дополнительные трудности при формировании предложений по исполнению контракта и влияет на решение об участии в закупке; 2) в проекте контракта отсутствует условие о том, что результатом выполненной работы по контракту является реконструированный объект капитального строительства, в отношении которого получено заключение органа государственного строительного надзора; 3) указанный в документации график выполнения строительно-монтажных работ не содержит требования Методики составления график выполнения строительно-

монтажных работ и график оплаты выполненных по договору, предметом которого является строительство, реконструкция, капитальный ремонт объектов капитального строительства работ, утвержденной приказом Минстроя 05.06.2018 №336/пр, а также нарушает требования части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Согласно пояснениям Заказчика, 1) отсутствие в действующей редакции слов «**в фиксированном размере**» и наличие их в проекте контракта не означает, что Заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе. Тем более что размер штрафа действительно указывается в контракте в виде фиксированной суммы, в связи с чем каких-либо противоречий законодательству или действительному положению вещей не имеется; 2) условие о том, что результатом выполненной работы по контракту является реконструированный объект капитального строительства, в отношении которого получено заключение органа государственного строительного надзора, содержится в п. 11.14 проекта контракта; 3) приложение № 2 проекта контракта содержит «График выполнения объемов работ по строительству объекта :Детский сад на 300 мест в городе Бузулуке».

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона о контрактной системе, внеплановой проверки, Комиссия Оренбургского УФАС России, проанализировав представленные документы, пришла к следующим выводам:

13.04.2020 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной площадке было размещено извещение и документация об электронном аукционе на выполнение работ по строительству объекта: «Детский сад на 300 мест в городе Бузулуке» (номер извещения № 0853500000320003239).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 281 694 841,00 рублей.

Аукционная документация утверждена Заказчиком.

1. В соответствии с ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе **в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика** (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с ч. 6 ст. 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Порядок установления штрафов определен Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения 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, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063» (далее – Правила).

Согласно п. 2 Правил размер штрафа устанавливается контрактом в соответствии с пунктами 3 - 9 настоящих Правил, за исключением случая, предусмотренного пунктом 13 настоящих Правил, в том числе рассчитывается как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

В соответствии с п. 9 Правил за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем порядке:

- а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);
- б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

В пункте 15.2 проекта контракта Заказчиком установлено: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, Подрядчик уплачивает Заказчику штраф в размере ___ % (размер штрафа будет указан по результатам электронного аукциона) от цены настоящего Контракта, что составляет _____ рублей (**размер штрафа в виде фиксированной суммы будет указан по результатам электронного аукциона**) (за исключением случаев, предусмотренных настоящим пунктом и пунктами 15.3, 15.4, 15.5, 15.6 настоящего Контракта).

Размер штрафа определяется в порядке, установленном пунктом 3 «Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения 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», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042, а именно:

- а) 10 процента 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 (включительно);

в) 1 процентов цены Контракта в случае, если цена Контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 0,5 процентов цены Контракта в случае, если цена Контракта составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно)».

В соответствии с п. 6 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

В пункте 15.3 проекта контракта Заказчиком установлено: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренного Контракта, которые не имеют стоимостного выражения, Подрядчик уплачивает Заказчику штраф в размере _____ рублей (**размер штрафа в виде фиксированной суммы будет указан по результатам электронного аукциона**).

Размер штрафа определяется в порядке, установленном пунктом 6 «Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных Контракта (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042, а именно:

а) 1000 рублей, если цена Контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5000 рублей, если цена Контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена Контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена Контракта превышает 100 млн. рублей».

В пункте 15.9 проекта контракта Заказчиком установлено: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, Заказчик уплачивает Подрядчику штраф в размере _____ рублей (**размер штрафа в виде фиксированной суммы будет указан по результатам электронного аукциона**).

Размер штрафа определяется в порядке, установленном пунктом 9 «Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения 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», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042, а именно:

а) 1000 рублей, если цена Контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5000 рублей, если цена Контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена Контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена Контракта превышает 100 млн. рублей».

Согласно письменным пояснениям Заказчика, приказом Минстроя России от 20.06.2018 N 346/пр «О внесении изменения в пункт 2 приказа Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 5 июля 2018 г. N 398/пр «Об утверждении Типового государственного (муниципального) контракта на строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства и информационной карты указанного типового контракта» дата вступления в силу указанного Типового контракта была отложена с 1 июля 2019 года до 01 января 2020 года.

В связи с указанным изменением и в связи с необходимости обязательного применения с 1 января 2020 года указанного Типового контракта на строительные работы, в ноябре 2019 года все применяемые при размещении закупок формы контрактов на строительство и реконструкцию были приведены в соответствие с указанным Типовым контрактом. Обязательность применения всеми заказчиками типовых контрактов, утвержденных Федеральными органами власти установлена ч. 11 ст. 34 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 02.07.2014 № 606 «О порядке применения типовых контрактов, типовых условий контрактов».

Пунктом 10.9 указанного Типового контракта предусмотрено: «В случае неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом (за исключением просрочки исполнения Заказчиком обязательства по оплате

оказанных Услуг), Подрядчик вправе потребовать уплаты штрафа. За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом (за исключением просрочки исполнения Заказчиком обязательства по оплате оказанных Услуг), размер штрафа устанавливается в виде **фиксированной** суммы, определяемой в соответствии с Правилами, и составляет _____ (_____) рублей».

Проанализировав положения контракта в части заявленного довода жалобы, Комиссия Оренбургского УФАС России считает его необоснованным, так как все потенциальные участники аукционных процедур, а затем и лицо, с которым заключен контракт, имеют возможность определить размер штрафа в соответствии с действующим законодательством РФ, ссылка на которое содержится в проекте контракта.

Кроме того, в соответствии с ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе, к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Между тем, документы, подтверждающие довод Заявителя, не представлены. Представитель Заявителя на заседании Комиссии Оренбургского УФАС России не явился, в связи с чем, Комиссией Оренбургского УФАС России не могли быть заданы вопросы, уточняющие доводы жалобы.

2. Согласно [части 4 статьи 110.2](#) Закона о контрактной систем, результатом выполненной работы по контракту, предметом которого являются строительство, реконструкция объекта капитального строительства, является построенный и (или) реконструированный объект капитального строительства, в отношении которого получено [заключение](#) органа государственного строительного надзора о соответствии построенного и (или) реконструированного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации, в том числе требованиям энергетической эффективности и требованиям оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых энергетических ресурсов, и [заключение](#) федерального государственного экологического надзора в случаях, предусмотренных [частью 7 статьи 54](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации

[Статьей 34](#) Закона о контрактной системе установлены требования к составу государственного контракта, при этом обязательное установление в государственном контракте условия о результате выполненной работы по контракту отсутствует.

Довод заявителя относительно неустановления Заказчиком в проекте контракта условий о том, что результатом выполнения работ по контракту является построенный объект капитального строительства Комиссией Оренбургского УФАС России признается необоснованным, поскольку данная норма не содержит такой обязанности заказчика. Требования к контракту установлены [статьей 34](#) Закона о контрактной системе.

Кроме того, в пункте 11.14 проекта контракта Заказчиком установлено, что "Объект признается построенным (реконструированным) со дня подписания акта выполненных работ, установленной формы Сторонами и при наличии заключения органа государственного строительного надзора о соответствии построенного и

(или) реконструированного объекта капитального строительства требованиям Проектной документации".

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что второй довод Заявителя признается необоснованным.

Более того, Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что согласно извещению о проведении электронного аукциона к участникам закупки предъявлены дополнительные требования в соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ от 04 февраля 2015 г. N 99. Согласно данным реестра контрактов, ООО "Строй Газ Сервис" не имеет исполненных контрактов, то есть не мог бы претендовать на заключение государственного контракта ввиду отсутствия необходимого опыта.

3. Согласно доводу жалобы Заявителя, указанный в документации график выполнения строительно-монтажных работ не соответствует требованиям пункта 2.9 раздела 2 "Составление графика выполнения строительно-монтажных работ" Методики составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ, а также требованиям [части 13 статьи 34](#) Закона о контрактной системе.

Пунктом 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, в том числе с учетом положений [части 13 статьи 37](#) настоящего Федерального закона, 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, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии с [частью 4 статьи 33](#) настоящего Федерального закона требований к их предоставлению. В случае, если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса, в контракт включается условие о размере аванса в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа.

Приказом Минстроя России от 05.06.2018 N 336/пр «Об утверждении Методики составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ» (далее - Приказ N 336/пр) утверждена [Методика](#) составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ (далее - Методика).

Согласно пункту 2.9 раздела 2 «Составление графика выполнения строительно-монтажных работ» Методики, дополнительно под табличной частью графика выполнения работ до полей для подписания его сторонами контракта в графике выполнения работ должны быть отражены даты, не позднее которых должны состояться следующие события:

1) подписание сторонами акта о соответствии состояния земельного участка (объекта капитального строительства, подлежащего реконструкции) условиям контракта;

2) передача подрядчику копии разрешения на строительство, реконструкцию объекта; копии решения собственника имущества о его сносе (при необходимости); копии разрешения на вырубку зеленых и лесных насаждений; копии технических условий и разрешений на временное присоединение объекта к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с проектом организации строительства;

3) передача подрядчику копий документов, подтверждающих согласование производства отдельных работ, если необходимость такого согласования установлена законодательством Российской Федерации;

4) подключение объекта к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с техническими условиями, предусмотренными проектной документацией;

5) подписание акта о соответствии состояния земельного участка условиям контракта при завершении строительства, реконструкции объекта.

При этом, согласно проекту контракта, размещенного в составе аукционной документации, к указанному проекту контракта приложен «График выполнения объемов работ по строительству объекта: Детский сад на 300 мест в городе Бузулуке» (приложение N 2).

В ходе изучения Приложения N 2 к проекту контракта («График выполнения объемов работ по строительству объекта: Детский сад на 300 мест в городе Бузулуке») Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что под табличной частью графика выполнения работ до полей для подписания его сторонами контракта в графике выполнения работ отражены даты, не позднее которых должны состояться следующие события, в следующем виде:

1. Срок передачи подрядчику копии разрешения на строительство объекта- не позднее пяти рабочих дней с даты заключения контракта;

2. Срок передачи подрядчику копий документов, подтверждающих согласование производства отдельных работ, если необходимость такого согласования установлена законодательством Российской Федерации - не позднее пяти рабочих дней с даты согласования;

3. Срок подключения объекта к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с техническими условиями, предусмотренными проектной документацией - не позднее 10.12.2020 г.

Таким образом, Заказчиком соблюдены требования положений пункта 2.9 раздела 2 «Составление графика выполнения строительно-монтажных работ» Методики, а также требования пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о контрактной системе в части касающиеся довода жалобы Заявителя, в силу чего Комиссией Оренбургского УФАС довод жалобы признан необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о

контрактной системе, Комиссия Оренбургского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Строй Газ Сервис» на действия Управления градообразования и капитального строительства города Бузулука при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта: «Детский сад на 300 мест в городе Бузулуке» (номер извещения № 0853500000320003239) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии:

Члены комиссии