

Комиссия Пензенского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Управления) в составе:

«...»

при участии:

со стороны государственного заказчика – Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства г. Пензы»:

«...»

в отсутствие представителей ООО «Стройтехгрупп» (о времени и месте рассмотрения настоящей жалобы общество уведомлено надлежащем образом);

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройтехгрупп» (Бр. Башиловых ул., 15/4, оф. 52, г. Оренбург, 460022) на положения документации при проведении заказчиком – Муниципальным казенным учреждением «Управлением капитального строительства г. Пензы» электронного аукциона «Выполнение работ по объекту: «Строительство магистральной ливневой канализации к участкам многоквартирных жилых домов, расположенным севернее мкр. № 6 жилого района Заря 1, г. Пенза» (извещение № 0355300047915000083 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru 10.11.2015, изменения от 19.11.2015), руководствуясь Федеральным законом 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), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

04 декабря 2015 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области поступила жалоба ООО «Стройтехгрупп» на положения документации при проведении заказчиком – Муниципальным казенным учреждением «Управлением капитального строительства г. Пензы» (далее – заказчик, МКУ «УКС г. Пензы») электронного аукциона «Выполнение работ по объекту: «Строительство магистральной ливневой канализации к участкам многоквартирных жилых домов, расположенным севернее мкр. № 6 жилого района Заря 1, г. Пенза» (извещение № 0355300047915000083 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru 10.11.2015, изменения от 19.11.2015).

По мнению Заявителя, заказчиком при проведении открытого конкурса нарушены положения Закона о контрактной системе, а именно:

- 1) в нарушение части 4, части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в проекте контракта отсутствует установление штрафа в виде фиксированной суммы;
- 2) в аукционной документации установлены требования к участнику закупки, предусматривающие только выполнение работ по генподряду, исключающие возможность самостоятельного выполнения работ, что ограничивает число участников закупки;
- 3) в документации об открытом конкурсе в нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе содержится указание на товарные знаки, при этом не соблюдено обязательное условие о включении в описание объекта закупки слов «или эквивалент»;
- 4) в пункте 2.3 проекта контракта указано, что Подрядчик не вправе распределять расходы по статьям затрат в пределах общей стоимости работ по контракту, установленной в пункте 2.1 настоящего контракта, без предварительного согласования с Муниципальным заказчиком;
- 5) в условиях контракта не указан срок окончания действия контракта.

В соответствии с требованиями статьи 106 Закона о контрактной системе жалоба ООО «Стройтехгрупп» была принята и назначена к рассмотрению на 11.12.2015.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились по основаниям, изложенным в отзыве на жалобу от 09.12.2015 № 2700, считают жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона контрактной системы внеплановой проверки, Комиссия Управления установила следующее.

10.11.2015 государственным заказчиком МКУ «УКС г. Пензы» на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 0355300047915000083, а также документация о проведении электронного аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 26 412 750,00 рублей.

В отношении доводов жалобы Комиссия Управления установила следующее.

1. Согласно части 4 статьи 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.

Частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе 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). При этом 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.

Согласно части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе 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.

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 (далее – Правила) утверждены Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063.

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

- 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.

Пунктом 5 Правил предусмотрено, что 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:

- 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.

Пунктом 11.5 проекта контракта установлено следующее: «в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения муниципальным заказчиком обязанностей, предусмотренных настоящим Контрактом, последний обязуется выплатить Подрядчику штраф в размере _____ руб., рассчитанный в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013».

Согласно пункту 11.3 проекта контракта «в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения Подрядчиком обязанностей, предусмотренных настоящим Контрактом, последний обязуется выплатить Заказчику штраф в размере _____ руб., рассчитанный в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013».

Исходя из буквального толкования частей 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, фиксированная сумма штрафа устанавливается в контракте, а не в его проекте. Кроме того, в соответствии с частью 4 статьи 68 Закона о контрактной системе электронный аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении о проведении такого аукциона, в связи с чем цена контракта может значительно отличаться от начальной, что не позволяет в проекте контракта указать фиксированную сумму штрафа, поскольку она рассчитывается от цены контракта, которая неизвестна на момент размещения документации об аукционе.

Предложенный Заявителем порядок определения в проекте контракта размера штрафа в виде установления под отлагательным условием всех возможных значений размеров штрафа, предусмотренных Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта, Законом о контрактной системе не предусмотрен, в связи, с чем является несостоятельным.

На основании изложенного Комиссия Управления не усматривает в действиях заказчика нарушения частей 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

2. Пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе, о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту

объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

Частью 3 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ лицом, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства (далее - лицо, осуществляющее строительство), может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или техническим заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. Лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным [частью 2](#) настоящей статьи, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

В соответствии с частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в [части 4 статьи 55.8](#) настоящего Кодекса перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Работы, являющиеся предметом электронного аукциона, включены в Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержденный приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 (далее – Перечень).

Как следует из пункта 25 Информационной карты аукционной документации, одним из единых требований, которые предъявляются к участникам закупки, является соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, а именно: наличие свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданное саморегулируемой организацией в порядке, установленном Градостроительным кодексом РФ, Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 N 624 "Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства", с указанием в перечне следующих видов работ:

- п.33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора

юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):

33.7 «Объекты водоснабжения и канализации».

Из буквального толкования указанного положения аукционной документации не следует, что заказчик установил требование, предусматривающее выполнение работ только по генподряду, исключая возможность исполнителя самостоятельного выполнять работы, поскольку такой вид работ как «работы по организации строительства» указан как один из перечня работ, на допуск к которым выдано, свидетельство, что, вопреки мнению Заявителя, позволяет исполнителю выполнять отдельные виды работ самостоятельно.

На основании изложенного данный довод жалобы Комиссия Управления также считает необоснованным.

3. В соответствии с пунктом 1 частью 1 статьи 33 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 описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. **Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.**

Как следует из документации о закупке при выполнении работ предполагается использовать товары, которые не являются предметом закупки. В пункте 16 Информационной карты (примечание) установлено, что указание на все товарные знаки в документации, техническом задании следует читать со словами «или эквивалент».

Таким образом довод Заявителя о нарушении Заказчиком части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе ввиду указания в аукционной документации товарных знаков без сопровождения словами «или эквивалент» не соответствует фактическим обстоятельствам и является несостоятельным.

4. В пункте 2.3 проекта контракта указано, что Подрядчик не вправе распределять расходы по статьям затрат в пределах общей стоимости работ по контракту, установленной в пункте 2.1 настоящего контракта, без предварительного согласования с Муниципальным заказчиком.

В соответствии с пунктом 8.3 контракта Заказчик оплачивает выполненные Подрядчиком работы единовременно в полном объеме после подписания по мере поступления денежных средств из Бюджета, но позднее 31.12.2016.

Пунктом 8.10 контракта стороны предусмотрели, что работы, выполненные с изменением или отклонением от проектной документации, письменное соглашение о чем не было предварительно достигнуто сторонами, а также работы, факт, ход выполнения, объемы и стоимость которых не были оформлены документально в порядке, установленном настоящим контрактом, оплате не подлежат.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 744](#) Гражданского кодекса РФ заказчик вправе вносить изменения в техническую документацию при условии, если вызываемые этим дополнительные работы по стоимости не превышают десяти процентов указанной в смете общей стоимости строительства и не меняют характера предусмотренных в договоре строительного подряда работ.

[Пунктом 3 статьи 748](#) Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что подрядчик обязан исполнять полученные в ходе строительства указания заказчика, если такие указания не противоречат условиям договора строительного подряда и не представляют собой вмешательство в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

Согласно части 2 статьи 763 Гражданского кодекса РФ по государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд (далее - государственный или муниципальный контракт) подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

Таким образом, Комиссия Управления, приходит к выводу в пункте 2.1 проекта контракта стороны указали на возможное изменение цены контракта в случаях, установленных законодательством. При этом данный пункт проекта контракта не влияет на исполнение работ по контракту Подрядчика.

В любом случае установленный пунктом 2.3 проекта контракта запрет Исполнителю на распределение расходов по статьям затрат в пределах общей стоимости работ по контракту без предварительного согласования с Муниципальным заказчиком согласуется с его обязанностью, предусмотренной частью 1 статьи 743 ГК РФ, в соответствии с которой 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, а также правом заказчика на осуществление контроля и надзора за ходом выполнения подрядных работ,

предусмотренным статьей 748 ГК РФ.

Исходя из системного толкования вышеназванных норм права, Комиссия Управления считает данный довод жалобы необоснованным.

5. Согласно части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе 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.

Согласно пункту 3.1 проекта контракта дата начала работ по Контракту является дата заключения контракта.

Согласно пункту 3.2 проекта контракта дата завершения работ по контракту – 20 июня 2016 года.

В соответствии с пунктом 13.1 настоящий контракт вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств.

В соответствии с частью 1 статьи 2 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, 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. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Закон о контрактной системе не содержит специальных требований к установлению срока действия контрактов.

Статьей 702 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Таким образом, обязательства по контракту на выполнение подрядных работ считаются выполненными, когда работа была принята покупателем (заказчиком) в соответствии со статьей 720 Гражданского кодекса РФ и была произведена ее оплата (статья 711 Гражданского кодекса РФ).

На основании исполнения подрядчиком своих обязательств по контракту на выполнение работ у заказчика возникает обязанность по возвращению обеспечения исполнения данного контракта поставщику в срок согласно статье 314 Гражданского кодекса РФ.

Таким образом, определение момента окончания действия контракта полным исполнением сторонами своих обязательств по нему не противоречит действующему законодательству.

С учетом требований, предусмотренных частью 3 статьи 96 и пунктом 5 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе, в случаях, когда срок исполнения действия контракта определен как до полного исполнения своих обязательств, банковская гарантия должна предоставляться с учетом срока исполнения основного обязательства подрядчика.

Аналогичная позиция изложена в Письме Министерства экономического развития Российской Федерации от 05.03.2015 № Д28и-462.

На основании указанных норм права Комиссия Управления данный довод жалобы также считает необоснованным.

Таким образом, при проведении Комиссией Управления внеплановой проверки не установлено несоответствие аукционной документации требованиям Закона о контрактной системе.

Оценив представленные документы, выслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Управления считает жалобу ООО «Стройтехгрупп» необоснованной.

Учитывая изложенное и руководствуясь частью 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройтехгрупп» на положения документации при проведении заказчиком – Муниципальным казенным учреждением «Управлением капитального строительства г. Пензы» электронного аукциона «Выполнение работ по объекту: «Строительство магистральной ливневой канализации к участкам многоквартирных жилых домов, расположенным севернее мкр. № 6 жилого района Заря 1, г. Пенза» (извещение № 0355300047915000083 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru 10.11.2015, изменения от 19.11.2015) необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех

месяцев со дня его принятия.