

РЕШЕНИЕ

«01» июня 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;

Коломиец А.А. – специалиста-эксперта
отдела контроля в сфере закупок;

Михалевой Е.Е. - главного специалиста-эксперта
отдела контроля в сфере закупок;

при участии:

От Управление жизнеобеспечения и градостроительства администрации Яшкинского муниципального района <...> (по доверенности),

- представитель ООО «Алакс», надлежащим образом уведомленный, явку представителей к назначенному времени не обеспечило.

Рассмотрев дело № 183/З-2015, возбужденное по признакам нарушения заказчиком - Управлением жизнеобеспечения и градостроительства администрации Яшкинского муниципального района законодательства в сфере закупок при проведении аукциона в электронной форме №.0339300010415000066 на Долевое строительство многоквартирного жилого дома (многоквартирных жилых домов) в пгт Яшкино Кемеровской области, 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», 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:

27.05.2015 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Алакс» (вх. № 1995Э от 27.05.2015г.) на действия заказчика – Управления жизнеобеспечения и градостроительства администрации Яшкинского муниципального района при проведении аукциона в электронной форме № 0339300010415000066 на Долевое строительство многоквартирного жилого дома (многоквартирных жилых домов) в пгт Яшкино Кемеровской области.

По мнению ООО «Алакс», положения аукционной документации противоречат требованиям ФЗ № 44-ФЗ в следующих ее частях:

1. В п.12 Информационной карты Документации заказчиком установлены требования к содержанию и составу заявки - Необходимые документы указаны в пункте 10 аукционной документации. Согласно п.10 Документации Заказчик требует предоставить с составе заявки:

- документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Федерального закона №44-ФЗ, или копии этих документов, а также **декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 8 части 1 статьи 31** Федерального закона №44-ФЗ;

Исходя из данного требования, участник закупки должен продекларировать соответствие требованиям всем указанным пунктам, начиная с третьего и заканчивая восьмым ч.1 ст.31 ФЗ-44. Однако п.8 ч.1 ст.31 ФЗ-44 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 декларации о соответствии п.8 ч.1 ст.31 ФЗ-44 является незаконным.

Кроме этого, согласно п.2 ч.5 ст.66 ФЗ-44 участник закупки должен в составе заявки предоставить декларации о соответствии участника п.9 ч.1 ст.31 ФЗ-44, т.е. продекларировать:

отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися

выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

В нарушение ч.5 ст.66 ФЗ-44 Заказчиком не установлено требование декларирования соответствия участника аукциона требованиям п.9 ч.1 ст.31 ФЗ-44.

2. В п.4 Технического задания документации Заказчиком установлено, что срок выполнения работ: до 15 марта **2016** года. В п.5 Технического задания Заказчиком установлено: Оплата по Контракту будет производиться путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Застройщика **в течение 30 банковских дней с момента подписания актов приемки выполненных работ (без претензий)** и справок о стоимости выполненных работ и затрат, по мере поступления денежных средств из областного бюджета.

Таким образом, Заказчик осуществляет оплату за выполненные работы в 2016 году. Однако в п.4 Информационной карты Документации Заказчиком указано: Источник финансирования: **Средства областного бюджета на 2015 год**. Наличие данного факта ставит под сомнение возможность оплаты Заказчиком выполненных работ в 2016 году, а также является нарушением Бюджетного законодательства РФ.

3. В п/п.2 п.2 Технического задание Заказчиком установлено следующее требование к многоквартирному дому:

Конструкция здания: отмостка – бетон марки не менее М-150, **δ не менее 100мм**, армированный сеткой, шириной не менее 1000мм;

Требования к Бетону регламентируются ГОСТ 26633-2012, в данном ГОСТе отсутствуют такой показатель, как **δ**. Таким образом, участник аукциона, при заполнении первой части заявки не может точно и четко определить, что за показатель **δ не менее 100мм** установлен к отмостке, что не позволяет заполнить первую часть заявки. Данный факт расценивается как нарушение заказчиком ч.1 ст.33 ФЗ-44.

4. Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом) установлены Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013г. №1063.

Согласно п.4 указанного постановления - 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:

5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

В нарушение ч.8 ст.34 ФЗ-44 Заказчик в п. 9.2.4. Проекта контракта устанавливает следующий размер штрафа:

В случае невыполнения или неполного выполнения Застройщиком обязательств в сроки, установленные Контрактом, не достижения целевого показателя «Общая площадь, подлежащая расселению», Застройщик обязуется по требованию Участника долевого строительства возратить средства финансовой поддержки государственной корпорации – Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства, предоставленные на реализацию мероприятий по переселению граждан из аварийного жилищного фонда **в сумме, исчисленной из расчета 5000 (пять тысяч) рублей за каждый день такой просрочки за каждое жилое помещение**, переселение граждан из которого просрочено Участнику долевого строительства. В случае невыполнения или неполного выполнения Застройщиком обязательств в сроки, установленные Контрактом, не достижения целевого показателя «Общая площадь, подлежащая расселению», Застройщик обязуется по требованию Участника долевого строительства возратить средства финансовой поддержки государственной корпорации – Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства, предоставленные на реализацию мероприятий по переселению граждан из аварийного жилищного фонда в сумме, **исчисленной из расчета 5000 (пять тысяч) рублей за** каждый день такой просрочки за каждое жилое помещение, переселение граждан из которого просрочено Участнику долевого строительства.

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

На официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> 12 мая 2015г. Заказчиком - Управлением жизнеобеспечения и градостроительства администрации Яшкинского муниципального района было размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме № 0339300010415000066 на Долевое строительство многоквартирного жилого дома (многоквартирных жилых домов) в пгт Яшкино Кемеровской области и аукционная документация.

Согласно требованиям части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ аукционной документацией предусматривается подтверждение участником закупки 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**. Исходя из данного требования, участник закупки должен продекларировать свое соответствие требованиям всем указанным пунктам, начиная с третьего и заканчивая девятым (кроме п.6) ч.1 ст.31 ФЗ-44.

Пунктом 8 части 1 статьи 31 ФЗ-44 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. Отсутствие в качестве предмета данной закупки использование прав на результаты интеллектуальной деятельности предполагают за собой 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. Необходимые документы указаны в пункте 5 аукционной документации. Согласно п.5 Документации Заказчик требует предоставить в составе заявки:

отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

Исходя из данного требования, участник закупки должен продекларировать соответствие требованиям всем указанным пунктам, начиная с третьего и заканчивая процитированным выше пунктом.

Доводы жалобы ООО «Алакс» в указанной части признаются Комиссией

Кемеровского УФАС России необоснованными. Поскольку заказчиком при составлении документации в пункте 10 требуется предоставить в составе заявки декларацию соответствия участника закупки требованиям, установленным пунктами 3-8 части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ. По смыслу указанных положений аукционной документации от участника закупке не требуется предоставление декларирования по пункту 9 части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ. Комиссией Кемеровского УФАС России делаются выводы о нарушении со стороны заказчика положений пункта 2 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

В п.4 Технического задания документации Заказчиком установлено, что срок выполнения работ: до 15 марта **2016** года. В п.5 Технического задания Заказчиком установлено: Оплата по Контракту будет производиться путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Застройщика **в течение 30 банковских дней с момента подписания актов приемки выполненных работ (без претензий)** и справок о стоимости выполненных работ и затрат, по мере поступления денежных средств из областного бюджета.

Положения аукционной документации не предусматривают, что заказчик обязан осуществить оплату за выполненные работы в 2016 году, что не может быть рассмотрено Комиссией Кемеровского УФАС России в качестве нарушения требований законодательства. Из проекта контракта не следует, что указание на срок 15 марта 2016 г. выполнения работ может обозначать невозможность передачи готового жилья до 31.12.2015 г.

В п/п.2 п.2 Технического задание Заказчиком установлено следующее требование к многоквартирному дому:

Конструкция здания: отмостка – бетон марки не менее М-150, **δ не менее 100мм**, армированный сеткой, шириной не менее 1000мм;

Требования к Бетону регламентируются ГОСТ 26633-2012, в данном ГОСТе отсутствуют такой показатель, как **δ**. Таким образом, участник аукциона, при заполнении первой части заявки не может точно и четко определить, что за показатель **δ не менее 100мм** установлен к отмостке, что не позволяет заполнить первую часть заявки. Комиссией Кемеровского УФАС России не расценивается как нарушение заказчиком требований ч.1 ст.33 ФЗ-44, поскольку характеристика **δ** (сигма) **не менее 100мм** является обозначением толщины и относится к характеристикам отмостки.

Согласно требованиям частей 5 и 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом) установлены Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013г. №1063.

Согласно п.4 указанного постановления - 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:

5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

В нарушение ч.8 ст.34 ФЗ-44 Заказчик в п. 9.2.4 Проекта контракта устанавливает следующий размер штрафа (меры ответственности):

В случае невыполнения или неполного выполнения Застройщиком обязательств в сроки, установленные Контрактом, не достижения целевого показателя «Общая площадь, подлежащая расселению», Застройщик обязуется по требованию Участника долевого строительства возратить средства финансовой поддержки государственной корпорации – Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства, предоставленные на реализацию мероприятий по переселению граждан из аварийного жилищного фонда в сумме, исчисленной из расчета 5000 (пять тысяч) рублей за каждый день такой просрочки за каждое жилое помещение, переселение граждан из которого просрочено Участнику долевого строительства.

Установление ответственности Подрядчика в виде пени в указанном размере нарушает положения ч.8 ст.34 ФЗ-44, поскольку устанавливает гораздо больший иной размер ответственности, что нарушает права потенциальных участников закупки. Ссылка представителя заказчика <...> на положения соглашения от 10.10.2014 г. между Администрацией Кемеровской области и администрацией Яшкинского муниципального района не могут являться основанием для установления каких-либо прав, обязанностей и мер ответственности участников закупки по ФЗ № 44-ФЗ. В указанной части доводы жалобы ООО «Алак» признаются обоснованными.

В результате проведения внеплановой проверки порядка проведения данного аукциона Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводам о допущенных нарушениях требований законодательства в положениях пункта 12 Информационной карты аукционной документации.

Указанными положениями информационной карты устанавливается требование к участнику закупки о необходимости предоставления в составе второй части заявки копии документов, в том числе свидетельств СРО в виде допуска до работ по пункту 33 Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком), 33.3. Жилищно-гражданское строительство.

Таким образом, предусматривается возможность участвовать в настоящей закупке участнику закупки при наличии копии действующего свидетельства, на работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора

юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Согласно требованиям пункта 1 статьи 2 ФЗ № 214-ФЗ застройщик – это юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, имеющее в собственности или на праве аренды, на праве субаренды либо в предусмотренных Федеральным [законом](#) от 24 июля 2008 года N 161-ФЗ "О содействии развитию жилищного строительства" случаях на праве безвозмездного пользования земельный участок и привлекающее денежные средства участников долевого строительства в соответствии с настоящим Федеральным законом для строительства (создания) на этом земельном участке многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, за исключением объектов производственного назначения, на основании полученного разрешения на строительство

Требование наличия у такого участника допуска СРО до работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) является излишним, поскольку согласно требованиям части 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ **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.

Застройщик как обладатель права собственности или на права аренды, права субаренды либо в предусмотренных Федеральным [законом](#) от 24 июля 2008 года N 161-ФЗ "О содействии развитию жилищного строительства" случаях - права безвозмездного пользования земельный участок и привлекающее денежные средства участников долевого строительства для строительства (создания) на этом земельном участке многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, не обязан осуществлять самостоятельные строительные работы, привлечь в качестве подрядчика строительную организацию, которая будет являться обладателем допуска СРО согласно видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией, основанной на членстве лиц, определенному приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624.

Следовательно, установление необходимости наличия допуска СРО участнику закупки, приводит Комиссию Кемеровского УФАС России к выводу о ненадлежащем соблюдении Заказчиком требований части 6 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ в связи с предъявлением требования наличия **свидетельства о допуске к работам на организацию строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства**, выданного саморегулируемой организацией. Требование наличия свидетельства СРО согласно Перечню видов таких работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержденному приказом № 624, возникает исключительно в тех случаях, когда имеет место необходимость выполнения строительных работ

самим участником закупки, что не может являться обязательным в данной конкретной закупке права долевого участия в строительстве.

Частью 6 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ предусматривается, что заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона. В нарушение указанного законодательного запрета в документации установлено неправомерное требование к участнику закупки о наличии допуска СРО по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Данная норма заказчиком нарушается.

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 «Алакс» на действия заказчика – Управления жизнеобеспечения и градостроительства администрации Яшкинского муниципального района при проведении аукциона в электронной форме № 0339300010415000066 на Долевое строительство многоквартирного жилого дома (многоквартирных жилых домов) в пгт Яшкино Кемеровской области **частично обоснованной** (в части указания на нарушения пункта 2 части 1 статьи 64, части 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ).
- 2.** Признать заказчика – Управление жизнеобеспечения и градостроительства администрации Яшкинского муниципального района нарушившим требования части 6 статьи 31, части 8 статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».
- 3.** Выдать предписание об устранении нарушений требований законодательства Российской Федерации в сфере закупок:
- 4.** Передать материалы дела **№ 183/3-2015** 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:

Стельмах С.В.

Члены Комиссии:

Лыжин Д.А.

Коломиец А.А.

Михалева Е.Е.