

Решение № 04-01/53-2017

по жалобам ООО «Перспектива», ООО «Профит плюс»

(извещение № 0190300001217000002)

10 марта 2017 года

г. Салехард

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу (далее – Комиссия) по контролю в сфере закупок (размещения заказов) товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

<...>,

рассмотрев жалобы ООО «Перспектива» (г. Самара), ООО «Профит плюс» (г. Сочи) на действия Заказчика - муниципальное учреждение «Управление капитального строительства и капитального ремонта» (ИНН: 8903027978) при осуществлении закупки «Определение Генерального подрядчика на выполнение работ по капитальному строительству» (извещение № 0190300001217000002) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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), пунктом 3.31 Административного регламента 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, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступили жалобы ООО «Перспектива», ООО «Профит плюс» на положения аукционной документации № 0190300001217000002.

По мнению ООО «Перспектива», положения аукционной документации не соответствует требованиям Закона о контрактной системе, а именно:

1. указанное Заказчиком условие о пене в случае просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, установлено некорректно;
2. Заказчик не устанавливает конкретные виды работ, на которые Участник закупки

должен предоставить допуски строительного СРО;

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссией установлено:

В проекте муниципального контракта отсутствует п. 9.1.1.

В п. 9.1.1. муниципального контракта дословно указано: «Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Генподрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных Генподрядчиком, и определяется по формуле $P = (C - B) \times S$ (где C - цена контракта; B - стоимость фактически исполненного в установленный срок поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства по контракту, определяемая на основании документа о приемке товаров, результатов выполнения работ, оказания услуг, в том числе отдельных этапов исполнения контрактов; S - размер ставки).

Размер ставки определяется по формуле $S = СЦБ \times ДП$ (где $СЦБ$ - размер ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени, определяемый с учетом коэффициента K ; $ДП$ - количество дней Просрочки).

Коэффициент K определяется по формуле $K = ДП / ДК \times 100\%$ (где $ДП$ - количество дней просрочки; $ДК$ - срок исполнения обязательства по контракту (количество дней).

При K , равном 0-50 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,01 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При K , равном 50 - 100 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,02 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При K , равном 100 процентам и более, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,03 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

Расчет пени производится из расчета ключевой ставки на основании постановления Правительства Российской Федерации от 08.12.2015 № 1340 «О применении с 1 января 2016 г. ключевой ставки Банка России».

Согласно письму ФАС России №АЦ/42516/14 от 21.10.2014 "О направлении информации о включении в контракт условий об уплате неустойки, а также об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей", надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта:

пени за каждый день просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы;

штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 5 Правил;

пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, путем указания формул и порядка расчета пени, указанных в пунктах 6 - 8 Правил;

штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 4 Правил.

В письме Министерства Финансов России от 10 февраля 2016 г. №02-01-10/6831 в соответствии с письмом Министерства экономического развития Российской Федерации от 22.12.2015 № 28и-3675 даются разъяснения по вопросу применения постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении Правил 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).

Частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе - предусмотрено, что в случае просрочки поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, пеня начисляется, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Пени устанавливаются в соответствии с правилами утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 № 1063.

В соответствии с указанием Банка России от 11.12.2015 № 3894-У «О ставке рефинансирования Банка России и ключевой ставке Банка России» с 1 января 2016 года значение ставки рефинансирования Банка России приравнивается к значению ключевой ставки Банка России, определенному на соответствующую дату.

Принятие акта Центральным Банком Российской Федерации потребовало издания постановления Правительства Российской Федерации от 08.12.2015 № 1340 «О

применении с 1 января 2016 г. ключевой ставки Банка России», в соответствии с которым к отношениям, регулируемым актами Правительства Российской Федерации, в которых используется ставка рефинансирования Банка России, с 1 января 2016г. вместо указанной ставки применяется ключевая ставка Банка России, если иное не предусмотрено федеральным законом.

В этой связи при расчете неустойки, как для заключенных контрактов, так и для заключаемых, применяются положения постановления № 1063, то есть используется ставка рефинансирования Центрального Банка Российской Федерации, которая с 01 января 2016 приравнена к ключевой ставке Банка России.

Пеня в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Банка России от не уплаченной в срок суммы.

В случае, если в контракт включено условие о расчете пени от ставки рефинансирования Центрального Банка Российской Федерации, то размер такой ставки признается равным размеру ключевой ставки Банка России и соответственно расчет производится из расчета размеру ключевой ставки Банка России.

Таким образом, установление в проекте контракта пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, путем указания формул и порядка расчета пени, указанных в пунктах 6 - 8 Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком и исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, утвержденных постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1063, не нарушают требования Закона о контрактной системе.

В соответствии со статьей 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем включения в состав одного лота технологически и функционально не связанных товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации, лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Согласно части 1 статьи 706 Гражданского Кодекса РФ - если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли Генерального подрядчика.

Положениями проекта муниципального контракта (п. 5.35) предусмотрено привлечение к исполнению своих обязательств по настоящему контракту субподрядчиков, обладающих специальными знаниями, навыками, квалификацией, специальным образованием, и имеющих соответствующий

допуск на выполнение работ, выданный саморегулируемой организацией, а так же иметь соответствующие лицензии. При этом ответственность перед Заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств субподрядчиками несет Генподрядчик.

Аукционная документация на определение Генерального подрядчика по закупке № 0190300001217000002 на выполнение работ по капитальному строительству - **«Инженерное обеспечение малоэтажной застройки по ул. Топчева в районе Кедровой рощи, г.Надым, в том числе проектно-изыскательские работы» (II очередь)**» предусматривает капитальное строительство, инженерное обеспечение (сети водопровода, газопровода, канализации, наружное электроосвещение, кабельная линия ЭК1, кабельная линия ЭК2), благоустройство территории (организация рельефа, озеленение, дорожное покрытие).

Аукционной документацией (пункт 5.1. Информационной карты) установлены требования к участникам закупки в соответствии со ст.31 Закона о контрактной системе, а именно: документальное подтверждение, свидетельствующее о том, что работы, которые должны быть выполнены Участником, соответствуют требованиям законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом электронного аукциона (копию свидетельства о допуске к работам, являющихся предметом электронного аукциона выдаваемого саморегулируемой организацией), **предметом** является «Определение Генерального подрядчика на выполнение работ по капитальному строительству» - «Инженерное обеспечение малоэтажной застройки по ул. Топчева в районе Кедровой рощи, г.Надым, в том числе проектно-изыскательские работы» (II очередь), а именно Генеральный подрядчик в соответствии с Приказом Минрегионразвития РФ от 30.12.2009 № 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» (далее - Приказ), должен иметь допуск на жилищно-гражданское строительство - пункт 33 Приказа - *работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).*

В случае отсутствия соответствующего допуска на отдельные виды работ у Генподрядчика, он вправе привлечь на выполнение отдельных видов работ иных лиц (субподрядчиков), обладающих соответствующими допусками на отдельные виды работ СРО.

По мнению ООО «Профит плюс», положения аукционной документации противоречат требованиям Закона о контрактной системе.

1. Заказчиком установлены требования к химическому составу, компонентам товара и (или) испытаниям товара и (или) показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, приводят к ограничению количества участников закупки;

2. Заказчиком в Техническое задание требований к товарам, не являющимся объектом закупки, к результату работ, к производителю товара, к составным

частям, к показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, является излишним.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссией установлено:

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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 описание 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.

Кроме того, частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Документация об аукционе содержит ссылку на нормативные технические документы (ГОСТы) в которых установлены максимальные и минимальные показатели, а также показатели, значения которых не могут меняться для товаров, применяемых при выполнении работ.

Функциональные и качественные характеристики и требования к материалам и оборудованию при выполнении работ указаны заказчиком в приложении 2.3. «Техническое задание на выполнение работ по капитальному строительству» к заявке на определение поставщика (подрядчика, исполнителя).

В техническом задании п/п 3 «Требования к материалам и оборудованию» указаны именно функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики материалов, которые необходимо будет использовать в процессе производства строительных работ на объекте. Все данные требования соответствуют ГОСТ, о чем и указано в п/п 3 «Требования к материалам и оборудованию», со ссылками на соответствующие ГОСТ.

Материалы и оборудование, указанные в приложении 2.3. относятся к материалам и оборудованию, применяемым при выполнении СМР (строительно-монтажных работ). Все материалы (оборудование), применяемые при выполнении СМР, должны соответствовать ГОСТ. На каждый материал (оборудование) указываются те характеристики, которые указаны в ГОСТ. Согласно этим общедоступным документам осуществляется нормативное регулирование в сфере строительства, их соблюдение обеспечивает качество выполнения работ.

Указанные в аукционной документации детальные требования к материалам в части качественных характеристик материалов предусматривают гарантированное применение их при выполнении строительных работ в качестве подрядной организации на объекте капитального строительства, а также обязывают участника (претендента на выполнение работ - подрядчика) применять только те материалы, которые бы соответствовали всем нормам и техническим характеристикам, указанным в принятых и действующих на момент проведения аукциона ГОСТам. Соблюдение определенных законодательством ГОСТ обеспечивает качество работ.

Таким, образом, документация по вышеуказанному электронному аукциону разработана в полном соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе. Характеристики материала и оборудования, указанные в документации об аукционе, сформированы на основании потребностей Заказчика и основаны на соответствующих ГОСТ и ТУ.

При вышеизложенных обстоятельствах Комиссия контрольного органа приходит к выводу об отсутствии в действиях Заказчика нарушения требований Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, руководствуясь [пунктом 1 части 15 статьи 99](#), [частью 8 статьи 106](#) Федерального закона о контрактной системе Комиссия

решила:

1. Признать жалобу ООО «Перспектива» (г. Самара) на действия Заказчика - муниципальное учреждение «Управление капитального строительства и капитального ремонта» (ИНН: 8903027978) при осуществлении закупки «Определение Генерального подрядчика на выполнение работ по капитальному строительству» (извещение № 0190300001217000002) необоснованной.

2. Признать жалобу ООО «Профит плюс» (г. Сочи) на действия Заказчика - муниципальное учреждение «Управление капитального строительства и капитального ремонта» (ИНН: 8903027978) при осуществлении закупки

«Определение Генерального подрядчика на выполнение работ по капитальному строительству» (извещение № 0190300001217000002) необоснованной.