

РЕШЕНИЕ

«17» августа 2016 года

Резолютивная часть решения оглашена «09» августа 2016г.

Решение изготовлено в полном объеме «17» августа 2016г.

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:	Михалевой Е.Е. -	главного специалиста - эксперта отдела контроля в сфере закупок;
	Коломиец А.А. -	специалиста - эксперта отдела контроля в сфере закупок,

при участии:

- <...> - представителя Управления жилищно-коммунальным хозяйством администрации г. Прокопьевска, по доверенности,

рассмотрев дело № 553/З-2016, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – Управлением жилищно-коммунальным хозяйством администрации г. Прокопьевска законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0139300019716000411 «Выполнение работ по строительству канализационной насосной станции, канализационного напорного коллектора на поселке Финский», 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

установила:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области была направлена жалоба ООО «Стройинвест» (вх. № 3146э от

02.08.2016г.) на действия заказчика – Управления жилищно-коммунальным хозяйством администрации г. Прокопьевска о нарушении законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0139300019716000411 «Выполнение работ по строительству канализационной насосной станции, канализационного напорного коллектора на поселке Финский».

По мнению заявителя ООО «Стройинвест», аукционная документация не соответствует требованиям закона о контрактной системы, а именно:

- в проекте контракта величина штрафа не определена, следовательно, условие о неустойке за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту признается несогласованным,

- заказчик не устанавливает дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с требованием статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ и Постановления Правительства № 99 от 14.02.2015г.,

- отсутствие в документации об электронном аукционе условия, предусмотренного частью 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

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

05.07.2016г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – Управлением жилищно-коммунальным хозяйством администрации г. Прокопьевска размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0139300019716000411 «Выполнение работ по строительству канализационной насосной станции, канализационного напорного коллектора на поселке Финский» и аукционная документация.

Начальная максимальная цена контракта – 35187083,00 рублей.

На участие в электронном аукционе было подано 2 заявки.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 05.08.2016 г. аукционная комиссия приняла решение о допуске к участию в аукционе всех участников закупки.

В соответствии с частью 4 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно с частью 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

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.

В соответствии с частью 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, 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).

Пунктом 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ закреплено: 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.

Таким образом, Законом о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определённый в порядке, установленном Постановлением Правительства № 99 от 14.02.2015г., в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, вышеуказанным постановлением, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Следовательно, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени), подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

При этом подпункты "а" - "г" пунктов 4 и 5 Правил устанавливают указание различных размеров штрафа в зависимости от цены контракта. Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

В случае, когда величина штрафа не определена, условие о неустойке за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту признается несогласованным.

Комиссией установлено, что в «Проекте контракта» раздела III документации об электронном аукционе № 0139300019716000411 установлен размер штрафа не в соответствии с Постановлением Правительства № 99 от 14.02.2015г., что противоречит частям 5, 8 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ.

Согласно требованиям части 2 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

Согласно требованиям части 3 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ Перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в частях 2 и 2.1 настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Согласно требованиям части 5 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Согласно Постановлению № 99 дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, предусмотренные частью 2 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ, установлены в приложении N 1 к постановлению.

Постановлением № 99 установлено, что при осуществлении закупки работ строительных, а именно «Выполнение работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме 43.13) в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей» необходимо руководствоваться следующим:

Дополнительным требованием к участникам закупки работ строительных, является наличие опыта исполнения контракта (договора) стоимостью не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка. Для подтверждения соответствия указанному требованию участник представляет в составе заявки на участие в закупке копии контракта, акта выполненных работ, разрешения на ввод объекта в эксплуатацию (за исключением случаев, указанных в постановлении N 99). Заявка

на участие в закупке, может содержать копии нескольких контрактов, актов выполненных работ, разрешений на ввод объекта в эксплуатацию в отношении нескольких объектов. Однако обязательным является наличие в составе заявки участников закупки хотя бы одного контракта (договора) стоимостью не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка, в отношении одного объекта. Наличие такого контракта, а также акта выполненных работ и разрешения на ввод объекта в эксплуатацию является условием допуска к участию в соответствующей закупке. Согласно примечанию к пункту 2 приложения N 1 к постановлению N 99 требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных:

- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства;

- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

Заказчик в Извещении о проведении электронного аукциона в части требования к участникам установил требование о наличии опыта связанного с предметом контракта, и деловой репутации (в соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ, а также необходимость предъявления подтверждающих документов).

Аналогичные дополнительные требования установлены в Документации электронного аукциона (пункт 24).

Таким образом, Заказчиком установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с требованиями части 2 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ и Постановлением Правительства № 99 от 14.02.2015 года, довод заявителя в данной части является необоснованным.

В соответствии с частью 13 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, 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, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

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.

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, утвержден Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624. Согласно, которому к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): относятся работы по организации строительства, в том числе и объектов водоснабжения и канализации.

Предметом закупки является - выполнение работ по строительству канализационной насосной станции, канализационного напорного коллектора на поселке Финский, данный вид работ относится к работам по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Таким образом, законодательно закреплено, что указанные выше работы должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. Следовательно, участником закупки на право заключения контракта «Выполнение работ по строительству канализационной насосной станции, канализационного напорного коллектора на поселке Финский» может являться лишь юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

Проект контракта не содержит условий об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, по причине того, что заказчик не предусматривал заключение контракта с физическим лицом.

Таким образом, заказчиком соблюдены требования части 13 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ, вследствие чего довод заявителя следует признать необоснованным.

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 «Стройинвест» на действия заказчика - Управления жилищно-коммунальным хозяйством администрации г. Прокопьевска при проведении электронного аукциона № 0139300019716000411 «Выполнение работ по строительству канализационной насосной станции, канализационного напорного

коллектора на поселке Финский» **частично обоснованной** (в части нарушения требования частей 5, 8 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ).

3. Признать заказчика - Управление жилищно-коммунальным хозяйством администрации г. Прокопьевска нарушившим требования частей 5, 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».

4. Выдать предписание об устранении нарушения требований законодательства о контрактной системе.

5. Передать материалы дела № 553/З-2016 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии:

Стельмах С.В.

Члены Комиссии:

Михалева Е.Е.

Коломиец А.А.