

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10/16-107

05 мая 2016 года

город Мурманск

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее по тексту решения — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

Заместитель председателя Комиссии Мурманского УФАС — начальник отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Воронина К.Ф.;

Члены Комиссии Мурманского УФАС;

Лапеня Е.А. - главного специалиста- эксперта Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области

Гребенюкова М.Е. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

при участии:

представителя Федерального государственного казенного учреждения "Пограничное управление Федеральной службы безопасности Российской Федерации по западному Арктическому району" (далее по тексту решения - ФГКУ «ПУ ФСБ РФ по Западному Арктическому району», Заказчик) – <...> (по доверенности № б/н от 07.04.2016г.), <...> (№ б/н от 07.04.2016г.), <...> (по доверенности №б/н от 04.05.2016г.),

в отсутствие представителей общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» должным образом уведомленных о времени и месте рассмотрении жалобы,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» (далее по тексту решения – ООО «Стройинвест», Заявитель, Общество) на действия ФГКУ «Пограничное управление Федеральной службы безопасности Российской Федерации по западному арктическому району» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения контракта «Демонтаж зданий и сооружений и рекультивация земельного участка военного городка «Тюва-Губа» (номер закупки: 0849100002916000218) (далее — Электронный аукцион), в соответствии со статьёй 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 по тексту решения - Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области 26.04.2016 поступила жалоба ООО «Стройинвест» на положения документации

Электронного аукциона.

По мнению Заявителя, Заказчик в нарушение норм Закона о контрактной системе не прописал в аукционной документации даты начала и окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Кроме того, в нарушение 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1063 в проекте контракта не прописаны все возможные значения размеров штрафов.

Помимо всего прочего, Заказчиком в проект контракта не включено обязательное условие о том, что 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.

ООО «Стройинвест» просит провести проверку соблюдения Заказчиком действующего законодательства.

Представитель Заказчика с доводами жалобы ООО «Стройинвест» не согласен и считает, что положения документации соответствуют требованиям норм Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Заседание Комиссии Мурманского УФАС начато в 10 часов 00 минут 05 мая 2016 года и проведено в соответствии с требованиями статьи 106 Закона о контрактной системе. В ходе заседания Комиссии Мурманского УФАС осуществлено ведение аудиозаписи.

Комиссия Мурманского УФАС, изучив доводы Заявителя, ознакомившись с возражениями Заказчика, исследовав представленные сторонами документы, приходит к следующим выводам.

Из существа дела следует, что 11.04.2016 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение

работ, оказание услуг опубликовано извещение о проведении Электронного аукциона.

Организация, осуществляющая закупку: Федеральное государственное казенное учреждение "Пограничное управление Федеральной службы безопасности Российской Федерации по западному Арктическому району" (далее по тексту решения – Уполномоченный орган).

Наименование объекта закупки: Демонтаж зданий и сооружений и рекультивация земельного участка военного городка "Тюва-Губа".

Начальная (максимальная) цена контракта: 13 085 798.00 рублей.

Процедура осуществления закупок путём проведения электронного аукциона регламентирована параграфом 2 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Пунктом 13 Информационной карты Аукционной документации содержится указание, что любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, с даты опубликования аукциона, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение настоящего аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного настоящего аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

В течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в настоящем пункте запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе. Разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть.

Из содержания вышеуказанного положения документации следует, что запрос о разъяснениях документации можно подавать с даты опубликования аукциона и не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок. Формулировка содержащаяся в документации позволяет понять сроки предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации. На основании изложенного, Комиссия Мурманского УФАС полагает, что Заказчиком соблюдены требования пункта 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе. Жалоба Заявителя в этой части признается необоснованной.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе 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.

Часть 8 вышеназванной статьи предусматривает, что 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.

Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1063 утверждены 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).

Пункт 4 Правил содержит указание, 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.

В соответствии с пунктом 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.

Пункт 6.8. проекта государственного контракта содержит указание, что в случае ненадлежащего исполнения «Исполнителем» обязательств, предусмотренных контрактом (включая нарушение исполнения настоящего государственного контракта), за исключением просрочки исполнения «Исполнителем» обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом начисляется штраф, который устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы в размере 5% от цены контракта в сумме _____ руб _____ коп (при условии цены контракта от 3 000 000 рублей и менее размер штрафа изменяется на 10%).

В случае ненадлежащего исполнения «Государственным заказчиком» обязательств, предусмотренных контрактом, начисляется штраф, который устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы в размере 2 % от цены контракта в сумме _____ руб _____ коп (при условии цены контракта от 3 000 000 рублей и менее размер штрафа изменяется на 2,5%).

Начальная максимальная цена контракта составляет 13 085 798.00 рублей. В связи с этим, Заказчиком предусмотрены все возможные варианты штрафов, а именно размеры штрафов при цене не превышающей 3 млн. рублей и при цене контракта от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

На основании изложенного, Комиссия Мурманского УФАС полагает, что Заказчиком соблюдено требование частей 4, 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе. Жалоба Общество в этой части признается необоснованной.

В силу части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе 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.

ООО «Стройинвест» указывает, в жалобе, что тем, что в аукционной документации не прописано условие о том, что если контракт заключается с физическим лицом в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта. Отсутствие данной ссылки в аукционной документации нарушает права потенциальных участников.

В соответствии с частью 4 статьи 3 Закона о контрактной системе участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

В пункте 5 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе содержится указание, что в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются в том числе преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28 - 30 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 30 вышеназванного закона заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок.

Пунктом 21 извещения о проведении открытого аукциона установлено ограничение в отношении участников закупки, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации (в соответствии со статьей 30 Федерального закона от 5.04.2013г. №44-ФЗ).

В связи с тем, что участниками данного аукциона могут быть только субъекты малого предпринимательства, участие физических лиц в данной закупке исключено. Проект контракта составляется Заказчиком исходя из конкретных условий проводимой закупки, объекта закупки и ограничений установленных в соответствии с законодательством.

Заказчик не установил условие о том, что если контракт заключается с физическим лицом в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта на основании того, что при проведении аукциона установлено ограничение в отношении участников закупки, физическое лицо не может принять участие в данной закупке и соответственно прописывать данное условие в контракта не является обязательным для Заказчика.

Комиссия Мурманского УФАС не усматривает в действиях Заказчика нарушение части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе. Жалоба в этой части признается необоснованной.

Руководствуясь статьёй 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

РЕШИЛА:

Жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» на действия ФГКУ «Пограничное управление Федеральной службы безопасности Российской Федерации по западному арктическому району» при проведении электронного аукциона на право заключения контракта «Демонтаж зданий и сооружений и рекультивация земельного участка военного городка «Тюва-Губа» (номер закупки: 0849100002916000218) признать необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.