

Индивидуальный предприниматель
«<...>»

«<...>»

Прокуратура Брянской области

«<...>»

Решение по делу № 30

о нарушении законодательства о контрактной системе.

«15» марта 2016 года

г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю в сфере закупок в составе:

«<...>»,

в присутствии:

– представителя заказчика Прокуратура Брянской области «<...>», действующего на основании доверенности от 11.03.2016 года исх. №10-04-2016/1547;

– представителя заказчика Прокуратура Брянской области «<...>», действующего на основании доверенности от 11.03.2016 года, исх. №10-04-2016/1547,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного Заявителя индивидуального предпринимателя «<...>»,

рассмотрев поступившую жалобу участника закупки индивидуального предпринимателя «<...>» на действия заказчика Прокуратуру Брянской области

при осуществлении закупки путем открытого конкурса на выполнение работ: «Строительство здания прокуратуры Брянской области г. Брянск» за № 0127100008416000002, установила:

16.02.2016 года в единой информационной системе (на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru) заказчиком размещены извещение и конкурсная документация о проведении открытого конкурса на выполнение работ: «Строительство здания прокуратуры Брянской области г. Брянск» за № 0127100008416000002 (далее – конкурс). До рассмотрения жалобы по существу в адрес Брянского УФАС России поступили письменные пояснения Прокуратуры Брянской области (вх. № 1396 от 11.03.2016 года, вх. № 1412 от 14.03.2016 года).

Контракт по итогам проведения рассматриваемого конкурса на момент рассмотрения жалобы не заключен.

Заявитель индивидуальный предприниматель «<...>» считает, что заказчиком нарушены требования Федерального законом от 05.04.2-13 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон о контрактной системе), поскольку в один объект закупки объединены выполнение строительных работ и поставка мебели (диван трехместный, кулер напольный, холодильник бытовой, стул для посетителей), технологически и функционально не связанные между собой.

Представитель Прокуратуры Брянской области «<...>» с доводами жалобы не согласился и пояснила, что, пунктом 11 Информационной карты конкурсной документации до сведения участников закупки доведена следующая информация: начальная (максимальная) цена контракта включает в себя расходы Подрядчика, в том числе расходы на материалы, транспортные услуги, монтаж оборудования, страхование, услуги субподрядных организаций, а также расходы на уплату налогов, сборов и других обязательных платежей, за исключением стоимости немонтируемого оборудования, мебели и инвентаря. При этом, стоимость немонтируемого оборудования, мебели и инвентаря предусмотрена в размере 36 277 300 рублей и не включается в стоимость строительно-монтажных работ. Проект контракта также не предусматривает поставку немонтируемого оборудования. Следовательно заказчиком из предмета закупки исключена стоимость немонтируемого оборудования.

Заслушав представителей заказчика, изучив представленные документы, руководствуясь ч. 3, 15 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере закупок пришла к следующим выводам:

1. Заказчиком Прокуратура Брянской области не нарушены требования п.1 ч.1 ст. 50 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми наименование и описание объекта закупки и условий контракта осуществляется заказчиком в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона и положения п.1 ч.1 ст. 33 Закона о контрактной системе, согласно которым в описание объекта закупки не должны включаться требования к товарам, информации, работам, при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества

участников закупки, поскольку заказчиком не совершено описание рассматриваемого объекта закупки за № 0127100008416000002 путем объединения выполнения строительных работ и поставки немонтируемого оборудования (мебели (диван трехместный, кулер напольный, холодильник бытовой, стул для посетителей).

При обозрении содержания пункта .11 Информационной карты конкурсной документации и информации о закупке, размещенной в единой информационной системе, установлено, что начальная (максимальная) цена контракта включает в себя расходы Подрядчика, в том числе расходы на материалы, транспортные услуги, монтаж оборудования, страхование, услуги субподрядных организаций, а также расходы на уплату налогов, сборов и других обязательных платежей, *за исключением стоимости* немонтируемого оборудования, мебели и инвентаря.

Данный вывод также подтверждается размещенным в единой информационной системе (на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru) реестром государственных контрактов, заключенных по объекту, согласно которого стоимость строительно-монтажных работ в размере 257 578,9 тыс. рублей не включает в себя стоимость немонтируемого оборудования, мебели и инвентаря в размере 36 227,3 тыс. рублей и представленным Прокуратурой Брянской области на рассмотрение жалобы общего перечня немонтируемого оборудования, мебели и инвентаря на сумму 36 227,3 тыс. рублей, в который в том числе включены диван трехместный, кулер напольный, холодильник бытовой, стул для посетителей, тумба под оргтехнику и т.д.

2. Заказчиком Прокуратура Брянской области нарушены требования ч.1 ст. 50 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми конкурсная документация должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении открытого конкурса и положения п.2 ч.3 ст. 49, ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми в извещении о проведении открытого конкурса заказчик указывает следующие единые требования, предъявляемые к участникам открытого конкурса,

- непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

- неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

- отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны

безнадежными к взысканию в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

- отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

- 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 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;

- участник закупки не является офшорной компанией,

поскольку заказчиком в конкурсной документации не установлено такое обязательное требование к участникам закупки как участник закупки не должен являться офшорной компанией.

3. Заказчиком Прокуратура Брянской области нарушены требования п.2 ч.3 ст. 49 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми в извещении о проведении открытого конкурса заказчик указывает требования, предъявляемые к участникам открытого конкурса и положения ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе, определяющие исчерпывающий перечень единых требований к участникам закупки, поскольку заказчиком Прокуратурой Брянской области в извещении о проведении открытого конкурса не установлены все обязательные требования к участникам закупки, предусмотренные пунктами 3,4,5,7,9,10 части 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, включая требование о том, что участник не является офшорной компанией.

При обозрении извещения о закупке за № 012710000841600002 установлено, что извещение о проведении конкурса содержит указание на соответствие участника закупки только двум требованиям:

1) требованию, предусмотренному пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, т.е. соответствие участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

2) соответствие требованию, предусмотренному частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе, т.е. требованию об отсутствии в [реестре](#) недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, включая информацию об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

Выявленные в п.1 и 2 настоящего решения нарушения не нарушают прав потенциальных участников закупки, претендующих на заключение государственного контракта и не могут быть признаны препятствующими подаче заявок на участие в конкурсе, поскольку

1. в содержании конкурсной документации, размещенной в единой информационной системе, заказчиком установлены единые требования к участникам закупки, предусмотренные пунктами 3,4,5,7,9 части 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, что позволяет участника закупки определить совокупность требований, которым они должны соответствовать при подаче заявок на участие в рассматриваемой закупке. При этом необходимо отметить, что в конкурсной документации заказчиком установлено требование продекларировать участникам закупки свое соответствие требованиям пунктам 3-5,7,9 части 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

2) определение соответствия участника закупки требованию, предусмотренному пунктом 10 части 1 ст. 31 Закона о контрактной системе (участник не является офшорной компанией) осуществляется единой комиссией при рассмотрении заявок на участие в открытом конкурсе путем изучения предоставляемой участниками закупки в соответствии с под. 1 п.1 ч.2 ст. 51 Закона о контрактной системе в составе заявки выписки из единого государственного реестра юридических лиц, индивидуальных предпринимателей или засвидетельствованной в нотариальном порядке копии такой выписки.

4. Заказчиком Прокуратура Брянской области нарушены положения части 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение *подрядчиком* обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения *подрядчиком* обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации, и п.п.4,5 Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063, согласно которым 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,

а 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,

поскольку заказчиком в пункте 12.3 проекта контракта, являющегося приложением к документации о закупке, предусмотрен только *один размер* штрафа за ненадлежащее исполнение *подрядчиком* обязательств, предусмотренных контрактом, и в пункте 12.6 проекта контракта предусмотрен только *один размер* штрафа за ненадлежащее исполнение *заказчиком* обязательств по контракту, в то время как подпункты "а" - "г" пунктов 4 и 5 Постановления Правительства от 25.11.2013 года №1063 содержат различные размеры штрафа в зависимости от цены контракта.

В проекте контракта заказчику надлежало установить различные размеры штрафа, поскольку заказчику и участнику закупки до проведения процедуры снижения цены контракта при аукционе и до заключения контракта не известно, будет ли снижена первоначальная начальная цена контракта ниже 100 млн. рублей, ниже 50 млн. рублей и т.д.

Таким образом, учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчик должен установить в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Постановлением Правительства от 25.11.2013 года №1063 для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Данное нарушение признается устранимым при подписании контракта.

5. Заказчиком Прокуратура Брянской области нарушены положения части 1 ст. 96 Закона о контрактной системе, предусматривающей обязанность заказчика в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта установить требование об обеспечении исполнения контракта, а также требования ч. 6 ст. 96 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми в случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений [статьи 37](#) Закона о контрактной системе, поскольку в проекте государственного контракта заказчиком не отражено требование по обеспечению исполнения контракта с учетом положений статьи 37 Закона о контрактной системе (антидемпинговые меры).

Данное нарушение не нарушает прав участников закупки, поскольку в конкурсной документации содержится в полном объеме информация об антидемпинговых мерах.

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере закупок, руководствуясь ч.ч. 3, 15, 22 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе

Решила:

1. Признать жалобу участника закупки индивидуального предпринимателя Черняк Г.Е. на действия заказчика Прокуратура Брянской области при осуществлении закупки путем открытого конкурса на выполнение работ: «Строительство здания прокуратуры Брянской области г. Брянск» за № 0127100008416000002 необоснованной.

2. Признать в действиях заказчика Прокуратура Брянской области нарушение требований п.2 ч.3 ст. 49, ч.1 ст. 50, ч.1 ст. 31, п.10 ч.1 ст. 31 ч.8 ст. 34, ч.1 ст. 96 Закона о контрактной системе и положения п.п.4,5 Постановления Правительства от 25.11.2013 года №1063.

3. Поскольку по итогам рассмотрения жалобы участника закупки ООО

«Стройинвест» на действия заказчика Прокуратура Брянской области при осуществлении закупки путем открытого конкурса на выполнение работ: «Строительство здания прокуратуры Брянской области г. Брянск» за № 012710000841600002 выдано предписание об устранении выявленных нарушений, предписание по данной жалобе не выдавать.

4. Направить в адрес индивидуального предпринимателя Черняк Г.Е. копию предписания по жалобе ООО «Стройинвест».

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

«<...>»