

ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

450010, Башкортостан, г. Уфа, ул.Летчиков, 6, офис
14, 15

E-mail: ufa-stroyinvest@mail.ru

Администрация МО «Кошехабльский район»

385400, Кошехабльский район, а.Кошехабль, ул.
Дружбы народов, 58

E-mail: koshzakupki@mail.ru

Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-
АСТ»

119180, Москва, ул.Большая Якиманка, д.23

e-mail: ko@sberbank-ast.ru

РЕШЕНИЕ

по делу №К-51/16 о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок

16.05.2016

г.Майкоп

Резолютивная часть оглашена 13.05.2016 г.

Решение в полном объеме изготовлено 16.05.2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия УФАС) в составе: председателя Комиссии УФАС – заместителя руководителя Управления – <...>, членов Комиссии УФАС: главного специалиста – эксперта Управления <...>; ведущего специалиста-эксперта <...>., в присутствии представителей Заказчика – Администрации муниципального образования "Кошехабльский район" (далее – АМО «Кошехабльский район», Заказчик) <...>., заместителя главы администрации муниципального образования «Кошехабльский район» и <...>. (доверенность от 13.05.2016 исх. №12), рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия Заказчика – Администрации муниципального образования "Кошехабльский район" при проведении аукциона в электронной форме № А-27/2016 на право заключения муниципального контракта на выполнение строительных работ по объекту: «Распределительные газопроводы низкого давления в х. Казено-Кужорском Кошехабльского района» (извещение №0176300004716000036) (далее – Аукцион), проведя внеплановую проверку на основании пункта 1 части 15 статьи 99

Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения Аукционной документации.

В своей жалобе Заявитель указал, что:

1) в формулировке «оплата в течение 90 (девяносто) рабочих дней» пункта 2.5 Проекта контракта, устанавливающего срок оплаты по Контракту, содержится коррупционная составляющая, поскольку дает возможность производить оплату как через один день, так и через 90 дней, т.е. ставит срок оплаты в зависимость от отношений заказчика и подрядчика, а также не позволяет принять участие в закупке большому количеству участников, допускает чрезмерную свободу усмотрения для заказчика при исполнении обязательств по оплате выполненных работ, устраняет равноправие сторон по государственному контракту, дискредитирует подрядчика в праве на разумные сроки оплаты по исполненным обязательствам, несет угрозу стабильности хозяйственной деятельности подрядчика;

2) из буквального толкования пункта 12.3 Проекта контракта: «В случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения Контракта перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение подрядчиком своих обязательств по Контракту, то Подрядчик обязуется в течение 10 (десяти) банковских дней представить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения Контракта на тех же условиях и в том же размере, что указаны в данном разделе Контракта» следует, что он дает заказчику право требовать замены обеспечения в случае, когда обеспечение перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение контракта, то есть действие банковской гарантии должно прекратиться в период исполнения контракта, что не согласуется с частями 4 и 5 статьи 96, частью 3 статьи 70 и частью 8 статьи 45 Закона о закупках и любое расширенное толкование договора в данном случае недопустимо и возлагает на частного дополнительную нецелесообразную обязанность и ответственность;

3) объем привлечения субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в качестве субподрядчиков (соисполнителей) по контракту должен быть определен в конкретном размере, однако, в пункте 5.3.1 Проекта контракта указано, что сумма договоров, заключенных с субподрядчиками, соисполнителями из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций должна составлять **не менее 20 процентов** от общей суммы настоящего Контракта, что является нарушением части 6 статьи 30 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного Заявитель просит рассмотреть жалобу по существу, приостановить определение поставщика и заключение контракта, признать жалобу обоснованной и выдать предписание об устранении выявленных нарушений законодательства.

Заказчик направил письмо от 11.05.2016 исх. №1141 с возражениями на жалобу Заявителя, в котором просил признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» необоснованной.

Изучив материалы дела, выслушав доводы представителей Заказчика, Комиссия УФАС установила следующее.

Администрация муниципального образования «Кошехабльский район» на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) 20.04.2016 размещены извещение и документация Аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта – 13 219 580 (Тринадцать миллионов двести девятнадцать тысяч пятьсот восемьдесят) рублей 00 копеек. Источник финансирования - за счет средств федерального, республиканского и муниципального бюджетов.

Аукционная документация в последней редакции утверждена заместителем главы администрации МО «Кошехабльский район» по строительству, архитектуре и ЖКХ <...> - 04.04.2016 г.

1. В соответствии с положениями частей 1 и 4 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Согласно 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.

Таким образом, положениями Закона о закупках не установлено каких-либо императивных норм, определяющих срок оплаты товара, работы или услуги.

Кроме того, согласно статье 190 ГК РФ установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

В пункте 2.5 Проекта контракта определено, что: «Оплата по настоящему Контракту осуществляется Заказчиком по факту выполненных работ путем перечисления денежных средств в безналичной форме на расчетный счет Подрядчика **в течение 90 (девяносто) рабочих дней** со дня получения счетов и счетов-фактур, в соответствии с подписанными Заказчиком и Подрядчиком справками о стоимости выполненных работ и затрат по форме № КС-3, заполненных на основании подписанных Заказчиком и Подрядчиком актов о приемке выполненных работ (форма КС-2), при отсутствии у Заказчика претензий по объему и качеству выполненных работ», что не противоречит ни части 13 статьи 34 Закона о закупках, ни Гражданскому кодексу Российской Федерации, следовательно, в данной части, жалоба Заявителя является **необоснованной**.

2. Согласно части 1 статьи 96 Закона о закупках заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с указанной нормой Заказчиком в пункте 12.1 Проекта контракта предусмотрено, что Подрядчик представляет Заказчику обеспечение исполнения контракта путем перечисления денежных средств на расчетный счет заказчика указанном в извещении об осуществлении закупки или предоставлением банковской гарантии.

Согласно частям 3 и 4 статьи 96 Закона о закупках исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц. Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Часть 7 статьи 96 Закона о закупках предусматривает, что в ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта. При этом может быть изменен способ обеспечения исполнения контракта.

Исходя из анализа вышеуказанных норм Закона о закупках Комиссия УФАС считает, что содержащееся в пункте 12.3 Проекта контракта условие о том, что в случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения Контракта перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение подрядчиком своих обязательств по Контракту, то Подрядчик обязуется в течение 10 (десяти) банковских дней представить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения Контракта на тех же условиях и в том же размере, что указаны в данном разделе Контракта, не противоречит положениям Закона о закупках, следовательно, в данной части, жалоба является **необоснованной**.

3. Согласно части 5 статьи 30 Закона о закупках заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки **требование** к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Часть 6 статья 30 Закона о закупках предусматривает, что условие о привлечении к

исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 настоящей статьи, включается в контракты **с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта**. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 настоящей статьи, и включается в отчет, указанный в части 4 настоящей статьи. **В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.**

В пунктах 5.3 и 5.3.1 части 5 «ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ПОДРЯДЧИКА» Проекта контракта установлено следующее условие: «Привлечь к исполнению настоящего Контракта согласно п.6 ст. 30 Федерального закона от 05.04.2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, обладающих специальными знаниями, навыками, квалификацией, специальным оборудованием и т.п., по видам (содержанию) работ, предусмотренных в проекте. Сумма договоров, заключенных с субподрядчиками, соисполнителями из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций должна составлять **не менее 20 процентов** от общей суммы настоящего Контракта».

Таким образом, Проект контракта не содержит конкретного значения объема (в точном цифровом значении) привлечения к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, что является нарушением части 6 статьи 30 Закона о закупках, следовательно, в данной части жалоба Заявителя является **обоснованной**.

В ходе внеплановой проверки Комиссия УФАС установила, что из контекста вышеуказанного пункта 5.3 части 5 «ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ПОДРЯДЧИКА» Проекта контракта нельзя однозначно определить является ли условие о привлечении к исполнению настоящего Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций правом или обязанностью Подрядчика.

Кроме того, вышеуказанное требование в соответствии с частью 5 статьи 30 Закона о закупках устанавливается исключительно к поставщику (подрядчику, исполнителю) **не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией**, однако данное условие отсутствует в тексте пункта 5.3 Проекта контракта.

В Извещении о проведении электронного аукциона условие о привлечении к

исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций установлено не как требование, а как преимущество, что не соответствует части 5 статьи 30 Закона о закупках.

Также, в нарушение части 6 статьи 30 Закона о закупках в Проекте контракта отсутствует обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего надлежащим образом в Извещении, Аукционной документации и Проекте контракта требование о привлечении субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, а также не установившего конкретный объем такого привлечения и условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций нарушают **часть 6 статьи 30** Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» частично обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 6 статьи 30 Закона о закупках.
3. В связи с признанием Аукциона несостоявшимся предписание не выдавать.
4. Передать руководителю Адыгейского УФАС России материалы дела №К-51/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел по выявленным признакам административных правонарушений.

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