

РЕШЕНИЕ № 69-ж/2014

11 марта 2014 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	начальника отдела контроля закупок - для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России; специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Черенковой Е.Б.	- главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	Кокшаровой И.О.	-

руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 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 – Закон о контрактной системе), рассмотрев жалобу ООО «Инвест Хол» на действия организатора совместных торгов при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по организации горячего питания воспитанников дошкольных образовательных учреждений согласно техническому заданию (извещение № 0369300156513000001), в присутствии:

- представителя Муниципального дошкольного образовательного учреждения "Детский сад № 140 общеразвивающего вида" г. Магнитогорска, действующего на основании доверенности от 10.03.2014 года,

- представителя Муниципального дошкольного образовательного учреждения "Детский сад № 140 общеразвивающего вида" г. Магнитогорска, действующего на основании доверенности от 10.03.2014 года,

- представителя Администрации г. Магнитогорска, действующего на основании доверенности от 06.03.2014 года,

- представителя ООО «Инвест Хол», действующего на основании доверенности № 10-03-14 от 10.03.2014 года,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «Инвест Хол» на действия организатора совместных торгов при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по организации горячего питания воспитанников дошкольных образовательных учреждений согласно техническому заданию (извещение № 0369300156513000001) (далее - закупка).

Согласно представленным документам Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Детский сад № 140 общеразвивающего вида" г. Магнитогорска (организатор торгов) 06.12.2013 года объявила о проведении электронного аукциона путем опубликования на официальном сайте www.zakupki.gov.ru извещения № 0369300156513000001 (с изменениями от 14.02.2014).

В соответствии с соглашением о проведении совместных торгов от 06.12.2013 заказчиками выступили Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Детский сад № 114 общеразвивающего вида" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Детский сад № 117 присмотра и оздоровления" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребёнка - детский сад № 122" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Детский сад № 125 комбинированного вида" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка-детский сад № 127" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка - детский сад № 132" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка - детский сад № 134 "Нотка" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка -детский сад № 135" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка-детский сад № 136" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка - детский сад №137" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка -детский сад № 139" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Детский сад № 140 общеразвивающего вида" г. Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Детский сад № 141 общеразвивающего вида " г. Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка -детский сад № 142" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Детский сад № 145 общеразвивающего вида" г. Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Детский сад № 146 общеразвивающего вида" г. Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Детский сад № 148 общеразвивающего вида" г. Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка -детский сад № 151" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка -детский сад № 152" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка -детский сад № 153" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Детский сад № 155 комбинированного вида" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка -детский сад № 156" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение

"Центр развития ребенка -детский сад № 158" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка -детский сад № 160" города Магнитогорска, Муниципальное дошкольное образовательное учреждение "Центр развития ребенка - детский сад № 162" города Магнитогорска, Муниципальное общеобразовательное учреждение "Средняя общеобразовательная школа № 61" города Магнитогорска (26 заказчиков).

Общая начальная (максимальная) цена контракта – 94 505 990,00 рубля.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке – 03.03.2014 в 08 часов 00 минут.

На дату рассмотрения жалобы ООО «Инвест Хол» контракт не заключен.

Заявитель указал, что в проекте контракта установлена двойная санкция за ненадлежащее исполнение и неисполнение обязательств по контракту в пунктах 5.2 и 8.2 проекта контракта в нарушение законодательства о размещении заказов, а также общих принципов права.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения и указал следующее.

Меры ответственности, установленные в пунктах 5.2 и 8.2 проекта контракта, не противоречат требованиям законодательства о размещении заказов, поскольку установление меры ответственности в виде неустойки и установление обеспечения исполнения контракта является правом заказчика.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 17 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), частью 1 статьи 112, статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 10 статьи 9 Закона о размещении заказов в контракт включается обязательное условие об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

Как следует из части 11 статьи 9 Закона о размещении заказов размер неустойки (штрафа, пеней) в отношении участника размещения заказа устанавливается контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 332 Гражданского кодекса Российской Федерации кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом (законной неустойки), независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Размер законной неустойки может быть увеличен

соглашением сторон, если закон этого не запрещает.

Таким образом, действующим законодательством в части просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства по контракту предусмотрена законная неустойка, право определения размера которой предоставлено заказчику.

В соответствии с пунктом 11 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов в документации об аукционе предусматривается размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Таким образом, Законом о контрактной системе предусмотрены два способа защиты заказчика от недобросовестных действий поставщика в случае неисполнения (ненадлежащего исполнения) обязательств по контракту.

При этом действующее законодательство о размещении заказов не содержит запретов и ограничений по установлению в документации о закупке одновременно как мер ответственности в виде уплаты неустойки, так и обеспечения исполнения контракта.

Кроме того, Законом о размещении заказов не определены пределы (объем) обеспечения исполнения контракта (как в форме залога денежных средств, так и банковской гарантии), а также размер и порядок возмещения требований заказчика за счет средств, предоставленных в качестве обеспечения исполнения контракта.

Так, заказчиком в проекте контракта в пункте 5.2 проекта контракта установлена неустойка в размере 1/10 действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены настоящего договора, что соответствует требованиям части 11 статьи 9 Закона о размещении заказов.

В пункте 8.2 проекта контракта заказчик установил порядок обеспечения исполнения контракта, по усмотрению участника размещения заказа, в виде банковской гарантии или залога денежных средств, указав, что в случае неисполнения, ненадлежащего исполнения или просрочки исполнения обязательств со стороны исполнителя денежные средства исполнителю не возвращаются, что также не противоречит Закону о размещении заказов.

Дополнительно Комиссия отмечает, что Федеральная антимонопольная служба (ФАС России) является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 4 статьи 9 Закона о размещении заказов заказ признается размещенным со дня заключения контракта, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 настоящего Федерального закона, со дня заключения иных гражданско-правовых договоров.

Таким образом, в компетенцию антимонопольного органа входит контроль за

осуществлением процедуры размещения заказа, которая завершается этапом заключения контракта сторонами, тогда как порядок исполнения контракта, в том числе законность и соразмерность установления мер ответственности в случае ненадлежащего исполнения обязательств по контракту может быть оспорена заявителем в судебном порядке.

Комиссия, руководствуясь статьей 17 Закона о размещении заказов, частью 1 статьи 112, статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 24 июля 2012 года № 498 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных и муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений»,

РЕШИЛА:

Признать доводы жалобы ООО «Инвест Хол» на действия заказчика необоснованными.

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

Председатель Комиссии

В.А. Ливончик

Члены комиссии

Е.Б. Черенкова

И.О. Кокшарова