

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА–1885/2016 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

02 декабря 2016 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия):

в отсутствие представителя ООО «Скорость», в присутствии представителя ФГБУ «Сочинский национальный парк», рассмотрев жалобу ООО «Скорость» (далее – Заявитель) на действия ФГБУ «Сочинский национальный парк» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Капитальный ремонт (Реставрация) Административного здания парка «Южные культуры» по адресу: г. Сочи, ул. Нагорный Тупик, 13» (извещение № 0318100061016000023) в части нарушения 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, Федеральный закон №44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения документации об электронном аукционе. В своей жалобе ООО «Скорость» указывает на следующие нарушения Закона о контрактной системе: 1) предъявлены требования к оформлению заявки; 2) инструкция по заполнению заявки не позволяет сформировать заявку на участие в аукционе; 3) документация и извещение о проведении электронного аукциона содержат противоречия; 4) размеры штрафов за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту, указанные в п.п. 5.3, 5.6 проекта контракта определены не верно.

Представитель Заказчика, с доводами, изложенными в жалобе не согласился. Документация полностью соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

ФГБУ «Сочинский национальный парк» проводился электронный аукцион:

«Строительно-монтажные работы по объекту: «Капитальный ремонт (Реставрация) Административного здания парка «Южные культуры» по адресу: г. Сочи, ул. Нагорный Тупик, 13» (извещение № 0318100061016000023).

Информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной (ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе).

Согласно ч.ч. 4, 5, 8 ст. 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.

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). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена 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.

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.

На основании подп. б) ч. 4, 5 постановления Правительства от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении 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» 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:

б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн.

рублей до 50 млн. рублей;

5. За ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

Начальная (максимальная) цена контракта по данному аукциону составляет 4 308 034,86 рублей.

В Проекте контракта установлено: 5.3. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по Контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа определяется в следующем порядке: **2,5** процента цены настоящего Контракта в случае, если цена настоящего Контракта не превышает 3 млн. рублей.

5.6. За ненадлежащее исполнение Исполнителем обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, за исключением просрочки исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке: **10** процентов цены настоящего Контракта в случае, если цена настоящего Контракта не превышает 3 млн. рублей.

Таким образом, заказчиком установлены ненадлежащие размеры штрафов.

В соответствии с ч. 2 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе не может содержать требования к оформлению и форме заявки на участие в таком аукционе.

В нарушение указанной нормы Закона о контрактной системе, Заказчиком в пункте 10 «Инструкция по заполнению заявки» установлено: заявка на участие в электронном аукционе и все документы представляемые Участником в составе заявки, должны быть оформлены с использованием шрифтов русской и/или латинской графических основ и должны быть удобочитаемы. Шрифтовое оформление текста заявки и документов представляемых Участником должно обеспечивать удобочитаемость, размер высоты прописных букв должен составлять не менее 2 мм и не более 10 мм.

Текст заявки на участие в электронном аукционе и все документы представляемые Участником в составе заявки должен быть написан в строчку в направлении слева направо, строчки — в порядке сверху вниз. Деление текста на строки должно производиться по словам, и в некоторых случаях внутри слов, согласно правилам переноса. При переносе слов должен использоваться [знак переноса](#), графически идентичный дефису.

П. 12 «Обязательные условия» установлено: В соответствии со ст. 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при осуществлении закупки Заказчик устанавливает единые требования к Участникам

закупки.

В подтверждении соответствия установленным требованиям Участник закупки предоставляет следующие сведения в форме декларирования:

7) Сведения о принадлежности к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

На основании ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

1) соответствие [требованиям](#), установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

3) 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;

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

5) 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;

7) 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;

8) 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;

9) 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;

10) участник закупки не является офшорной компанией.

Таким образом, принадлежность к субъектам малого предпринимательства не является единым требованием к участникам закупки по ст. 31 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, согласно ч. 3 ст. 30 Закона о контрактной системе при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны [декларировать](#) в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Представителем Заказчика пояснено, что при установлении требования, указанного в подп. 7) п. 12 аукционной документации, допущена техническая ошибка. Комиссией установлено, что извещение о проведении электронного аукциона не содержит ограничений, предусмотренных п. 4) ст. 42 Закона о контрактной системе.

По результатам проведения внеплановой проверки, Комиссией установлено, что в проекте контракта имеются разночтения в части места выполнения работ, что нарушает положения ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе, а именно:

1.1. Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательства Капитальный ремонт (Реставрация) Административного здания парка «Южные культуры» по адресу: ул. Нагорный Тупик, 13 в сроки и на условиях, предусмотренных настоящим Contractом и Техническим заданием (Приложение к настоящему Contractу), которое является неотъемлемой частью настоящего Contractа.

1.3. Место выполнения работ:

Краснодарский край, г. Сочи, Адлерский район, с. Монастырь (квартал 67 Адлерского лесничества ФГБУ «Сочинский национальный парк»).

Частью 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность за утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных [частями 4](#) и [4.1](#) настоящей статьи.

Согласно п. 2) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию:

2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Заявитель указывает, что инструкция по заполнению заявки содержит разночтения, не позволяющие сформировать заявку на участие в аукционе, а именно следующие пункты:

Предоставляемые Участником закупки сведения не должны сопровождаться словами «эквивалент», «аналог», «должен быть», «должна быть», «должны быть», «должен», «не должен», «не должна», «не должны». Значения показателей не должны опускаться разночтения или двусмысленное толкование и содержать слова или опускаться словами «не более», «не менее», «более», «менее», «или», «диапазон должен быть не более от... - до...», «диапазон должен быть не менее от... - до...», «до», то сть должны быть конкретными.

В Техническом задании настоящей документации устанавливается диапазонный показатель, значение которого не может изменяться в ту или иную сторону, участником закупки должен быть предложен товар именно с таким значением показателя. В Техническом задании настоящей документации устанавливается диапазонный показатель, наименование которого сопровождается словами «диапазон должен быть не менее от... - до», или «диапазон должен быть не более от... - до...» Участником закупки должен быть предложен товар с конкретными значениями верхнего и нижнего предела показателя, соответствующими заявленным требованиям, но без сопровождения словами «диапазон должен быть не менее от... -

о», «диапазон должен быть не более от...- до...». (Пример: - «Для монтажа системы отопления и горячего водоснабжения должна использоваться труба с температурным диапазоном эксплуатации: диапазон должен быть не менее от -40 до 95 градусов Цельсия.»; В предложении Участника должно быть указано следующим образом: - «Для монтажа системы отопления и горячего водоснабжения используется труба с температурным диапазоном эксплуатации от -40 до +95 градусов Цельсия, или Участник может указать диапазон шире, например – от -50 до 20 градусов Цельсия».

Таким образом, в инструкции по заполнению заявки указаны случаи, при которых указывается диапазон (два) значения показателей (Пример – температура).

Комиссия, руководствуясь ч. 1,3,4 ст.105 и на основании ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Скорость» обоснованной в части наличия разночтений; установления требований к оформлению заявки; указания размеров штрафов за ненадлежащее исполнение контракта, в нарушение требований законодательства РФ.
2. Признать в действиях Заказчика - ФГБУ «Сочинский национальный парк» нарушение ч. 3 ст. 7, ч.ч. 4, 5, 8 ст. 34, ч. 2 ст. 64 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику – ФГБУ «Сочинский национальный парк» (аукционной комиссии) выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 603

по делу №ЭА-1885/2016 о нарушении

законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия):

в отсутствие представителя ООО «Скорость», в присутствии представителя ФГБУ «Сочинский национальный парк», на основании решения № ЭА-1885/2016 от 02.12.2016г., принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «Скорость» на действия ФГБУ «Сочинский национальный парк» при проведении электронного аукциона: «Капитальный ремонт (Реставрация) Административного здания парка «Южные культуры» по адресу: г. Сочи, ул. Нагорный Тупик, 13» (извещение № 0318100061016000023) в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, руководствуясь ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.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) предписывает:

1. Заказчику – ФГБУ «Сочинский национальный парк» (аукционной комиссии) устранить нарушение ч. 3 ст. 7, ч.ч. 4, 5, 8 ст. 34, ч. 2 ст. 64 Закона о контрактной системе, а именно:

- при заключении контракта, указать размеры штрафов за ненадлежащее исполнение контракта в соответствии с требованиями постановления Правительства № 1063; устранить разночтения в части места выполнения работ (п.п. 1.1, 1.3 проекта контракта).

2. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 10-ти рабочих дней со дня его получения.

3. В срок до 30.12.2016г. представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

В случае неисполнения данного предписания, Краснодарское УФАС России на основании ч.25 ст.99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

