

Решение
по делу №06/2066-16
о нарушении законодательства
Российской Федерации о контрактной системе

05.09.2016

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителя интересов межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 2 по Республике Крым (далее — Заказчик) М. М. Ибраимова (по доверенности), М. А. Сидорова (по доверенности), Р. Р. Гатина (по доверенности),

представители общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» (далее – Заявитель) на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев жалобу Заявителя б/н, б/д (вх. №2052/09 от 30.08.2016) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона «Капитальный ремонт административного здания Межрайонной инспекции федеральной налоговой службы №2 по Республике Крым, расположенному по адресу: Республика Крым, г.Красноперекопск, ул. Северная,2» (номер извещения 0175100001616000006) (далее — Аукцион), в соответствии со 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), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262 (далее – Административный регламент от 19.11.2014 №727/14),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчик в проекте государственного контракта возложил на участника дополнительные требования к обеспечению исполнения контракта.
2. Заказчик в проекте государственного контракта ненадлежащее установил размер штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение Заказчиком,

Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом.

3. Заказчиком в проекте государственного контракта неправомерно установлено условие о сдаче отчетов Подрядчиком с целью осуществления промежуточных отчетов по контракту.

Крымским УФАС России принято уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 31.08.2016 № 06/5941, направленное Заявителю, Заказчику, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт, единая информационная система, ЕИС).

На заседании Комиссии представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и сообщили, что Заказчик при проведении Аукциона действовал в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

В результате рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте — 15.08.2016;
- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;
- начальная (максимальная) цена контракта – 24 461 590,00 рублей;
- дата и время окончания подачи заявок: 31.08.2016 08:00, дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 02.09.2016, дата проведения Аукциона: 05.09.2016;
- на участие в Аукционе поданы 3 заявки, одна заявка признана не соответствующей документации об Аукционе;
- при проведении Аукциона предложение о цене контракта подали 2 участника, снижение от начальной (максимальной) цены составило 1,50%;
- победитель Аукциона ООО «Проектное конструкторское бюро «Монолит» с предложенной ценой контракта 24 094 666,15 рублей.

1. По мнению Заявителя, Заказчик возложил на участника дополнительные требования к обеспечению исполнения контракта «14.12. В случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения настоящего Контракта перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком его обязательств по настоящему Контракту, Подрядчик обязан в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента, когда соответствующее обеспечение исполнения Контракта перестало действовать, предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения настоящего Контракта.», ущемляет законные права участников закупки противоречит положениям статьи 96 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно части 1 *статьи 96 Закона о контрактной системе* заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе предусмотрено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45 Закона о контрактной системе](#), 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.

В соответствии с частью 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

Заказчик в разделе 14 проекта контракта документации об Аукционе установил следующие требования к «ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА»:

«14.1. В целях обеспечения исполнения обязательств по настоящему Контракту Подрядчик представляет Заказчику обеспечение надлежащего исполнения по настоящему Контракту в размере 30 % от начальной (максимальной) цены Контракта, а также с учетом положений п. 12.2 и п. 12.3. Контракта составляет (сумма прописью) руб. копеек.

14.1. 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 Contract, предоставляет обеспечение исполнения Contracta с учетом положений статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

14.2. В случае, если участником закупки, с которым заключается Contract, является государственное или муниципальное казенное учреждение, положения Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» об обеспечении исполнения Contracta к такому участнику не применяются.

14.3. Contract заключается только после предоставления Подрядчиком безотзывной банковской гарантии или передачи Заказчику в залог денежных средств.

14.4. Если в качестве обеспечения исполнения Contracta Подрядчиком выбрана банковская гарантия, то Заказчиком принимается банковская гарантия, оформленная в соответствии со статьей 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, выданная банком, включенным в предусмотренный статьей 176.1 НК РФ перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения. В этом случае банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1) Сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом Заказчику в установленных частью 13 статьи 44 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом Заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со статьей 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ;

2) Обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;

3) Обязанность гаранта уплатить Заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый календарный день просрочки;

4) Условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Заказчику;

5) Срок действия банковской гарантии, который должен превышать срок действия Contracta не менее чем на один месяц;

6) Отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из Contracta при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения Contracta;

7) Установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

14.5. Оригинал банковской гарантии предоставляется Заказчику Подрядчиком в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента подписания проекта настоящего Контракта.

14.6. Банковская гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения исполнения Контракта, должна быть включена в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе. При выдаче банковской гарантии банк предоставляет принципалу выписку из реестра банковских гарантий.

14.7. Обеспечение исполнения обязательств по настоящему Контракту распространяется на весь срок выполнения работ по настоящему Контракту.

14.8. Возврат обеспечения исполнения Контракта, в виде залога денежных средств (внесения денежных средств по настоящему Контракту), осуществляется не позднее, чем в течение 30 дней после выполнения в полном объеме работ Подрядчиком по его письменному заявлению. Датой окончания работ считать дату подписания Акта приемки-сдачи в эксплуатацию рабочей комиссией законченного капитальным ремонтом здания (конструктивных элементов здания).

14.9. В случае расторжения Контракта возврат обеспечения исполнения обязательств, в виде залога денежных средств, по настоящему Контракту осуществляется не позднее, чем в течение 30 дней после подписания соглашения о расторжении Контракта, если условиями соглашения предусмотрен возврат обеспечения.

14.10. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по настоящему Контракту:

- если Подрядчиком был выбран способ обеспечения исполнения Контракта в виде перечисления в качестве обеспечения на расчетный счет Заказчика денежных средств, то указанные средства Подрядчику не возвращаются;

- если Подрядчиком был выбран способ обеспечения исполнения Контракта в виде банковской гарантии исполнения Контракта, то Заказчик обращается в банк - гарант за выплатой денежных средств в размере обеспечения исполнения Контракта;

14.11. Ответственность сторон в иных случаях определяется в соответствии с законодательством РФ.

14.12. В случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения настоящего Контракта перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком его обязательств по настоящему Контракту, Подрядчик обязан в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента, когда соответствующее обеспечение исполнения Контракта перестало действовать, предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения настоящего Контракта» (цитата проекта контракта).

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что Законом о контрактной системе не запрещено установление в проекте контракта требований по предоставлению нового обеспечения исполнения контракта в случае, если обеспечение исполнения обязательств по контракту в ходе его исполнения перестало быть действительным.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о наличии признаков ограничения конкуренции при размещении данной закупки является необоснованным.

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. По мнению Заявителя его права и законные интересы нарушены тем, что Заказчик в проекте государственного контракта ненадлежащее установил размер штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение Заказчиком, Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно части 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.

При этом частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, 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.

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, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063 (далее – Правила от 25.11.2013 №1063).

Таким образом, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

На основании изложенного, надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки (штрафа, пени) является включение в проект контракта пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, путем указания формул и порядка расчета пени, указанных в пунктах 6 – 8 Правил от 25.11.2013 №1063. При этом включение в проект контракта ссылки на Правила от 25.11.2013 №1063 вместо установления вышеуказанных размеров пени не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

Комиссия, изучив раздел 12 «ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН» проекта контракта документации об Аукционе не установила наличия в нем размера штрафа Заказчика за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту. Ответственность Заказчика в проекте контракта изложена в следующей редакции:

«...

...

12.2.1. За ненадлежащее исполнение Подрядчиком своих обязательств по настоящему контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом Подрядчик уплачивает Заказчику штраф, размер которого определяется в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013г. №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» (далее - постановление Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063) и составляет 5% цены контракта и составляет _____ (сумма прописью) руб. ___ копеек.

Под ненадлежащим исполнением Подрядчиком обязательств понимается результат выполнения работ, не соответствующий требованиям, установленным настоящим контрактом, а также Техническим заданием, являющимся приложением к настоящему контракту.

...

12.3.1. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, Подрядчик вправе потребовать уплаты штрафа, размер которого определяется в порядке, установленном постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1063 и составляет 2 % цены контракта и составляет _____ (сумма прописью) руб. ___ копеек.

...» (цитаты проекта контракта).

Согласно пункту 4 Правил от 25.11.2013 №1063 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 от 25.11.2013 №1063 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.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в проекте контракта документации об Аукционе размер штрафа за ненадлежащее исполнение Заказчиком, Подрядчиком обязательств по контракту, нарушают требования части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе, пункта 4, 5 Правил от 25.11.2013 №1063 и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, данный довод Заявителя нашел свое подтверждение.

3. Заявитель в жалобе указывает: «Заказчиком в проекте контракта установлено следующее: *«4.1. С целью осуществления промежуточных расчетов по настоящему Контракту Подрядчик ежемесячно, через канцелярию Заказчика, представляет Заказчику отчеты, составленные по формам Акта о приемке выполненных работ (форма КС-2) и Справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) не менее, чем в 4 (четыре) экземплярах, с приложением комплекта Исполнительной документации, подтверждающей объем выполненных Работ, а также счета-фактуры, до 2 числа месяца, следующего за отчетным. Отчеты Подрядчика по формам КС-2 и КС-3 должны быть оформлены в строгом соответствии с действующими требованиями к оформлению указанных документов; пометки, исправления, подчистки не допускаются, такие документы юридической силы не имеют....»*

Налоговым законодательством установлен специальный налоговый режим в виде упрощенной системы налогообложения, применение которой организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций, налога на имущество организаций. Организации, применяющие УСНО, не признаются плательщиками НДС, за исключением НДС при ввозе товаров на таможенную территорию РФ, а также НДС, уплачиваемого в соответствии со ст. 174.1 НК РФ.

Пунктом 3 ст. 69 гл. 2 НК РФ предусмотрено, что составлять счета – фактуры обязаны плательщики налога на добавленную стоимость, реализующие товары (работы, услуги) на территорию РФ. Кроме того, на основании п. 1 ст. 169 НК РФ счета – фактуры имеют право выставлять комиссионеры (агенты), в том числе применяющие УСНО, осуществляющие реализацию товаров (работ, услуг) от

своего имени. В иных случаях организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, оформлять счета – фактуры не должны.

Таким образом, если организация применяет УСНО, она не является плательщиком НДС (за исключением отдельных случаев, которые мы не рассматриваем).

Согласно ст. 169 НК РФ налогоплательщик обязан составлять счета – фактуры, вести журналы учета полученных и выставленных счетов – фактур, книги покупок и книги продаж при совершении операций, признаваемых объектом налогообложения в соответствии с гл. 2 НК РФ. Поэтому счет – фактуру «упрощенец» выставить не должен, что и подтверждает Минфин. Тем более что счет – фактура является документом, служащим основанием для принятия покупателем предъявленных продавцом товаров (работ, услуг), имущественных прав (включая комиссионера, агента, которые осуществляют реализацию товаров (работ, услуг), имущественных прав от своего имени) сумм НДС к вычету в порядке, предусмотренным гл. 21 НК РФ (ст. 169 НК РФ). Таким образом, установление Заказчиком данного условия неправомерно...» (цитата жалобы).

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

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. 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.

Заказчик в проекте контракта установил: «...

1. УСЛОВИЯ И ПОРЯДОК ОПЛАТЫ РАБОТ

4.1. С целью осуществления промежуточных расчетов по настоящему Контракту Подрядчик ежемесячно, через канцелярию Заказчика, представляет Заказчику отчеты, составленные по формам Акта о приемке выполненных работ (форма КС-2) и Справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) не менее, чем в 4 (четырёх) экземплярах, с приложением комплекта Исполнительной документации, подтверждающей объем выполненных Работ, а также счета-фактуры, до 2 числа месяца, следующего за отчетным. Отчеты Подрядчика по формам КС-2 и КС-3 должны быть оформлены в строгом соответствии с действующими требованиями к оформлению указанных документов; пометки, исправления, подчистки не допускаются, такие документы юридической силы не имеют.

Строительный контроль, Заказчик, лицо, уполномоченное действовать от имени Заказчика, осуществлять проверку результата выполненных работ (отдельного этапа выполнения работ) по Контракту на предмет соответствия выполненных работ и предоставленной отчетной документации требованиям и условиям контракта в течении 5 дней.

Лицо, осуществляющее строительный контроль - физическое или юридическое лицо, имеющее свидетельство, выданное саморегулируемой организацией, о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (п.32 Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержденного Приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 г. №624 «Работы по осуществлению строительного контроля привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем»), привлеченное на договорной основе Заказчиком в целях осуществления строительного контроля за выполнением Работ по настоящему Контракту.

Оплата по каждому этапу производится после подписания формы КС-2 Подрядчиком, Строительным контролем и Заказчиком, а также Акта ввода в эксплуатацию законченного капитальным ремонтом отдельного вида работ на объекте (далее-Акт ввода) Подрядчиком, Строительным контролем, Заказчиком, лицом, уполномоченным действовать от имени Заказчика.

- a. Окончательным расчетом по Контракту при применении поэтапной оплаты является предоставление документов, перечисленных в п. 4.1. на последний объект или ряд объектов, оплата по которым не была произведена ранее.
- b. Авансирование работ не предусмотрено.
- c. Заказчик вправе требовать от Подрядчика представления дополнительных документов, подтверждающих объем выполненных работ, передав Подрядчику перечень дополнительной документации и согласовав ее предоставления, Подрядчик обязан предоставить дополнительно требуемую документацию.
- d. Расчет стоимости работ производится с учетом понижающего коэффициента на конкурсе.

- е. Цена настоящего Контракта не может быть увеличена, но может быть снижена по соглашению сторон без предусмотренных Контрактом объема работ, услуг и иных условий Контракта.
- ф. Заказчик вправе задержать оплату выполненных работ и (или) оказанных услуг по следующим причинам:

– при установлении Заказчиком недостоверности объемов выполненных работ и (или) оказанной услуги (не надлежащего качества работы и (или) услуги, ухудшения результата работы и (или) иных дефектов) в соответствии с представленными Подрядчиком актами приемки выполненных работ по форме КС-2, КС-3- оплата по таким актам не производится;

- в случае не соблюдения Подрядчиком сроков выполнения работ и (или) оказания услуг, либо сроков сдачи этапов работ и (или) услуг;

- при обнаружении дефектов ранее выполненных работ и (или) оказанных услуг по настоящему контракту – до их устранения;

- при не надлежащем ведении Подрядчиком исполнительной документации - до устранения замечаний;

- при неудовлетворительной очистке объекта ремонта и прилегающей к объекту территории от строительного мусора, нарушения природоохранного законодательства – до их устранения;

- в случае нанесения действиями Подрядчика ущерба Заказчику – до возмещения ущерба;

- в иных случаях, предусмотренных действующим законодательством РФ и настоящим Контрактом.

4.9. Работы, выполненные Подрядчиком с отклонением от требований действующих федеральных законов и иных нормативно правовых актов, а также нормативных документов в области строительства, Технического задания или с иными недостатками, не подлежат оплате Заказчиком до устранения Подрядчиком обнаруженных недостатков.

4.10. В случае изменения расчетного счета Подрядчик обязан в течении 1 рабочего дня в письменной форме сообщить об этом Заказчику у указанием новых реквизитов расчетного счета. В противном случае все риски, связанные с перечислением Заказчиком денежных средств на расчетный счет Подрядчика, несет непосредственно Подрядчик.

...» (цитата проекта контракта).

В ходе заседания Комиссии, представители Заказчика пояснили: «...Акты КС – 2 и КС – 3 являются обязательными документами о приемке выполненных работ в строительстве и утверждены Постановлением Госкомстата РФ от 11.11.1999 года № 100. Счет – фактура это платежный бухгалтерский документ, а не акт о принятии работ в строительстве...» (цитата письменных возражений).

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о наличии признаков ограничения конкуренции при размещении данной закупки является необоснованным.

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Комиссией установлено, что 05.09.2016 Комиссией Крымского УФАС России рассмотрена жалоба общества с ограниченной ответственностью «АльфаСтрой» (дело №06/2033-16) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона «Капитальный ремонт административного здания Межрайонной инспекции федеральной налоговой службы №2 по Республике Крым, расположенному по адресу: Республика Крым, г.Красноперекоск, ул. Северная,2» (номер извещения 0175100001616000006). Заказчик признан нарушившим требования части 5 статьи 34, пунктов 2, 11 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе, пунктов 4, 5 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 Российской Федерации от 25.11.2013 №1063. На основании решения Комиссии от 05.09.2016 по делу №06/2033-16 Заказчику выдано предписание от 05.09.2016 по делу №06/2033-16 об устранении Заказчиком нарушений Закона о контрактной системе, в частности, об отмене протоколов по Аукциону и приведению документации об Аукционе в соответствие с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 05.09.2016 по делу №06/2033-16. Материалы дела №06/2033-16 переданы соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении Заказчика.

На основании изложенного, руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, пунктом 3.34 Административного регламента от 19.11.2014 №727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной частично.

2. Признать Заказчика нарушившим требования части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе, пунктов 4, 5 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 Российской Федерации от 25.11.2013 №1063.

3. Заказчику предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе не выдавать, т.к. по установленным нарушениям выдано предписание по делу №06/2033-16.

4. Материалы по делу №06/2066-16 соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать, в виду передачи материалов дела №06/2033-16.

5. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 31.08.2016 № 5941.

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