

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалоб ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» и ООО «Стройинвест» на действия муниципального заказчика — администрацию Таловского муниципального района Воронежской области (дело № 246-з)

08.06.2016г.

г. Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок заказов в составе: Чушкин Д.Ю. - председатель Комиссии, заместитель руководителя — начальник отдела; Колмаков Р.В. - член Комиссии, государственный инспектор; Яковлева Е.А. - член Комиссии, государственный инспектор;

в присутствии представителя администрации Таловского муниципального района Воронежской области <...>, представителей МКОУДО «Таловская ДЮСШ» <...> и <...> в отсутствие надлежащим образом уведомленных заявителей - ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» и ООО «Стройинвест»,

рассмотрев жалобы ООО «Стройиндустрия» и ООО «Стройинвест» на действия муниципального заказчика — администрацию Таловского муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о закупках при проведении открытого электронного аукциона на выполнение подрядных работ для муниципальных нужд по разработке рабочей документации и строительству объекта "Стадиона в р. п. Таловая по ул. Пролетарская, 194 б, Таловского муниципального района Воронежской области (футбольное поле)" (реестровый номер торгов 0131300033316000030), **установила:**

01.06.2016 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступили жалобы ООО «Стройиндустрия» (далее — Заявитель 1) и ООО «Стройинвест» (далее — Заявитель 2) на действия муниципального заказчика — администрацию Таловского муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о закупках при проведении открытого электронного аукциона на выполнение подрядных работ для муниципальных нужд по разработке рабочей документации и строительству объекта "Стадиона в р. п. Таловая по ул. Пролетарская, 194 б, Таловского муниципального района Воронежской области (футбольное поле)" (реестровый номер торгов 0131300033316000030).

По мнению Заявителя 1 документация о проведении электронного аукциона разработана с нарушениями законодательства о контрактной системе, касающиеся установления требования к участникам закупки о предоставлении в составе второй части заявки на участие в аукционе декларации о соответствии статьи 31 Закона о контрактной системе во исполнение постановления Правительства РФ от 29.12.2015 N 1457.

По мнению Заявителя 2 документация о проведении электронного аукциона разработана с нарушениями законодательства о контрактной системе, касающиеся: 1) установления в проекте контракта незаконного требования к подрядчику о предоставлении надлежащего обеспечения исполнения контракта в случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения договора стало недействительным или ненадлежащим; 2) не установления условия отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней); 3) установления требования к подрядчику о привлечении им субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства.

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг (далее - Комиссия) пришла к следующим

ВЫВОДАМ.

Извещение № 0131300033316000030 размещено на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации об осуществлении закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу www.zakupki.gov.ru.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2015 г. N 1457 (далее - Постановление N 1457) утвержден перечень отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено с 1 января 2016 года (далее - Перечень).

В указанный Перечень включены в том числе работы и услуги, выполняемые для обеспечения государственных и муниципальных нужд (пункт 5 Перечня).

В соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 31 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 44-ФЗ) участники закупки должны соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно части 3 статьи 14 Закона N 44-ФЗ в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок.

Таким образом, заказчики при подготовке документации о закупке и (или) извещения об осуществлении закупки работ, услуг устанавливают на основании пункта 1 части 1 статьи 31 Закона N 44-ФЗ единое требование о том, что участник закупки не может являться организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организацией, контролируемой гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики.

Вместе с тем требование о соответствии участника закупки условиям, указанным в Постановлении N 1457, может быть установлено заказчиком на основании части 3 статьи 14 Закона N 44-ФЗ.

Применение заказчиком любых указанных положений Закона N 44-ФЗ при установлении требований к участникам закупки, предусмотренным Постановлением N 1457, является надлежащим исполнением указанного постановления.

В соответствии с подпунктом "г" пункта 1 части 2 статьи 51, пунктом 2 части 5 статьи 66, пунктом 2 части 4 статьи 83, пунктом 3 части 2 статьи 88 Закона N 44-ФЗ вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям к участникам, установленным заказчиком в документации в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона N 44-ФЗ.

Соответствие участника закупки установленным в документации о закупке требованиям Постановления N 1457 подтверждается сведениями, содержащимися в выписке из единого государственного реестра юридических лиц или засвидетельствованной в нотариальном порядке копии такой выписки (для

юридического лица), выписке из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или засвидетельствованной в нотариальном порядке копии такой выписки (для индивидуального предпринимателя), копиях документов, удостоверяющих личность (для иного физического лица), надлежащим образом заверенном переводе на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица), копиях учредительных документов участника закупки (для юридического лица).

При этом в соответствии с нормами Закона N 44-ФЗ уже предусмотрено представление указанных документов участником в составе заявки при проведении конкурса, запроса предложений, закрытого аукциона или направление оператором электронной площадки заказчику вместе со второй частью заявки на участие в электронном аукционе.

Действующее законодательство Российской Федерации не содержит порядок подтверждения отсутствия контроля над организацией иностранных граждан Турецкой Республики и (или) организаций, находящихся под юрисдикцией Турецкой Республики, в том числе не содержит указания на вид подтверждающего документа.

При этом факт подачи участником заявки на участие в закупке является согласием на условия исполнения контракта, определенные документацией о закупке, в том числе подтверждением соответствия установленным в документации о закупке требованиям к участникам закупки в части запрета на участие в закупке организаций, контролируемых гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики.

Учитывая вышеизложенное, дополнительного представления участником закупки в составе заявки прочих документов, в том числе декларации о том, что он не является организацией, контролируемой гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, не требуется.

Согласно п.7 ч.5 ст. 63 Закона о контрактной системе, в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 закона, указываются в том числе условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

В силу ч.3 ст. 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Таким образом, заказчики при подготовке документации о закупке устанавливают на основании п.1 ч.1 ст.31 закона единое требование о том, что участник закупки не может являться организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой республики а также организациями, контролируемые гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, или может быть установлено требование на основании ч.3 ст. 14 Закона о контрактной системе.

В процессе рассмотрения жалобы Заявителя 1 Комиссия установила, что согласно п.16 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе» информационной карты документации об аукционе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать перечень документов и сведений, в

том числе декларацию участника аукциона о том, что такой участник не является организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой республики, а также организацией, контролируемой гражданами Турецкой Республики и (или) организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой Республики.

В соответствии с ч.5 ст.66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать исчерпывающий перечень документов и информации в котором декларация участника аукциона о том, что такой участник не является организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой республики, а также организацией, контролируемой гражданами Турецкой Республики и (или) организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой Республики отсутствует.

Согласно ч.6 ст.66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 ст.66 документов и информации, не допускается.

На основании вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях муниципального заказчика — администрацию Таловского муниципального района Воронежской области нарушения ч.6 ст.66 Закона о контрактной системе, выразившегося в установлении требования о предоставлении в составе второй части заявки на участие в аукционе декларации участника аукциона о том, что такой участник не является организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой республики, а также организацией, контролируемой гражданами Турецкой Республики и (или) организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой Республики.

В соответствии с ч.1 ст. 96 Закона о контрактной системе, 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.

В силу ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе, исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 названного 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.

Согласно ч.4 ст. 96 Закона о контрактной системе, контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Таким образом, по смыслу положений Закона установление обеспечения направлено на предоставление заказчику гарантий по выполнению предусмотренных контрактом работ.

В соответствии со статьями 309, 310 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором (пункт 1 статьи 329 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно пункту 2 статьи 374 Гражданского кодекса Российской Федерации требование бенефициара об уплате денежной суммы по банковской гарантии должно быть представлено гаранту до окончания определенного в гарантии срока, на который она выдана.

В силу подпункта 2 пункта 1 статьи 378 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательство гаранта перед бенефициаром по гарантии прекращается окончанием определенного в гарантии срока, на который она выдана.

Таким образом, поскольку срок, на который выдана гарантия, является существенным условием гарантийного обязательства, следовательно, если обеспечение исполнения контракта перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение подрядчиком своих обязательств по контракту, заказчик вправе включить в контракт условие об обязанности подрядчика представить государственному заказчику надлежащее обеспечение исполнения контракта.

Такое обеспечение направлено на защиту государственных заказчиков от действий недобросовестных участников закупки и позволяет сократить риски, связанные с неисполнением контрактов, поскольку предоставление гарантии является косвенным подтверждением финансовой состоятельности организации и наличия у нее намерения исполнить государственный контракт.

С учетом изложенного, комиссия Воронежского УФАС России нарушений законодательства о контрактной системе в действиях заказчика в части установления в проекте контракта требования к подрядчику о предоставлении надлежащего обеспечения исполнения контракта в случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения договора стало недействительным или ненадлежащим не усматривает.

Согласно ч.4 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 соответствии с ч.6 ст.34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Согласно ч. 6.1 ст.34 Закона о контрактной системе в 2015 и 2016 годах в случаях и в порядке, которые определены Правительством Российской Федерации, заказчик предоставляет отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляет списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 14.03.2016 N 190 "О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)" установлен порядок предоставления отсрочки уплаты неустоек

(штрафов, пеней) и (или) списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) в случае завершения в полном объеме в 2015 или 2016 годах исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств.

Следует отметить, что нормы Закона о контрактной системе и постановления Правительства №190 не обязывают заказчика включать в документацию о закупке и проект контракта положений об отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней). Кроме того, решение о предоставлении отсрочки уплаты и списания задолженности принимается заказчиком вне зависимости от наличия соответствующего положения в документации о закупке и (или) проекте контракта.

Таким образом, Комиссия считает довод Заявителя 2 в части не установления условия отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) в документации о закупке и проекте контракта необоснованным.

Согласно ч.1.2 ст.30 Закона о контрактной системе заказчики вправе осуществлять закупки, указанные в пунктах 1, 4 и 5 части 1.1 настоящей статьи, у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 настоящей статьи. При этом объем таких закупок 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 соответствии с ч.5 ст.30 Закона о контрактной системе 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. Согласно п.4.2 проекта контракта заказчиком было установлено требование к участникам не являющимися субъектами малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Таким образом, Комиссия нарушений в действиях муниципального заказчика — администрации Таловского муниципального района Воронежской области в части установления требования к подрядчику не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией о привлечении им субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства не усматривает.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. ст.99 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок **решила:**

1. Признать жалобу ООО «Стройиндустрия» на действия муниципального заказчика — администрацию Таловского муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о закупках при проведении открытого электронного аукциона на выполнение подрядных работ для муниципальных нужд по разработке рабочей документации и строительству объекта "Стадиона в р. п. Таловая по ул. Пролетарская, 194 б, Таловского

муниципального района Воронежской области (футбольное поле)" (реестровый номер торгов 0131300033316000030) обоснованной.

2. Признать жалобу ООО «Стройинвест» на действия муниципального заказчика — администрацию Таловского муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о закупках при проведении открытого электронного аукциона на выполнение подрядных работ для муниципальных нужд по разработке рабочей документации и строительству объекта "Стадиона в р. п. Таловая по ул. Пролетарская, 194 б, Таловского муниципального района Воронежской области (футбольное поле)" (реестровый номер торгов 0131300033316000030) необоснованной.

3. Учитывая признание аукционной комиссией муниципального заказчика — администрацией Таловского муниципального района Воронежской области аукциона несостоявшимся (протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе №0131300033316000030-1 от 02.06.2016г.) предписание по результатам рассмотрения жалобы Заявителя 1 муниципальному заказчику не выдавать. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Резолютивная часть настоящего решения объявлена 08.06.2016 года.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Член Комиссии

Д.Ю. Чушкин

Е.А. Яковлева

Р.В. Колмаков