РЕШЕНИЕ

по делу № 14-06/03-497

16 июля 2014 года **г. Волгоград**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управление) по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в составе:

Р.А. Литвинова – председателя Комиссии, начальника отдела контроля за соблюдением законодательства о контрактной системе,

А.А. Тынянкиной - члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля за соблюдением законодательства о контрактной системе,

К.В. Алиева – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля за соблюдением законодательства о контрактной системе,

с участием:

- Сухова А.А., представителя Администрации Дубовского муниципального района Волгоградской области по доверенности от 07.07.2014 года № 20 и представителя финансового отдела администрации Дубовского муниципального района Волгоградской области по доверенности от 07.07.2014 года № 5,

- в отсутствие представителей ООО «», надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения данного дела,

рассмотрев материалы дела № 14-06/03-497, возбужденного по жалобе ООО «СМУ-22» на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса работ по объекту: «Реконструкция существующего здания детского сада на 3 группы (70 мест) в с. Песковатка Дубовского муниципального района Волгоградской области»» (номер извещения **0329300138614000016**),

УСТАНОВИЛА:

В Управление 09.07.2014 года (вх. № 1978эл) поступила жалоба ООО «СМУ-22» (далее – Заявитель), переданная по подведомственности из ФАС России, на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса работ по объекту: «Реконструкция существующего здания детского сада на 3 группы (70 мест) в с. Песковатка Дубовского муниципального района Волгоградской области»» (номер извещения 0329300138614000016).

Согласно доводам жалобы Заявителя, положения документации об аукционе в

электронной форме противоречат требованиям Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами, Комиссия Управления пришла к следующим выводам по существу доводов жалобы.

Согласно ч. 1 и ч. 2 ст. 24 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 – Закон о контрактной системе), Заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Главой 3 параграфом 2 Закона о контрактной системе установлены требования и порядок проведения закупок путем аукциона в электронной форме (электронный аукцион).

Под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором (ч. 1 ст. 59 Закона о контрактной системе).

Комиссией установлено, что 21 июня 2014 года Уполномоченным органом – финансовым отделом администрации Дубовского муниципального района Волгоградской области, публично объявлено о проведении аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса работ по объекту: «Реконструкция существующего здания детского сада на 3 группы (70 мест) в с. Песковатка Дубовского муниципального района Волгоградской области»» (номер извещения 0329300138614000016), с начальной (максимальной) ценой контракта 34671760,00 рублей, для нужд Заказчика – Администрации Дубовского муниципального района Волгоградской области, посредством размещения извещения о проведении указанного аукциона в электронной форме на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт).

1. Частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В силу ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

На основании ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Как следует из положений ст. 70 Закона о контрактной системе, по итогам проведения электронного аукциона контракт заключается путем включения 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, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Тем самым, обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем), должно быть включено заказчиком в проект контракта на стадии формирования документации об электронном аукционе и при заключении контракта остается неизменным, поскольку положения Закона о контрактной системе не предусматривают возможности установления такого условия впервые при заключении контракта, производимого по результатам проведения электронного аукциона, в случае если соответствующее условие не было оговорено в документации об электронном аукционе, а именно проекте контракта.

В нарушение ч. 27 ст. 34 Закона о контрактной системе проект муниципального контракта, подлежащего заключению по результатам проведения электронного аукциона, не содержит в себе обязательного условия о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

По смыслу части 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации соответствующие условия признается существенными условиями гражданско-правового договора (контракта), а отсутствие указанных условий влечет незаключенность самого гражданско-правового договора (контракта).

На основании изложенного, Комиссией Управления установлено, что Заказчиком нарушены требования ч. 27 ст. 34 Закона о контрактной системе.

2. В соответствии с частями 5 и 8 статьи 34 Закона о контрактной системе 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). Пеня начисляется за каждый

день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня 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.

Согласно п. 4 Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 N 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: 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

Пунктом 5 Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 N 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» установлено, что за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке: 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

Начальная (максимальная) цена контракта рассматриваемого аукциона в электронной форме составляет 34 671 760,00 рублей.

В пунктах 6.2. и 6.6. проекта муниципального контракта, среди прочего, установлено,

что за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по Контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, Подрядчик вправе потребовать от Заказчика уплату штрафа в размере 2,5% от цены Контракта. За неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, Заказчик вправе потребовать от Подрядчика уплату штрафа в размере 10% от цены Контракта.

Однако, данные размеры штрафов могут быть установлены Заказчиком при определении цены контракта в размере не превышает 3 млн. рублей.

Таким образом, Заказчиком в проекте муниципального контракта неверно определены размеры штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком и поставщиком обязательств по контракту в случае предложения победителем аукциона в электронной форме цену в размере от 3 млн. рублей до 34 671 760,00 рублей.

Следовательно, Комиссией Управления установлено, что Заказчиком нарушены требования ч. 5 и ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе.

3. В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе Документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о порядке, дате начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Однако, Комиссией Управления установлено, что рассматриваемая документация об аукционе в электронной форме содержит только порядок предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе без указания даты начала и окончания срока подачи участниками закупки запроса о даче разъяснений положении документации об аукционе в электронной форме.

Таким образом, Комиссией Управления установлено, что Заказчиком нарушены требования п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, Комиссией Управления установлено, что жалоба ООО «» является обоснованной.

По результатам проведения внеплановой проверки в соответствии с ч. 15 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссией Управления установлено следующее.

По рассматриваемой закупке Комиссией Управления была проведена внеплановая проверка в деле № 14-06/03-472, возбужденного по жалобе ООО «Новый век», в ходе которой Комиссией Управления жалоба ООО «Новый век» была признана обоснованной, в действиях Заказчика были установлены нарушения требований п. 1 ч. 1 ст. 31, п. 2 ч. 5 ст. 66, ч. 27 ст. 34, п. 2 ч. 1 ст. 64 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также Заказчику было выдано предписание об устранении нарушения законодательства РФ о контрактной

системе путем внесения изменений в положения документации об аукционе в электронной форме с учетом выявленных нарушений. 14 июля 2014 года Заказчиком были внесены изменения в документацию об аукционе в электронной форме, в том числе с учетом нарушений обозначенных в настоящей жалобе ООО «СМУ-22».

Таким образом, Комиссия Управления решила предписание об устранении нарушения законодательства РФ о контрактной системе Заказчику не выдавать.

На основании изложенного, руководствуясь главой 6 Федерального Закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СМУ-22» на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса работ по объекту: «Реконструкция существующего здания детского сада на 3 группы (70 мест) в с. Песковатка Дубовского муниципального района Волгоградской области»» (номер извещения 0329300138614000016) обоснованной.

2. Признать Заказчика – Администрацию Дубовского муниципального района Волгоградской области – нарушившим п. 1 ч. 1 ст. 31, п. 2 ч. 5 ст. 66, ч. 27 ст. 34, п. 2 ч.1 ст. 64, ч. 5 и ч. 8 ст. 34, п. 11 ч. 1 ст. 64 Федерального Закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Заказчику предписание об устранении нарушения законодательства РФ о контрактной системе не выдавать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в Арбитражный Суд Волгоградской области в течение трех месяцев со дня его принятия.