

РЕШЕНИЕ

«18» ноября 2015 года

Резолютивная часть объявлена 10.11.2015г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «18» ноября 2015г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии: Кухарской Н.Е. – руководителя

Кемеровского УФАС России;

Членов Комиссии: Лыжина Д.А.– начальника отдела контроля
в сфере закупок;

Коломиец А.А. – специалиста-эксперта
отдела контроля в сфере закупок;

Щегловой Е.Р. - ведущего специалиста-эксперта
отдела контроля в сфере закупок;

при участии:

- <...> - представителя заказчика - Межрайонная инспекция Федеральной налоговой службы № 12 по Кемеровской области (по доверенности);

- <...> - представителя заказчика - Межрайонная инспекция Федеральной налоговой службы № 12 по Кемеровской области (по доверенности),

рассмотрев дело № 554/З-2015, возбужденное по признакам нарушения заказчиком - Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 12 по Кемеровской области (далее по тексту решения - Межрайонная ИФНС России № 12 по Кемеровской области) законодательства о контрактной системе в сфере

закупок при проведении электронного аукциона № 0139100003615000013 «Выполнение капитального ремонта по обеспечению доступности здания Межрайонной ИФНС России № 12 по Кемеровской области инвалидам и маломобильным группам населения», в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России поступили жалобы ООО «Регион-Запад» (вх.4281э от 02.11.2015г.), ООО «ОптимаИнвест» (вх.4298э от 02.11.2015г.), ООО СК «Лада-Альянс» (вх.4299э от 02.11.2015г.) на действия заказчика – Межрайонная ИФНС России № 12 по Кемеровской области при проведении электронного аукциона №0139100003615000013 «Выполнение капитального ремонта по обеспечению доступности здания Межрайонной ИФНС России № 12 по Кемеровской области инвалидам и маломобильным группам населения».

По мнению заявителя жалобы – ООО «Регион-Запад», документация электронного аукциона не соответствует законодательству о контрактной системе, а именно:

- в аукционной документации не установлено требование о соответствии участников закупки п.10 ч.1 ст.31 ФЗ № 44-ФЗ;
- в связи с исполнением контракта заказчик не приобретет права на результаты интеллектуальной собственности, следовательно, требование о декларировании участниками закупки п.8 ч.1 ст. 31 ФЗ № 44-ФЗ установлено неправомерно;
- в информационной карте и извещении о проведении электронного аукциона указаны разные суммы обеспечения исполнения контракта;
- из наименования аукциона следует, что он проводится среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, однако, в информационной карте ограничений участия в определении поставщика не установлено;
- заказчиком не в соответствии с постановлением Правительства №1063 от 25.11.2013 установлена ответственность сторон;
- фактически невозможно определить срок действия банковской гарантии, так как не установлена конкретная дата срока действия контракта;

- заказчиком в документации не установлено требование о необходимости лицензии МЧС на монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем оповещения;

- заказчиком изначально выставляет неисполнимое условие контракта.

По мнению заявителя жалобы – ООО «ОптималИнвест», документация электронного аукциона не соответствует законодательству о контрактной системе, а именно:

- в документации отсутствуют даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

- в аукционной документации не установлено требование о соответствии участников закупки п.10 ч.1 ст.31 ФЗ № 44-ФЗ;

- фактически невозможно определить срок действия банковской гарантии, так как не установлена конкретная дата срока действия контракта.

По мнению заявителя жалобы – ООО СК «Лада-Альянс», документация электронного аукциона не соответствует законодательству о контрактной системе, а именно:

- в документации аукциона существует ссылка на файл «Приложение к техническому заданию.pdf», указанного файла нет в документации электронного аукциона;

- в техническом задании указан неверный адрес выполнения работ.

В процессе рассмотрения жалоб, проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

23.10.2015г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком- Межрайонной ИФНС России № 12 по Кемеровской области были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0139100003615000013 «Выполнение капитального ремонта по обеспечению доступности здания Межрайонной ИФНС России № 12 по Кемеровской области инвалидам и маломобильным группам населения» и аукционная документация.

В соответствии с частью 1 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ 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 ФЗ № 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика,

исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 4 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом частями 5, 7, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

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).

В соответствии с частью 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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.

Таким образом, учитывая, что ФЗ № 44-ФЗ не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени), а также условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации об аукционе.

На основании изложенного надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта:

- пени за каждый день просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы;

- штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта,

указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 5 Правил;

- 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;

- штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 4 Правил.

Подпункты «а» - «г» пунктов 4 и 5 Правил содержат различные размеры штрафа в зависимости от цены контракта. Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Следует учесть, что включение в проект контракта ссылки на Правила вместо установления вышеуказанных размеров штрафа, пени не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

Вместе с тем установленные заказчиком в пунктах 5.1., 5.2., 5.4. проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе №013910000361500013, штрафы и пени за ненадлежащее исполнение исполнителем обязательств по контракту, не соответствующие Постановлению Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, противоречат требованиям частей 5,7,8 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

В нарушение п.11 ч.1 ст.64 ФЗ № 44-ФЗ заказчиком не установлены конкретные даты начала и окончания срока предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации.

Согласно ч.1 ст.31 ФЗ № 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки. Пункт 10 части 1 вышеуказанной статьи устанавливает обязательное требование к участникам закупки - участник не является офшорной компанией.

В документации электронного заказчика установлены единые требования к участникам закупки в соответствии с пунктами 1,3,4,5,7,8,9 ч.1 ст.31 ФЗ № 44-ФЗ,

однако, требование о том, что участник закупки не должен являться офшорной компанией, в документации отсутствует, в связи с чем Комиссия Кемеровского УФАС приходит к выводу о наличии в действиях заказчика нарушения требований п.10 ч.1 ст. 31 ФЗ № 44-ФЗ.

В силу пункта 2 части 5 статьи 66 ФЗ №44-ФЗ вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 года «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при осуществлении закупки заказчик устанавливает требование об обладании 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.

Из анализа вышеуказанной правовой нормы следует, что участник закупки обязан декларировать наличие исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты. Предметом контракта, заключаемого по результатам электронного аукциона №0139100003615000013, является капитальный ремонт в связи, с чем участник данного аукциона может не декларировать требование пункта 8 части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ во второй части заявки.

Согласно части 1 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую: 1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта и т.д.

Из анализа вышеуказанной правовой нормы следует, что документация об электронном аукционе должна содержать сведения, содержащиеся в извещении о проведении такого аукциона.

В извещении, а также документации электронного содержится перечень документов, которые должны быть представлены участником в соответствии с п.1 ч.1 и ч.2 ст.31 ФЗ № 44-ФЗ. Однако, требование о наличии у участников закупки свидетельств о допуске к определенному виду работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства содержится в техническом

задании, в связи с чем Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о нарушении заказчиком ч.1 ст.64 ФЗ № 44-ФЗ.

Также в нарушение ч.1 ст. 64 ФЗ № 44-ФЗ заказчиком указаны разные суммы обеспечения исполнения контракта, а именно: в извещении о проведении электронного аукциона сумма составляет 92589,75 руб., в информационной карте - 92589, руб.

Согласно требованиям пункта 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с частью 3 статьи 96 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального 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.

Заказчиком в пункте 9.1 Проекта контракта установлен срок действия данного контракта следующим образом: «Настоящий контракт вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения и действует до полного исполнения сторонами обязательств по контракту».

Поскольку заказчиком не установлен срок действия контракта, то при выборе участником закупки способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии данному участнику не предоставляется возможным установить срок ее действия.

Таким образом, заказчиком нарушены требования пункта 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

Из наименования электронного аукциона, содержащегося в документации, следует, что аукцион проводится среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, однако, в нарушение ч.1 ст. 64 ФЗ № 44-ФЗ заказчиком не установлено ограничение участия в определении поставщика в соответствии со ст.30 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно п.1 ч.1 ст.33 ФЗ № 44-ФЗ описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Заказчиком в п.28 дефектной ведомости содержится такой вид работ как посев газонов партерных, мавританских и обычных вручную.

Согласно срокам проведения закупки, ориентировочная дата заключения контракта - 20 ноября 2015г. Срок выполнения работ - в течение 30 календарных дней с даты подписания контракта. Таким образом, подрядчик в срок с 20.11.2015г. до 20.12.2015г. обязан посеять газон на территории налоговой инспекции.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что заказчик нарушил п.1 ч.1 ст.33 ФЗ № 44-ФЗ, установив изначально неисполнимое условие контракта.

В пункте 1 технического задания заказчиком указано, что выполнение работ по капитальному ремонту, по обеспечению доступа маломобильных групп населения в административном здании Межрайонной ИФНС России №12 по Кемеровской области, должно происходить по адресу: Кемеровская область, **г. Березовский**, ул. Волкова, 2А.

В пункте 7 технического задания в требованиях к проведению работ заказчиком установлено, что подрядчик выполняет оформление всех требуемых разрешений и согласований на производство работ от соответствующих органов, включая разрешение на производство работ в соответствующих службах города **Междуреченска**.

В нарушение п.1 ч.1 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ заказчик установил противоречивые сведения о месте выполнения работ.

Согласно ч.4 ст.65 ФЗ № 44-ФЗ в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

28.10.2015г., т.е. за три дня до окончания приема заявок на участие в электронном аукционе в разделе «Разъяснение положений об электронном аукционе» на официальном сайте закупки.гов был дан ответ на запрос, из которого следует, что вместо файла - «Приложение к техническому заданию.pdf» прикреплен переименованный архивный файл «Приложение к технической документации.zip».

Данное разъяснение не изменило суть документации, следовательно, довод заявителя является необоснованным.

В техническом задании электронного аукциона установлено требование о наличии свидетельства о допуске СРО по коду 33.3 жилищно-гражданское строительство, следовательно, исполнитель вправе привлечь к выполнению выполнения работ по

монтажу, техническому обслуживанию систем оповещения субподрядчиков.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что необязательно включать в документацию электронного аукциона требование о наличии лицензии на выполнение работ по монтажу, техническому обслуживанию систем оповещения.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ОптималИнвест» на действия заказчика - Межрайонной ИФНС России № 12 по Кемеровской области при проведении электронного аукциона № 0139100003615000013 «Выполнение капитального ремонта по обеспечению доступности здания Межрайонной ИФНС России № 12 по Кемеровской области инвалидам и маломобильным группам населения» **обоснованной**.
2. Признать жалобы ООО «Регион-Запад», ООО СК «Лада-Альянс» на действия заказчика - Межрайонной ИФНС России № 12 по Кемеровской области при проведении электронного аукциона № 0139100003615000013 «Выполнение капитального ремонта по обеспечению доступности здания Межрайонной ИФНС России № 12 по Кемеровской области инвалидам и маломобильным группам населения» **частично обоснованными** (в части нарушения п.1 ч.1 ст.33, п.11 ч.1 ст.64, п.10 ч.1 ст.31, ч.1 ст.64, ч.5,6,7 ст. 34 ФЗ № 44-ФЗ).
3. Признать заказчика - Межрайонную ИФНС России № 12 по Кемеровской области нарушившим п.1 ч.1 ст.33, п.11 ч.1 ст.64, п.10 ч.1 ст.31, ч.1 ст.64, ч.5,6,7 ст. 34 ФЗ № 44-ФЗ.
4. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.
5. Передать материалы дела № 554/З-2015 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии:

Н.Е.Кухарская

Члены комиссии

Д.А.Лыжин

А.А.Коломиец

Е.Р.Щеглова