

РЕШЕНИЕ

«02» сентября 2014 года

г. Кемерово

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;

Мироновой Н.Л. специалиста-эксперта

отдела контроля в сфере закупок;

Вагас М.А. – старшего государственного инспектора

отдела контроля в сфере закупок;

при участии:

- представителей заказчика – <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), <...> (приказ от 23.04.2014 г. № 86);
- заявитель, уведомленный надлежащим образом, о дате, времени и месте рассмотрения дела на заседание не явился, представителя не направил,

рассмотрев дело № 268/3-2014, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МКУ «Управление по благоустройству» города Киселевска законодательства в сфере закупок при проведении аукциона в электронной форме № 0339300034114000024 на определение подрядчика на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по текущему ремонту асфальтобетонного покрытия проезжей части автомобильных дорог по ул. Гурьевская, ул. Попова, ул. Транспортная, ул. Дружная, г. Киселевска – дер. Александровка, внутриквартальному благоустройству проездов ул. Весенная, ул. 50 лет города - ул. Мира», 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 24.07.2012 г., № 498.

**установила:**

28.08.2014 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступила жалоба ООО «Плюс» (вх. 6669 от 28.08.2014 г.) на действия заказчика – МКУ «Управление по благоустройству» города Киселевска при проведении электронного аукциона № 0339300034114000024 на определение подрядчика на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по текущему ремонту асфальтобетонного покрытия проезжей части автомобильных дорог по ул. Гурьевская, ул. Попова, ул. Транспортная, ул. Дружная, г. Киселевска – дер. Александровка, внутриквартальному благоустройству проездов ул. Весенная, ул. 50 лет города - ул. Мира».

Заявитель указывает на то, что документация аукциона в электронной форме № 0339300034214000005 не соответствует требованиям ФЗ № 44-ФЗ, а именно:

В информационной карте заказчика установлены, требования к участникам закупки:

- соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;
- **правомочность участника закупки заключать контракт.**

По мнению заявителя, такое требование к участникам закупки, как правомочность участника закупки заключать контракт не установлено ФЗ № 44 – ФЗ, следовательно, заказчик не вправе устанавливать такое требование к участникам закупки.

В своей жалобе заявитель указывает на то, что в пунктах 7.2.2 и 7.3.2 проекта муниципального контракта установлен размер штрафа, процентная ставка которого рассчитана, исходя из того, что контракт будет заключён по начальной (максимальной) цене, без учёта возможного снижения в результате электронного аукциона, что не соответствует правилам определения размера штрафа, что является нарушением положений ФЗ № 44 – ФЗ.

На заседании комиссии Кемеровского УФАС России, состоявшемся 02.09.2014, представителями заказчика - МКУ «Управление по благоустройству» города Киселевска были представлены возражения, из которых следовало, что комиссия заказчика проверяет соответствие участников закупок требованиям, указанным в ФЗ № 44 – ФЗ, а именно:

- соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

· отсутствие в предусмотренном Законом о контрактной системе реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

Вместе с тем, при проверке соответствия участников закупок требованиям, указанным в ФЗ № 44 – ФЗ, комиссия заказчика не учитывала пункт «*правомочность участника закупки заключать контракт*» и заявки участников не были бы отклонены в связи с несоответствием требований аукционной документации, а именно «*правомочность участника закупки заключать контракт*».

В своих возражениях представители заказчика указывают на то, что фиксированный размер штрафа рассчитан на этапе разработки документации об электронном аукционе трудно, поскольку итоговая цена контракта, в зависимости от которой будет исчисляться размер штрафа, будет известна только после определения победителя, следовательно, фиксированный размер штрафа по данному электронному аукциону будет рассчитан и откорректирован заказчиком после определения победителя.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено следующее:

На официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – МКУ «Управление по благоустройству» города Киселевска было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0339300034114000024 на определение подрядчика на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по текущему ремонту асфальтобетонного покрытия проезжей части автомобильных дорог по ул. Гурьевская, ул. Попова, ул. Транспортная, ул. Дружная, г. Киселевска – дер. Александровка, внутриквартальному благоустройству проездов ул. Весенная, ул. 50 лет города - ул. Мира».

Согласно части 1 статьи 24 ФЗ № 44 – ФЗ заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Частью 2 статьи 24 ФЗ № 44 – ФЗ установлено, что 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.

В соответствии с частью 1 статьи 59 ФЗ № 44 – ФЗ 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.

В информационной карте аукциона в электронной форме заказчиком установлено следующее:

<p>Требования к участникам закупки в соответствии с действующим законодательством РФ: (ст. 31 Федерального закона №44-ФЗ)</p>	<p>При осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие требования к участникам закупки:</p> <p>1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;</p> <p>2) <b>правомочность участника закупки заключать контракт;</b></p>
---	---

Частью 1 статьи 31 ФЗ № 44 – ФЗ установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

- соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;
- непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;
- неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;
- отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;
- отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом

осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

- обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;
- отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

Согласно части 6 статьи 31 ФЗ № 44 - ФЗ заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Такое требование к участникам закупки, как правомочность участника закупки заключать контракт ФЗ № 44 – ФЗ не установлено. Следовательно, заказчик не вправе устанавливать такое требование к участникам закупки.

На основании вышеизложенного доводы заявителя, указывающие на то, что документация аукциона в электронной форме не соответствует требованиям ФЗ № 44-ФЗ, а именно: содержит требование не установленное ФЗ № 44 – ФЗ является обоснованным.

В соответствии с частями 5, 8 статьи 34 ФЗ № 44 – ФЗ 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). 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.

Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 г. № 1063 установлены 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.

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% цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

За ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке: 2% цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

В проекте муниципального контракта электронного аукциона заказчиком установлено следующее:

- 7.2.2. *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 в размере 2,5% цены контракта;*

- 7.3.2. *штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации в размере 10% цены контракта.*

В своих возражениях представители заказчика указывают на то, что фиксированный размер штрафа рассчитан на этапе разработки документации об электронном аукционе не представляется возможным, поскольку итоговая цена контракта, в зависимости от которой будет исчисляться размер штрафа, будет известна только после определения победителя, следовательно, фиксированный размер штрафа по данному электронному аукциону будет рассчитан и откорректирован заказчиком после определения победителя.

На основании вышеизложенного доводы заявителя, указывающие на то, что размер штрафа начисляемый за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств предусмотренных контрактом установлен без учёта возможного снижения цены в результате электронного аукциона, являются необоснованными.

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 «Плюс» (вх. 6669 от 28.08.2014 г.) на действия заказчика – МКУ «Управление по благоустройству» города Киселевска при проведении электронного аукциона № 0339300034114000024 на определение подрядчика на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по текущему ремонту асфальтобетонного покрытия проезжей части автомобильных дорог по ул. Гурьевская, ул. Попова, ул. Транспортная, ул. Дружная, г. Киселевска – дер. Александровка, внутриквартальному благоустройству проездов ул. Весенная, ул. 50 лет города - ул. Мира», **частично обоснованной** (в части установления требований неустановленных ФЗ № 44 – ФЗ);
2. Признать заказчика МКУ «Управление по благоустройству» города Киселевска нарушавшим часть 6 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд»;
3. Выдать предписание об устранении нарушений требований законодательства;
4. Передать материалы дела № 268/З-2014 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

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

Председатель комиссии: Кухарская Н.Е.

Члены Комиссии: Лыжин Д.А.

Миронова Н.Л.

Вагас М.А.