

РЕШЕНИЕ

по делу № 673-ж/2016

19 сентября 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя
Комиссии:

- заместителя руководителя Челябинского
УФАС России,

Членов
Комиссии:

ведущего специалиста-эксперта отдела
контроля закупок для государственных и
муниципальных нужд Челябинского УФАС
России,
- специалиста 1 разряда отдела контроля
закупок для государственных и
муниципальных нужд Челябинского УФАС
России,

рассмотрев жалобу ООО «ЗлатГазСтрой», в присутствии:

- представителя Администрации города Трехгорного, действующего на основании доверенности от 27.06.2016,

- представителя Администрации города Трехгорного, действующего на основании доверенности от 22.12.2015,

- представителя Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства», действующего на основании доверенности № 10 от 11.08.2016,

в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения жалобы и заявившего ходатайство о рассмотрении жалобы в его отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России подана жалоба ООО «ЗлатГазСтрой» на действия заказчика при проведении электронного аукциона № 0169300043216000198 на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: Строительство объектов инженерного обеспечения района малоэтажной застройки (I и II очереди, II этап) Сети газоснабжения (далее – аукцион).

Согласно представленным документам 25.08.2016 Администрация города Трехгорного объявила о проведении аукциона.

Заказчиком выступило Муниципальное казенное учреждение «Управление капитального строительства».

Начальная (максимальная) цена контракта – 7 781 460,58 рублей.

Срок окончания подачи заявок на участие в аукционе - 12.09.2016 в 08:00.

На момент рассмотрения жалобы ООО «ЗлатГазСтрой» контракт не заключен.

Согласно доводам жалобы в извещении и аукционной документации заказчиком установлены единые требования к участнику закупки и к составу второй части заявки не в полном соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

В проекте контракта установлены требования о замене обеспечения исполнения контракта, порядок оплаты выполненных работ, условие о привлечении субподрядчиков при выполнении работ, не соответствующие требованиям законодательства о контрактной системе.

В проекте контракта отсутствует условие о списании (отсрочке) оплаты неустойки подрядчика в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 14.03.2016 № 190.

Представители заказчика и уполномоченного органа с доводами, изложенными в жалобе, не согласились, представили письменные пояснения, опровергающие доводы жалобы.

Заслушав пояснения заказчика и уполномоченного органа, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 99 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), Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно части 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.

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 (часть 3 статьи 96 Закона о контрактной системе).

В силу части 7 статьи 96 Закона о контрактной системе в ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта. При этом может быть изменен способ обеспечения исполнения контракта.

Пунктом 8.9 проекта контракта установлено, что в случае, если в ходе исполнения контракта будет установлена недействительность предоставленной подрядчиком в качестве обеспечения исполнения контракта банковской гарантии подрядчик обязан не позднее 5 рабочих дней после уведомления его заказчиком предоставить новое обеспечение исполнения контракта, соответствующее требованиям документации об аукционе и законодательства РФ. В случае если по каким-либо причинам обеспечение, представленное подрядчиком, перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение подрядчиком своих обязательств, подрядчик обязуется в течение 5 рабочих дней предоставить заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения обязательств по контракту.

Таким образом, Закон о контрактной системе не предусматривает обязанность подрядчика предоставлять новое обеспечение на стадии исполнения контракта, следовательно, заказчиком нарушена часть 7 статьи 96 Закона о контрактной системе.

2. Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении аукциона в электронной форме должны содержаться требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В извещении о проведении закупки, сформированном в электронном виде, в разделе «требования к участникам закупки» указана ссылка на пункт 44 документации о закупке, в котором определены требования к участнику закупки по пунктам 1,3-5,7,9,10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к

участникам закупки, в том числе требование о том, что участник закупки не является офшорной компанией.

В соответствии с частью 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Вместе с тем, согласно пункту 2 части 1 статьи 64, пункту 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе в составе второй части заявки устанавливается требование о предоставлении декларации о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, что исключает обязанность участника закупки декларировать свой статус как организации, не относящейся к офшорной компании в соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

С учетом изложенного, в требованиях к составу второй части заявки заказчиком правомерно не указано требование о предоставлении декларации по пункту 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

В документации об аукционе в соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе не установлено в требованиях к составу второй части заявки условие о декларировании участником закупки факта отсутствия в реестре недобросовестных поставщиков, при этом требование к участнику закупки об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков указано в пункте 34 документации о закупке.

Таким образом, в соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе, пунктом 2 части 1 статьи 64, пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе в извещении и документации о закупке правомерно установлены требования к участнику закупки и к составу второй части заявки.

3. В соответствии с частью 1 статьи 14 Закона о контрактной системе при осуществлении заказчиками закупок к товарам, происходящим из иностранного государства или группы иностранных государств, работам, услугам, соответственно выполняемым, оказываемым иностранными лицами, применяется национальный режим на равных условиях с товарами российского происхождения, работами, услугами, соответственно выполняемыми, оказываемыми российскими лицами, в случаях и на условиях, которые предусмотрены международными договорами Российской Федерации.

Федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, за исключением товаров, работ, услуг, в отношении которых Правительством Российской Федерации установлен запрет в соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе.

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

Аналогичные требования должны находить отражение в документации о закупке в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Согласно Указу Президента РФ от 28.11.2015 № 583 «О мерах по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации и защите граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и о применении специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики» в целях защиты национальной безопасности и национальных интересов Российской Федерации, защиты граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и в соответствии с федеральными законами от 30.12.2006 № 281-ФЗ «О специальных экономических мерах» и от 28.12.2010 № 390-ФЗ «О безопасности» Правительство Российской Федерации должно утвердить прилагаемый 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.

Постановлением Правительства РФ от 29.12.2015 № 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.

В указанный перечень входит выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона предметом закупки является выполнение строительно-монтажных работ, в связи с чем в извещении и документации о закупке установлен запрет на выполнение работ организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики в рамках статьи 14 Закона о контрактной системе.

Таким образом, довод заявителя о том, что указанный запрет необходимо установить в рамках части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе является несостоятельным.

4. Как следует из пункта 32 документации о закупке преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28-30 Закона о

контрактной системе – не установлены, что исключает необходимость указания в требованиях к составу второй части заявки участника закупки условие о предоставлении декларации о принадлежности участника такого аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

С учетом изложенного, в документации об аукционе правомерно не установлено требование к составу второй части заявки о предоставлении декларации в соответствии со статьей 30 Закона о контрактной системе, в связи с чем доводы жалобы не находят своего подтверждения.

5. Частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с частью 6.1 статьи 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).

Постановлением Правительства РФ от 14.03.2016 № 190 предусмотрены случаи и порядок предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) (далее - Постановление).

В пункте 1 Постановления установлено, что заказчики предоставляют отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляют 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.

Как следует из пункта 2.2 проекта контракта срок выполнения работ по контракту определен с момента заключения контракта до 30.03.2017, то есть срок выполнения работ переходит на 2017 год, в связи с чем установление требования об отсрочке уплаты (списании) неустоек (штрафов, пеней) в проекте контракта не требуется.

6. 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.

Согласно пункту 4.6 проекта контракта оплата за фактически выполненные и принятые заказчиком работы производится заказчиком поэтапно путем перечисления денежных средств на расчетный счет подрядчика в течение 60 (шестидесяти) дней с даты предъявления заказчику оформленного надлежащим образом счета или счета – фактуры, выставленного подрядчиком на основании подписанных сторонами акта о приемке выполненных работ (по унифицированной форме КС-2) и справки о стоимости выполненных работ и затрат (по унифицированной форме КС-3).

Доводы заявителя в части предоставления подрядчиком расчетно-платежных документов (счета, счета-фактуры) в зависимости от системы налогообложения, на которой находится подрядчик, являются несостоятельными.

Согласно части 1 статьи 105 Закона о контрактной системе любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном главой 6 Закона о контрактной системе, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействия) нарушают права и законные интересы участника закупки.

К жалобе в силу части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из анализа частей 1,9 статьи 105 Закона о контрактной системе следует, что именно на заявителя жалобы возложена обязанность по доказыванию обоснованности доводов жалобы с предоставлением соответствующих документов.

Жалоба ООО «ЗлатГазСтрой» не содержит доказательств, свидетельствующих об ограничении конкуренции, в том числе положения законодательства о контрактной системе, которые нарушены заказчиком при установлении требования о предоставлении подрядчиком расчетных документов.

При этом, доводы заявителя опровергаются материалами дела, так как в пункте 4.6 проекта контракта предусмотрено альтернативное право предоставления подрядчиком счета фактуры либо счета для оплаты выполненных работ.

7. В пункте 3.2.1 проекта контракта указана обязанность подрядчика привлечь к исполнению настоящего контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме, установленном в виде процента от цены контракта, который составляет 20 процентов, что соответствует частям 5,6 статьи 30 Закона о контрактной системе.

8. Согласно пункту 2 статьи 42, пункта 1 части 1 статьи 64, части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе в извещении о закупке, документации об аукционе и проекте контракта, являющемся неотъемлемо частью документации об аукционе, должно содержаться краткое изложение условий контракта, в том числе наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

При этом, документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

Таким образом, документация и извещение об аукционе должны содержать единообразные и непротиворечивые условия исполнения контракта, в том числе сведения о порядке оплаты выполненных работ

В извещении о проведении закупки в графе: «план оплаты исполнения контракта за счет бюджетных средств» определена оплата за 2016 год - 7 781 460,58 рублей.

Вместе с тем, указанная в извещении информация не определяет срок и порядок оплаты выполненных работ, а лишь указывает на планируемые заказчиком сроки освоения денежных средств, выделенных на закупку.

При этом, срок и порядок оплаты выполненных работ определен в пункте 4.6 проекта контракта, в том числе условие о поэтапной оплате выполненных работ, что не противоречит требованиям извещения о проведении закупки.

С учетом изложенного, антимонопольный орган не усматривает в действиях заказчика нарушения законодательства о контрактной системе в части определения срока и порядка оплаты выполненных работ.

Комиссия, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе и Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента 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»,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «ЗлатГазСтрой» на действия заказчика обоснованными в части установления условий исполнения контракта о порядке замены обеспечения исполнения контракта, противоречащих требованиям законодательства о контрактной системе.

2. По результатам рассмотрения жалобы признать в действиях заказчика нарушение части 7 статьи 96 Закона о контрактной системе

3. Выдать заказчику, оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 673-ж/2016

об устранении нарушений законодательства

Российской Федерации о контрактной системе

19 сентября 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя
Комиссии:

– заместителя руководителя
Челябинского УФАС России

Членов Комиссии:

– ведущего специалиста-эксперта
отдела контроля закупок для
государственных и муниципальных
нужд Челябинского УФАС России,
специалиста I разряда отдела
контроля закупок для
государственных и муниципальных
нужд Челябинского УФАС России,

на основании решения Челябинского УФАС России от 19.09.2016, вынесенного по итогам рассмотрения жалобы ООО «ЗлатГазСтрой» на действия заказчика при проведении электронного аукциона № 0169300043216000198 на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: Строительство объектов инженерного обеспечения района малоэтажной застройки (I и II очереди, II этап) Сети газоснабжения (далее – аукцион) в целях устранения нарушений

законодательства о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Муниципальному казенному учреждению «Управление капитального строительства» с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система) предписания при направлении проекта контракта победителю аукциона (единственному участнику закупки) сформировать проект контракта с учетом решения № 673-ж/2016 от 19.09.2016, в том числе исключить из пункта 8.9 проекта контракта обязанность подрядчика предоставлять новое обеспечение исполнения контракта на стадии исполнения контракта в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе.

2. ЗАО «Сбербанк-АСТ» с 22.09.2016 обеспечить Муниципальному казенному учреждению «Управление капитального строительства» возможность исполнения пункта 1 настоящего предписания.

3. Муниципальному казенному учреждению «Управление капитального строительства» в срок до 10.10.2016 в адрес Челябинского УФАС России представить надлежащим образом заверенную копию заключенного муниципального контракта со всеми приложениями.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Обжалование предписания Челябинского УФАС России не приостанавливает его действие.