

РЕШЕНИЕ

по делу №04-30/82-2016

25.07.2016г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с участием представителя Министерства дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области, без участия представителя заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения документации электронного аукциона «Выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги "Герба - Омсукчан" км20-км46 (2 этап км33-км41) в Магаданской области» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный ч.4 ст.105 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на нарушения заказчиком при составлении аукционной документации требований Закона о контрактной системе.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, 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 поставщика (подрядчика, исполнителя), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 24.06.2016г. уполномоченным органом – Министерством экономического развития, инвестиционной политики и инноваций Магаданской области в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги "Герба - Омсукчан" км20-км46 (2 этап км33-км41) в Магаданской области» (реестровый номер <...>). Начальная (максимальная) цена контракта 546 794 390,00 рублей.

В извещение 01.07.2016 внесено изменение, в связи с чем, дата и время окончания подачи заявок – 18.07.2016г. 17:45; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок – 19.07.2016г.

2. В соответствии с частью 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.

Заказчиком в пункте 4.3 проекта контракта Аукционной документации установлено: В соответствии с постановлением Правительства Магаданской области от 04 февраля 2016 г. № 34-пп пункт 13, Заказчик производит авансирование Подрядчику части стоимости Контракта в размере 30 % суммы лимита бюджетных обязательств текущего финансового года, в пределах средств, полученных из федерального бюджета, и средств бюджета Магаданской области. Бюджетные обязательства по контракту на 2016 и 2017 год будут прописаны в пункте 3.1. Контракта при его заключении исходя из цены Контракта, определенной в результате торгов по данному аукциону. Аванс выплачивается в размере 30% суммы лимита бюджетных обязательств текущего финансового года. Таким образом, заказчиком в проекте контракта установлен конкретный размер аванса. Положения проекта контракта не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

Таким образом, Комиссия Магаданского УФАС России не усматривает в действиях заказчика нарушений в части неустановлении Заказчиком в проекте контракта размера аванса. Следовательно, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно ч.13 ст. 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 соответствии с п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию:

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.

Условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги является одним из существенных условий контракта. В тоже время, согласно представленным материалам, в Главе 4 «Заказ на выполнение работ», информационной карте аукционной документации установлено, что обязательным условием оплаты: без предоплаты, что противоречит пункту 4.3 проекта контракта. При этом, в п.4.3 проекта контракта подробно прописан порядок авансирования.

Таким образом, заказчиком, уполномоченным органом допущено нарушение ч.13 ст. 34, п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

4. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку

товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно части 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) индивидуальный предприниматель или юридическое лицо вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам (далее - свидетельство СРО). В соответствии с частью 2 статьи 52 ГрК РФ виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к таким видам работ. Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

В соответствии с частью 3.1 статьи 52 ГрК РФ в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства включены в указанный в части 4 статьи 55.8 ГрК РФ перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства. Пунктом 10 части 1 статьи 1 ГрК РФ установлено, что под объектом капитального строительства понимается здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено (далее - объекты незавершенного строительства), за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек. Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства утвержден Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624.

Следовательно, условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, устанавливаемым в документации о торгах в соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, должно являться обязательное наличие у участника закупки исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства.

Заказчиком в Аукционной документации в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено требование к участникам закупки – наличие действующего свидетельства СРО о допуске на виды работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства: 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора с юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) с указанием следующего вида работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта объекта капитального строительства: 33.2.1. Автомобильные дороги и объекты инфраструктуры автомобильного транспорта.

Таким образом, нарушений в действиях Заказчика при установлении требований к наличию у участника свидетельства о допуске к работам по организации строительства, Комиссия Магаданского УФАС России не выявила.

5. В соответствии с частью 23 статьи 34 Закона о контрактной системе, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер, установленный Правительством Российской Федерации, в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта. В силу ч. 24 ст.34 Закона о контрактной системе указанная в ч.23 настоящей статьи информация предоставляется заказчику поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в течение десяти дней с момента заключения им договора с соисполнителем, субподрядчиком. При этом в контракте должна быть предусмотрена ответственность за непредоставление указанной информации путем взыскания с поставщика (подрядчика, исполнителя) пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены договора, заключенного поставщиком (подрядчиком, исполнителем) с соисполнителем, субподрядчиком в соответствии с настоящей частью. Пеня подлежит начислению за каждый день просрочки исполнения такого обязательства.

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.09.2013 г. №775 «Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги, при превышении которой в контракте устанавливается обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять заказчику дополнительную информацию», при осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд такая обязанность возникает у Заказчика в случае начальной (максимальной) цены контракта 100 млн. рублей.

Заказчиком в пункте 7.1.32 Контракта установлено, что Подрядчик при исполнении настоящего Контракта, в случае привлечения субподрядных организаций и заключения с ними договора или договоров, цена которого или общая цена которых составляет более чем 10% цены Контракта, обязан предоставлять информацию обо всех Субподрядчиках, заключивших договор или договоры с Подрядчиком.

В этом случае Подрядчик в течение 3 (трех) рабочих дней с момента заключения договора (договоров) субподряда извещает Заказчика о привлечении субподрядной организации. В извещении Подрядчик указывает: наименование, реквизиты ИНН/КПП/ОГРН субподрядной организации, свидетельства СРО, лицензии, сертификаты, либо иные документы, подтверждающие их право на выполнение работ данного вида.

Вместе с тем, проектом контракта не установлена ответственность за непредоставление указанной информации путем взыскания с поставщика (подрядчика, исполнителя) пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены договора, заключенного поставщиком (подрядчиком,

исполнителем) с соисполнителем, субподрядчиком в соответствии с указанными требованиями.

Таким образом, Заказчиком исполнено требование ч. 24 ст.34 Закона о контрактной системе.

6. На основании части 4 статьи 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.

Согласно части 6 указанной статьи 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).

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, возникающих из государственного контракта, исполнение указанным должником возникших обязательств регламентируется гражданским законодательством (с учетом ограничений, установленных бюджетным законодательством Российской Федерации) и контрактом.

Согласно положениям статьи 41 Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее - Бюджетный кодекс) средства от применения мер гражданско-правовой ответственности относятся к неналоговым доходам бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

При этом платежи, являющиеся источниками формирования доходов бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, согласно нормам [статьи 40](#) Бюджетного кодекса, зачисляются на счета органов Федерального казначейства для их распределения этими органами в соответствии с установленными нормативами между бюджетами бюджетной системы Российской Федерации.

Учитывая вышеуказанные нормы, условиями государственного контракта может быть предусмотрено на основании статьи 313 Гражданского кодекса, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) по указанному контракту своих обязательств по уплате неустойки государственный заказчик начисляет на основании требования об уплате неустойки задолженность поставщика (подрядчика, исполнителя) и осуществляет ее оплату за поставщика (подрядчика, исполнителя) из средств, подлежащих выплате поставщику (подрядчику, исполнителю) в связи с приемкой поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги.

Государственным заказчиком - получателем бюджетных средств на основании акта о приемке товаров, работ, услуг, содержащего сведения об исполнении обязательства поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и требования об уплате неустойки, а также положений контракта, предусматривающих оплату заказчиком неустойки за поставщика, осуществляется принятие к учету

обязательства перед поставщиком (подрядчиком, исполнителем) по оплате произведенной поставки (выполненных работ, оказанных услуг) и по уплате в доход бюджета неустойки за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств по контракту.

Оплата государственного (муниципального) контракта осуществляется путем выплаты поставщику (подрядчику, исполнителю) государственного (муниципального) контракта суммы, уменьшенной на сумму неустойки (пеней, штрафов), которая перечисляется в установленном порядке в доход соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации на основании платежного документа с указанием ИНН, КПП и наименования поставщика (подрядчика, исполнителя), за которого осуществляется перечисление неустойки (пеней, штрафов) в соответствии с условиями государственного (муниципального) контракта.

Таким образом, Комиссия Магаданского УФАС считает, что пункт 4.7. Контракта, согласно которому Заказчик удерживает из сумм, причитающихся оплате Подрядчику за оказанные услуги по Контракту, неустойку, предусмотренную пунктом 10.2. Контракта, в случае если требование о выплате такой неустойки предъявлялось Подрядчику и не было им исполнено в установленный срок, не противоречит требованиям действующего законодательства. Следовательно, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

7. В силу п.4 ст.3 Закона о контрактной системе участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Согласно п.2 Главы 2. «Инструкция участникам электронного аукциона» аукционной документации уполномоченным органом установлено следующее: *«В настоящем аукционе может принять участие любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, получившие аккредитацию на электронной площадке, на которой проводится настоящий аукцион, а так же при наличии на счете участника закупки, открытом для проведения операций по обеспечению участия в электронных аукционах, денежных средств, в отношении которых не осуществлено блокирование операций по счету в соответствии с частью 18 статьи 44 Федерального закона, в размере не менее чем размер обеспечения заявки на участие в электронном аукционе, предусмотренном документацией об электронном аукционе».*

Таким образом, уполномоченным органом допущено нарушение п.4 ст.3 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, пп.3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

- 1.Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения документации электронного аукциона «Выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги "Герба - Омсукчан" км20-км46 (2 этап км33-км41) в Магаданской области» (реестровый номер <...>) обоснованной в части.
2. Признать в действиях заказчика нарушения ч.13, 24 ст.34, п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.
3. Признать в действиях уполномоченного органа нарушения п.4 ст.3, ч.13, 24 ст.34, п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.
- 4.Выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 60

25.07.2016г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на основании решения Комиссии Магаданского УФАС России от 25.07.2016г. №04-30/82-2016, вынесенного по результатам рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения документации электронного аукциона «Выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги "Герба - Омсукчан" км20-км46 (2 этап км33-км41) в Магаданской области» (реестровый номер <...>), в соответствии со статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Приказом ФАС России от 11.02.2014г. №75/14 «Об осуществлении ФАС и территориальными органами ФАС полномочий по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», 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» (далее – Административный регламент)

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

- 1.** Аукционной комиссии отменить протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 1-1510ЭА-16 от 19.07.2016г., протокол рассмотрения заявки единственного участника аукциона № 2-1510ЭА-16 от 22.07.2016г.
- 2.** Оператору электронной площадки вернуть участникам закупки поданные заявки на участие в Аукционе с уведомлением о возможности подачи заявок повторно после внесения заказчиком изменений в аукционную документацию.
- 3.** Заказчику, уполномоченному органу устранить нарушение п.4 ст.3, ч.13, 24 ст.34, п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе путем внесения изменений в аукционную документацию в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 25.07.2016г. по делу № 04-30/82-2016.
- 4.** Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения настоящего предписания
- 5.** Заказчику, уполномоченному органу, Аукционной комиссии, Оператору электронной площадки осуществить дальнейшее проведение процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 25.07.2016г. по делу № 04-30/82-2016.
- 6.** Пункты 1-3 настоящего предписания должны быть исполнены в срок не позднее 10.08.2016г.
- 7.** Представить в Магаданское УФАС России в срок не позднее 11.08.2016г. письменное подтверждение исполнения настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Примечание: невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.