

РЕШЕНИЕ

по делу № ЖС-123/2016 и внеплановой проверки

05.08.2016

г. Благовещенск

(в полном объеме изготовлено 10.08.2016)

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее - Амурское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе: <...>, в присутствии представителей:

от уполномоченного органа: <...>, действующей на основании прав по должности; <...>, действующей на основании доверенности № 05/548 от 31.05.2016;

от государственного заказчика: <...>, действующего на основании доверенности № 2566 от 05.08.2016; <...>, действующей на основании доверенности № 30 от 12.01.2016;

(представителям сторон по делу разъяснены права, порядок рассмотрения дела, сообщено о ведении аудиозаписи заседания Комиссии Амурского УФАС России),

от заявителя жалобы представитель не явился. Лицо о месте и времени рассмотрения дела уведомлено надлежащим образом.

рассмотрела поступившую 29 июля 2016 года в Амурское УФАС России от ООО "СТРОЙИНВЕСТ" жалобу на положения аукционной документации при осуществлении уполномоченным органом - управлением государственного заказа Амурской области и государственным заказчиком - ГКУ Амурской области "Амурупрадор" закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги "Введеновка-Февральск-Экимчан", км 21+880 - км 46+200 (3 этап), объявленной извещением № 0123200000316001859 от 14.07.2016 на электронной площадке ООО "РТС-тендер" www.rts-tender.ru, выразившиеся, по мнению заявителя, в нарушении положений 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), а именно: неправомерном установлении дополнительных требований, ограничивающих количество участников торгов.

Из жалобы заявителя следует, что уполномоченным органом и заказчиком неправомерно, в нарушение требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в проекте контракта установлены условия, что

- оплата выполненных работ будет производиться заказчиком в течение 90 (девяносто) календарных дней после подписания сторонами акта(ов) о приёмке выполненных работ (форма № КС-2) и справки(ок) о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), что не позволяет принять участие в закупке большему количеству участников, допускает чрезмерную свободу усмотрения для заказчика при исполнении обязательств по оплате выполненных работ;

- за счет своих средств подрядчик должен осуществить страхование строительных

рисков, рисков случайной гибели или случайного повреждения объекта реконструкции, материалов, оборудования и другого имущества, используемого при реконструкции, ответственность за причинение вреда третьим лицам при проведении реконструкции. Так как по мнению заявителя жалобы предметом контракта являются не страховые услуги, а строительно-монтажные работы;

- в случае неоплаты неустойки (пени, штрафов) генеральным подрядчиком в пятидневный срок со дня получения требования, государственный заказчик удерживает из суммы оплаты за выполненные работы сумму неоплаченной по требованию Государственного заказчика неустойки (пени, штрафов)», что нарушает права генподрядчика. Считает возможность удержания заказчиком штрафа в одностороннем порядке неправомерным.

Представители уполномоченного органа и государственного заказчика с доводами заявителя жалобы не согласились. Представили письменные возражения. Указанные возражения приобщены к материалам дела.

Считают, что установленные условия не ограничивает число участников закупки и не является нарушением требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

Просят признать жалобу необоснованной.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев жалобу, заслушав доводы сторон, исследовав материалы дела, проведя в соответствии с частями 3, 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку закупки, установила следующее.

14.07.2016 уполномоченным органом - управлением государственного заказа Амурской области на электронной площадке ООО "РТС-тендер" www.rts-tender.ru опубликовано извещение № 0123200000316001859 и аукционная документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги "Введеновка-Февральск-Экимчан", км 21+880 - км 46+200 (3 этап).

Соответствующая информация также размещена на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в сумме 658 425 695 рублей. Дата и время окончания подачи заявок 01.08.2016 в 09:00. Дата и время проведения аукциона в электронной форме 08.08.2016 в 09:05.

Согласно протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 04.08.2016 на участие в торгах подана одна заявка.

На основании части 16 статьи 66 Закона о контрактной системе в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в электронном аукционе подана только одна заявка, электронный аукцион признан несостоявшимся.

Частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Пунктом 3.6 проекта контракта установлено, что оплата выполненных работ производится Государственным заказчиком в безналичной форме в течение 90 (девяносто) календарных дней после подписания Сторонами акта(ов) о приёмке выполненных работ (форма № КС-2) и справки(ок) о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) по реквизитам, указанным в разделе 20 Контракта.

Пунктом 8.1 проекта контракта определена промежуточная приемка результатов работ согласно которого подрядчик до 20 числа текущего месяца осуществляет сдачу выполненных работ за расчетный месяц (расчетным месяцем является период с 21 числа предыдущего месяца по 20 число текущего месяца). По обоюдному согласию сторон периодичность приемки выполненных работ может изменяться.

Представитель государственного заказчика, назначенный в соответствии с п. 6.1.6 Контракта, осуществляет приемку предъявленных Генеральным подрядчиком выполненных работ с оформлением актов скрытых работ и освидетельствования ответственных конструкций (Приложение № 10 к настоящему Контракту). Приемка выполненных работ осуществляется в соответствии с действующими СП 78.13330.2012, ВСН 19-89 с представлением формы КС-6а, акта о приемке выполненных работ (форма КС-2), подготовленного на основании расчета стоимости реконструкции Объекта, справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), подписанных руководителем генерального подрядчика, либо представителем, уполномоченным на подписание на основании доверенности.

Приемка выполненных работ и оформление результатов приемки осуществляется в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня получения акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3).

Таким образом, уполномоченным органом соблюдены требования части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Требования к гарантийному сроку товара, работы, услуги и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара, устанавливаются заказчиком при необходимости. В случае определения поставщика машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к гарантийному сроку товара и (или) объему предоставления гарантий его качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в течение гарантийного срока, а также к осуществлению монтажа и наладки товара, если это предусмотрено технической документацией на товар. В случае определения поставщика новых машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к предоставлению гарантии производителя и (или) поставщика данного товара и к сроку действия такой гарантии. Предоставление такой гарантии осуществляется вместе с данным товаром (ч. 4 ст. 33 Закона о контрактной системе).

Согласно пункта 7.1.41 проекта контракта генеральный подрядчик обязан за счет своих средств осуществить страхование строительных рисков, рисков случайной гибели или случайного повреждения Объекта реконструкции, материалов, оборудования и другого имущества, используемого при реконструкции, ответственность за причинение вреда третьим лицам при проведении реконструкции. Страхование не освобождает Генерального подрядчика от обязанности принять необходимые меры для предотвращения наступления страхового случая.

Учитывая, что данное условие является частью исполнения контракта, а не требованием к участникам закупки нарушений законодательства Российской Федерации в данной части Комиссией Амурского УФАС России не усматривается.

При этом документов и сведений, подтверждающих невозможность принятия участия в торгах в связи с наличием данного условия в проекте контракта заявителем жалобы в материалы дела не представлено.

Согласно 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.

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) (ч. 6 ст. 34 Закона о контрактной системе).

Согласно пункта 10.5 проекта контракта в случае неоплаты неустойки (пени, штрафов) генеральным подрядчиком в пятидневный срок со дня получения требования, государственный заказчик удерживает из суммы оплаты за выполненные работы сумму неоплаченной по требованию Государственного заказчика неустойки (пени, штрафов).

Также проектом контракта (п. 3.10) установлено, что в случае имеющихся неоплаченных неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с разделом 10 контракта, государственный заказчик удерживает сумму неустойки (штрафа, пени) из суммы, подлежащей оплате за выполненные работы. Оплата по контракту в указанном случае осуществляется на основании представляемого генеральным подрядчиком для оплаты комплекта документов, указанных в п. 3.5. Контракта, при этом в акте о приёмке выполненных работ (форма № КС-2) указываются: сумма, подлежащая оплате в соответствии с условиями заключенного Контракта; размер неустойки (штрафа, пени), подлежащий удержанию; основания применения и порядок расчета неустойки (штрафа, пени); итоговая сумма, подлежащая оплате генеральному подрядчику по контракту.

Таким образом, для производства удержания сторонами подписывается акт о приемке выполненных работ (форма № КС-2), в котором указываются данные, определенные п. 3.10 контракта:

сумма, подлежащая оплате в соответствии с условиями заключенного контракта;

размер неустойки (штрафа, пени), подлежащий удержанию;

основания применения и порядок расчета неустойки (штрафа, пени);

итоговая сумма, подлежащая оплате Генеральному подрядчику по контракту.

В связи с чем, удержание неустойки из суммы оплаты за выполненные работы не производится государственным заказчиком в одностороннем порядке. Такое удержание производится при подписании обеими сторонами акта по форме № КС-2 с указанием размере неустойки, то есть при согласии генерального подрядчика.

Рассмотрев жалобу, проведя внеплановую проверку закупки, руководствуясь п. 1 ч. 3, ч. 15 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", Приказом ФАС России от 19.11.2014 N 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", Комиссия Амурского УФАС России приняла

РЕШЕНИЕ:

Признать жалобу ООО "СТРОЙИНВЕСТ" необоснованной.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

