

РЕШЕНИЕ

по делу № 15-06/03-119

01 апреля 2015 года

г. Волгоград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управление) по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в составе:

с участием:

рассмотрев материалы дела № 15-06/03-119, возбужденного по жалобе ООО «ГазСтройМонтаж» на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме «выполнение работ по реконструкции тротуаров в парке им. В.И. Ленина на территории Преображенского сельского поселения Киквидзенского муниципального района Волгоградской области» (номер извещения **0129300021215000008**),

УСТАНОВИЛА:

В Управление 27.03.2015 года (вх. № 2192) поступила жалоба ООО «ГазСтройМонтаж» (далее – Заявитель) на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме «выполнение работ по реконструкции тротуаров в парке им. В.И. Ленина на территории Преображенского сельского поселения Киквидзенского муниципального района Волгоградской области» (номер извещения 0129300021215000008).

Согласно доводам жалобы Заявителя, положения документации об аукционе в электронной форме нарушают требования Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

При рассмотрении жалобы представители Заказчика возражали против заявленных требований, в удовлетворении жалобы просили отказать.

Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами, Комиссия Управления пришла к следующим выводам по существу доводов жалобы.

Согласно ч. 1 и ч. 2 ст. 24 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), Заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные [способы](#) определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). 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.

Главой 3 параграфом 2 Закона о контрактной системе установлены требования и порядок проведения закупок путем аукциона в электронной форме (электронный аукцион).

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 (ч. 1 ст. 59 Закона о контрактной системе).

Комиссией установлено, что 20 марта 2015 года Заказчиком – Администрацией Преображенского сельского поселения Киквидзенского муниципального района Волгоградской области, публично объявлено о проведении аукциона в электронной форме «выполнение работ по реконструкции тротуаров в парке им. В.И. Ленина на территории Преображенского сельского поселения Киквидзенского муниципального района Волгоградской области» (номер извещения 0129300021215000008), начальная (максимальная) цена контракта – 2 572 749,00 рублей, посредством размещения извещения о проведении указанного аукциона в электронной форме на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт).

1. Согласно ч. 14 ст. 44 Закона о контрактной системе, размер обеспечения заявки должен составлять от одной второй процента до пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта или, если при проведении аукционов начальная (максимальная) цена контракта не превышает три миллиона рублей, один процент начальной (максимальной) цены контракта.

Начальная (максимальная) цена контракта рассматриваемого аукциона в электронной форме составляет 2 572 749,00 рублей.

Однако, в п. 22 Главы II. «Информационная карта электронного аукциона» документации об аукционе в электронной форме установлено, что размер

обеспечения заявки на участие в электронном аукционе – 5% от начальной максимальной цены контракта – 128637,45 (сто двадцать восемь тысяч шестьсот тридцать семь) рублей 45 копеек.

Таким образом, в нарушении ч. 14 ст. 44 Закона о контрактной системе, Заказчиком неправомерно определен размер обеспечения заявки на участие в электронном аукционе в рассматриваемой документации об аукционе в электронной форме.

Следовательно, в рассматриваемой части, жалоба ООО «ГазСтройМонтаж» является обоснованной.

2. Заявитель в жалобе указывает на то, что документация об аукционе в электронной форме не содержит перечень документов, которые должны быть представлены участником закупки для подтверждения соответствия требованиям п. 1 ч. 1 ст. 31 и ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Данный довод Комиссия Управления считает необоснованным по следующим основаниям.

В п. 10 Главы II. «Информационная карта электронного аукциона» документации об аукционе в электронной форме установлены требования к участникам закупки, установленные в соответствии с действующим законодательством РФ, а именно:

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

2) 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;

3) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

4) 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;

5) 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;

6) 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.

7) отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков 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.

Указанные требования установлены в соответствии с ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

В п. 15 Главы II. «Информационная карта электронного аукциона» документации об аукционе в электронной форме установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и сведения:

- наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона;

- документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ;

- решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия данного решения в случае, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой.

Таким образом, в рассматриваемой документации об аукционе в электронной форме документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31, предоставляются при наличии таких требований. В данном случае Заказчиком не установлены требования о соответствии участников закупки требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе, а перечислены единые требования к участникам закупки в соответствии с ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, что не противоречит нормам Закона о контрактной системе. Следовательно, предоставление документов, подтверждающих указанное выше соответствие в рассматриваемом случае не требуется.

3. В жалобе Заявитель ссылается на нарушение Заказчиком ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе в части отсутствия в проекте контракта условий об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Комиссия Управления пришла к выводу о том, что рассматриваемый довод жалобы является необоснованным по следующим основаниям.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о контрактной системе, законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона.

В части 1 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлено, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. Изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке.

Таким образом, Заказчиком в проекте контракта правомерно указано условие цене контракта и порядке расчетов, так как данное условие является общим требованием. В случае наличия исключений, предусмотренных ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе, данное обстоятельство может быть учтено Заказчиком на стадии заключения контракта в порядке, предусмотренном статьей 70 Закона о контрактной системе.

4. Согласно ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе, 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Из указанной нормы следует, что противоречия в указании соответствующих сведений в составных частях аукционной документации, либо их двусмысленное толкование не допускаются.

В п. 3 Главы II. «Информационная карта электронного аукциона» документации об аукционе в электронной форме, в числе прочего, установлены сроки выполнения работ, а именно:

- первый этап выполнения работ с момента заключения контракта до «01» мая 2015 года (Центральная аллея. Рисунок №1);
- второй этап выполнения работ с момента заключения контракта до «01» июня 2015 года (Фонтан и дорожки. Рисунок №1).

В п. 1.2. проекта контракта, являющего неотъемлемой частью документации об аукционе в электронной форме, также установлено, что работы осуществляются в два этапа:

- первый этап выполнения работ с момента заключения контракта до «01» мая 2015 года (Центральная аллея. Рисунок №1);
- второй этап выполнения работ с момента заключения контракта до «01» июня 2015 года. (Фонтан и дорожки . Рисунок №1).

Подрядчик имеет право выполнить Работы досрочно. Работы осуществляются в соответствии с календарным планом-графиком выполнения работ (Приложение №2.)

Однако, в Приложении № 2 к контракту «План-график выполнения работ по реконструкции тротуаров в парке им. Ленина на территории Преображенского сельского поселения Киквидзенского муниципального района Волгоградской области» отсутствуют какие-либо сроки выполнения работ, соответствующие срокам, установленным в информационной картой и проекте контракта документации об аукционе в электронной форме.

Следовательно, в нарушение требований ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе положения аукционной документации в их совокупности, содержат двусмысленные и противоречивые сведения и не позволяют обеспечить адекватное восприятие

существа закупки, в том числе должным образом информировать участников закупки о сроках выполнения работ.

На основании изложенного, Комиссией Управления установлено, что Заказчиком нарушены требования ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Таким образом, жалоба ООО «ГазСтройМонтаж» в рассматриваемой части является обоснованной.

5. Заявитель в жалобе указывает на то обстоятельство, что Заказчиком в п. 5.2. проекта контракта установлены условия, не соответствующие требованиям Закона о контрактной системе.

Комиссия Управления установила, что данный довод жалобы является необоснованным ввиду следующего.

В п. 5.2. проекта контракта установлено, что неустойка по Контракту выплачивается на основании обоснованного письменного требования Стороны.

Частью 6 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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).

Согласно ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе, 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).

Таким образом, Законом о контрактной системе не конкретизируется форма требования поставщика об уплате неустоек, следовательно, установленное в п. 5.2. проекта контракта условие не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

На основании всего вышеизложенного, Комиссия Управления пришла к выводу о том, что жалоба ООО «ГазСтройМонтаж» является частично обоснованной.

По результатам проведения внеплановой проверки в соответствии с ч. 15 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссией Управления установлено следующее.

1. 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 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.

Комиссией Управления установлено, что в нарушение требований ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе, в проекте контракта отсутствуют условия (сведения) о сроках оформления результатов приемки выполненных работ.

2. В п. 5.4.2. проекта контракта установлено, что пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается Контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных Подрядчиком.

Согласно ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе, пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В рассматриваемом случае, Заказчиком в проекте контракта не установлено, что пеня просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, определяется в порядке и по формуле, установленной Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063 "Об утверждении Правил 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", также отсутствует ссылка на указанное постановление.

Таким образом, Заказчиком нарушены требования ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе.

По результатам проведения внеплановой проверки процедуры осуществления закупки иных нарушений законодательства о контрактной системе не выявлено.

В целях устранения выявленных в действиях Заказчика нарушений законодательства о контрактной системе, Комиссия считает необходимым выдать Заказчику предписание об устранении нарушения законодательства РФ о контрактной системе путем аннулирования (отмены) рассматриваемой закупки.

На основании изложенного, руководствуясь главой 6 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ГазСтройМонтаж» на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме «выполнение работ по реконструкции тротуаров в парке им. В.И. Ленина на территории Преображенского сельского поселения Киквидзенского муниципального района Волгоградской области» (номер извещения **0129300021215000008**) частично обоснованной.

2. Признать Заказчика – Администрацию Преображенского сельского поселения Киквидзенского муниципального района Волгоградской области - нарушившим ч. 14 ст. 44, ч. 1 ст. 31, ч. 13 ст. 34, ч. 7 ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушения законодательства РФ о контрактной системе.

Решение Комиссии может быть обжаловано в Арбитражный Суд Волгоградской области в течение трех месяцев со дня его принятия.