

РЕШЕНИЕ
о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью
«Стройкомтекс» в Реестр недобросовестных поставщиков
№ 07-04/2010-005

Дата принятия решения 25 марта 2010 года
Дата изготовления решения 26 марта 2010 года

город Иваново

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: председателя Комиссии Т.А. Михеевой, заместителя руководителя управления; членов Комиссии: А.А. Семенова, начальника отдела государственного заказа и рекламы; А.А. Бакина, главного специалиста-эксперта отдела государственного заказа и рекламы,

при участии <...> Управления благоустройства администрации города Иваново <...>; <...>, <...> Управления муниципального заказа администрации города Иваново <...>; представителя общества с ограниченной ответственностью «Стройкомтекс» <...>.

у с т а н о в и л а:

16 марта 2010 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступило обращение Управления благоустройства администрации города Иваново (далее – заказчик) от 16 марта 2010 года № 01-18-176, в котором содержались сведения об отказе ООО «Стройкомтекс» (далее – Общество), победившего в открытом аукционе на право заключения муниципального контракта «Содержание, текущий ремонт светофорных объектов, находящихся в ведении администрации города Иваново» (далее – размещение муниципального заказа), от заключения муниципального контракта.

Ивановским УФАС России, на основании части 8 статьи 19 **З а к о н а о р а** части 12 Постановления Правительства РФ от 15.05.2007 года № 292 «Об утверждении Положения о ведении реестра недобросовестных поставщиков и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков» (далее – Постановление), было решено провести проверку факта уклонения ООО «Стройкомтекс» от заключения муниципального контракта.

Рассмотрев на заседании Комиссии Ивановского УФАС России представленные заказчиком, Управлением муниципального заказа администрации города Иваново (далее – уполномоченный орган) и ООО «Стройкомтекс» документы, заслушав представителей лиц, участвующих в заседании комиссии, было установлено следующее.

29 января 2010 года на официальном сайте администрации города Иваново (www.ivgoradm.ru) в сети «Интернет» (далее – Сайт) было размещено, а в официальном печатном издании в газете «Рабочий Край» № 15 опубликовано извещение о проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта по содержанию и текущему ремонту светофорных объектов, входящих в ведении администрации города Иваново», а также соответствующая документация об открытом аукционе.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе должна содержать, в том числе сведения, предусмотренные пунктом 4.2. статьи 22 Закона о размещении заказов, то есть о форме, сроках и порядке оплаты товара, работ, услуг.

В соответствии с частью 5 статьи 34 Закона о размещении заказов, к документации об аукционе должен быть приложен проект государственного или муниципального контракта (в случае проведения аукциона по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью документации об аукционе. При этом, согласно части 3 статьи 38

Закона о размещении заказов, государственный или муниципальный контракт **заключается** на условиях, **указанных** в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе, по цене, предложенной победителем аукциона, либо в случае заключения государственного или муниципального контракта с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, по цене, предложенной таким участником.

Во исполнение действующего законодательства Российской Федерации о размещении заказов, в пункте 1.5.2 «Информационной карты аукциона» и в проекте муниципального контракта, были установлены требования к форме, сроку и порядку оплаты за выполненные победителем аукциона объемы ремонтных работ, являющихся предметом контракта: «Оплата производится в форме безналичного расчета путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика. Заказчик производит оплату работ на основании принятых объемов работ, после предъявления Подрядчиком платежных документов (акт о приемке выполненных работ – форма № КС – 2, счет – фактур) по мере поступления финансовых средств из бюджета».

При этом в пункте 7.1.1 «Информационной карты аукциона» было указано, что цена контракта формируется с учетом стоимости работ, материалов, необходимых для их выполнения и приобретаемых подрядчиком, транспортных затрат, накладных расходов, **налогов с учетом НДС**, сборов и других затрат, понесенных подрядчиком при выполнении работ.

Кроме этого, в проекте муниципального контракта параграф 5 пункта 5.1. «Права и обязанности сторон» был изложен в следующей редакции: заказчик обязан оплатить подрядчику фактически выполненный объем работ согласно актам о приемке выполненных работ в пределах цены настоящего контракта, а пункт 6.3. «Ответственность сторон» в следующей редакции: Подрядчик за ненадлежащее исполнение своих обязательств по настоящему контракту уплачивает Заказчику:

- за некачественное выполнение работ – штраф в размере 10 % от стоимости указанных работ,
- за нарушение установленных Заказчиком сроков устранения обнаруженных им недостатков в выполненной работе – пени в размере 0,5 % от цены контракта за каждый день просрочки.

В размещении указанного муниципального заказа изъявили желание принять участие три юридических лица, в том числе ООО «Стройкомтекс».

02 марта 2010 года состоялось рассмотрение заявок на участие в открытом аукционе, в ходе которого все участники размещения заказа, подавшие аукционные заявки были допущены до участия в аукционе, что подтверждается протоколом № 5.1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 02.03.2010 года.

02 марта 2010 года состоялся аукцион, в ходе которого был определен победитель размещения муниципального заказа – ООО «Стройкомтекс», что подтверждается протоколом открытого аукциона № 5.2 от 02 марта 2010 года (далее – Протокол).

В соответствии с частью 7 статьи 37 Закона о размещении заказов, при проведении аукциона заказчик, уполномоченный орган в обязательном порядке осуществляют аудиозапись аукциона и **ведут протокол аукциона**, в котором должны содержаться сведения о месте, дате и времени проведения аукциона, об участниках аукциона, о начальной (максимальной) цене контракта (цене лота), последнем и предпоследнем предложениях о цене контракта, наименовании и месте нахождения (для юридического лица), фамилии, об имени, отчестве, о месте жительства (для физического лица) победителя аукциона и участника, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта. Протокол подписывается заказчиком, уполномоченным органом, всеми присутствующими членами аукционной комиссии в день проведения аукциона. Протокол составляется в двух экземплярах, один из которых остается у заказчика, уполномоченного органа. **Заказчик, уполномоченный орган в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола передают победителю аукциона один экземпляр протокола и проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной победителем аукциона, в проект контракта, прилагаемого к документации об аукционе.**

05 марта 2010 года Протокол и проект муниципального контракта были переданы Управлением благоустройства администрации города Иваново ООО «Стройкомтекс», что подтверждается

отметкой Общества «Получено * 05.03.2010 года * Подпись * <...>», проставленной в сопроводительном письме заказчика от 04 марта 2010 года № 01-18-148 (далее – Письмо).

При этом в Письме содержалась просьба Управления благоустройства администрации города Иваново о том, что в случае если в ООО «Стройкомтекс» применяется упрощенная форма налогообложения, то при оформлении муниципального контракта пункт 2.1. раздела 2 «Цена контракта» необходимо добавить словами «НДС не облагается», а в пункте 2.2. слова «в том числе НДС» необходимо исключить и подписанный муниципальный контракт представить заказчику в срок, установленный пунктом 7.1.1. «Информационной картой аукциона», то есть до 15 марта 2010 года.

В соответствии с частью 5 статьи 9 Закона о размещении заказов при заключении и исполнении государственного или муниципального контракта изменение условий контракта, указанных в частях 11 и 12 статьи 9 Закона о размещении заказов, части 12 статьи 25, части 5 статьи 27, части 3 статьи 29, части 1 статьи 31, части 7 статьи 31.4, части 3 статьи 31.5, части 12 статьи 35, части 6 статьи 36, части 13 статьи 37, **части 3 статьи 38**, части 1 статьи 40, части 14 статьи 41, части 22 статьи 41.8, части 11 статьи 41.9, части 15 статьи 41.11, частях 10 и 14 статьи 41.12, части 6 статьи 42, частях 6 и 8 статьи 46, части 8 статьи 47, части 10 статьи 53 и частях 5 и 6 статьи 54 Закона о размещении заказов, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 статьи 9 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 3 статьи 38 Закона о размещении заказов, государственный или муниципальный контракт заключается на **условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе**, по цене, предложенной победителем аукциона, либо в случае заключения государственного или муниципального контракта с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, по цене, предложенной таким участником.

Требование заказчика об исключении из проекта контракта сведений об «НДС» в случае, если ООО «Стройкомтекс» использует упрощенную систему налогообложения, не изменяет условий контракта, в том числе, цену и требования к форме, сроку и порядку оплаты за выполненные победителем аукциона объемы ремонтных работ.

Учитывая изложенное, а также то обстоятельство, что при использовании ООО «Стройкомтекс» упрощенной системы налогообложения фразы про «НДС» не имели бы никакого ни фактического, ни правового смысла, просьба заказчика относительно рассматриваемых обстоятельств не является нарушением законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

До 15 марта 2010 года ООО «Стройкомтекс» в Управление благоустройства администрации города Иваново был представлен проект муниципального контракта, в котором в нарушение части 3 статьи 38 Закона о размещении заказов, были внесены поправки в пункт 5.1. и в пункт 6.3. проекта муниципального контракта, которые изменили условия контракта, изначально установленные заказчиком в аукционной документации.

В параграф 5 пункта 5.1. проекта муниципального контракта было включено условие **о сроках** оплаты фактически выполненных работ, не предусмотренное документацией об аукционе: в течение 20 рабочих дней после предоставления актов выполненных работ.

Пункт 6.3. проекта муниципального контракта был дополнен следующим условием: «За просрочку исполнения финансовых обязательств по данному контракту заказчик уплачивает подрядчику пени за каждый день просрочки в размере одной трехсотой действующей на день уплаты процентной ставки рефинансирования ЦБ РФ».

Таким образом, ООО «Стройкомтекс» представило заказчику проект контракта с измененными условиями, что недопустимо вследствие требований части 3 статьи 38 Закона о размещении заказов. До истечения срока представления подписанного победителем аукциона контракта, предусмотренного документацией об аукционе № 5, то есть до 15 марта 2010 года, ООО «Стройкомтекс» не представило заказчику подписанный муниципальный контракт, составленный и оформленный надлежащим образом.

Доводы представителя ООО «Стройкомтекс» относительно применения статьи 766 ГК РФ в контексте того, что контракт должен в обязательном порядке содержать условие об ответственности заказчика за неисполнение своих обязательств по контракту, в связи с чем заказчик и изменил пункт 6.3 муниципального контракта, Комиссия Ивановского УФАС России считает несостоятельными в силу следующих обстоятельств.

Единственной нормой в Законе о размещении заказов, регламентирующей содержание государственного или муниципального контракта относительно ответственности сторон, является часть 10 статьи 9, согласно которой в государственный контракт и муниципальный контракт включается обязательное условие об **ответственности поставщика** (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом.

В соответствии с частью 1 статьи 766 ГК РФ государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

В соответствии с частью 2 статьи 766 ГК РФ в случае, если государственный или муниципальный контракт заключается по результатам торгов или запроса котировок цен на работы, проводимых в целях размещения заказа на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд, **условия государственного или муниципального контракта определяются в соответствии с объявленными условиями торгов или запроса котировок** цен на работы и предложением подрядчика, признанного победителем торгов или победителем в проведении запроса котировок цен на работы.

Таким образом, анализ вышеуказанных норм позволяет констатировать, что ни Закон о размещении заказов, ни ГК РФ не содержит императивных требований о наличии в содержании государственного или муниципального контракта условий, определяющих ответственность заказчика в случае нарушения им своих обязательств по контракту.

При этом следует отметить, что Закон о размещении заказов устраняет не корректность этой ситуации по отношению к обязательности отражения в контракте ответственности поставщика путем наличия части 9 статьи 9, в соответствии с которой в случае просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, другая сторона вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного государственным или муниципальным контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 38 Закона о размещении заказов в случае, если победитель аукциона или участник аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, в срок, предусмотренный документацией об аукционе, не представил заказчику подписанный контракт, переданный ему в соответствии с частью 7 статьи 37 данного Федерального закона или частью 2 указанной статьи, а также обеспечение исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, победитель аукциона или участник аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, признается уклонившимся от заключения государственного или муниципального контракта.

Учитывая изложенное, 15 марта 2010 года Управлением благоустройства администрации города Иваново был составлен акт о признании победителя аукциона уклонившимся от заключения муниципального контракта, а муниципальный контракт № 5.2 был заключен 17 марта 2010 года с ФГУП ГОССМЭП МВД России, занявшим второе после ООО «Стройкомтекс» место.

Таким образом, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу, что заказчик правомерно

признал ООО «Стройкомтекс» уклонившимся от заключения муниципального контракта и в соответствии с частью 4 статьи 19 Закона о размещении заказов направил соответствующие документы и сведения в Ивановское УФАС России.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьями 17, 19 Закона о размещении заказов Комиссия Ивановского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные Управлением благоустройства администрации города Иваново в отношении ООО «Стройкомтекс» (ИНН № 3702025932; Юридический адрес: 153006, РФ, г. Иваново, ул. 6-я Меланжевая, д. 1), в связи с уклонением от заключения муниципального контракта, включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года.

2. Датой включения сведений в отношении ООО «Стройкомтекс» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные законом.

Председатель Комиссии: _____ Т.А. Михеева

Члены Комиссии: _____ А.А. Семенов
_____ А.А. Бакин