

02 октября 2013 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере размещения заказов (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;  
Заргаров А.М. - специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии;  
Ухов М.А. - специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии;

в отсутствие представителей подателя жалобы ООО «СтройАлгоритм», уведомлено в надлежащей форме; в присутствии «...», рассмотрев жалобу ООО «СтройАлгоритм» на действия заказчика – ГКУ НСО ТУАД при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог и дорожных сооружений общего пользования Новосибирской области: капитальный ремонт а/д «20 км а/д «К-28» – Девкино» в Искитимском районе Новосибирской области. Объем работ – 1,75 км (извещение № 0351200005813000410),

#### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «СтройАлгоритм» с жалобой на действия заказчика – ГКУ НСО ТУАД при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог и дорожных сооружений общего пользования Новосибирской области: капитальный ремонт а/д «20 км а/д «К-28» – Девкино» в Искитимском районе Новосибирской области. Объем работ – 1,75 км.

Суть жалобы сводится к следующему. Заказчик в составе аукционной документации на официальном сайте разместил более 35 файлов в форматах «dwg», «log», «db», с которыми, по мнению подателя жалобы, невозможно ознакомиться.

Также податель жалобы в своей жалобе указывает на то, что заказчик в аукционной документации установил требование к составу и содержанию первой части аукционных заявок о представлении в них только согласия на выполнение работ. По мнению подателя жалобы, при размещении данного заказа заказчику также необходимо было установить требование к составу и содержанию первой части аукционных заявок о представлении в них сведений о характеристиках товаров и материалов, применяемых при выполнении работ.

ООО «СтройАлгоритм» в своей жалобе отмечает, что заказчик в аукционной документации не указал на возможность заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке в случаях, предусмотренных действующим

законодательством, но при этом заказчик включил данное условие в проект контракта. Податель жалобы считает, что заказчик при указании данного условия в проекте контракта, также обязан указать об этом в аукционной документации.

На жалобу от заказчика поступили возражения, в которых указано следующее.

В проекте государственного контракта, являющемся неотъемлемой частью аукционной документации, размещенном на официальном сайте, указано, что работы должны быть выполнены в соответствии с требованиями проектной и рабочей документации, ГОСТ, СНиП, ВСН, СП ТУАД, СТО ТУАД, технических регламентов, принятых в установленном порядке, и другой нормативной документации. Заказчик считает, что необходимость установления требования к составу и содержанию первых частей аукционных заявок о представлении в них сведений относительно товаров и материалов, применяемых при выполнении работ, у него отсутствовала.

Заказчик считает, что условие о возможности заказчика принять решение об одностороннем расторжении контракта, указанное в проекте контракта, является исчерпывающим. Дополнительного указания о данном условии в аукционной документации, по мнению заказчика, не требуется.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч.2 ст.41.7 ФЗ № 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме должна быть доступна для ознакомления на официальном сайте без взимания платы.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что файлы в форматах «dwg», «log», «db» используются для хранения двухмерных (2D) и трёхмерных (3D) проектных данных и метаданных и легко доступны для ознакомления при использовании лицензионных программ автоматизированного проектирования и черчения, доступных на рынке. Следовательно, данный довод жалобы не нашел своего подтверждения.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что поскольку у заказчика отсутствует необходимость определения показателей технических и функциональных характеристик применяемых при выполнении работ товаров и материалов, то заказчик, в соответствии с п.2 ч.4 ст.41.8 ФЗ № 94-ФЗ не обязан в аукционной документации устанавливать требования к составу и содержанию первых частей заявок о представлении в них сведений относительно показателей технических и функциональных характеристик применяемых при выполнении работ товаров и материалов. Таким образом, довод подателя жалобы относительно неправомерного отсутствия в аукционной документации указанного требования, не нашел своего подтверждения.

В соответствии с ч.1 ст.41.6 ФЗ № 94-ФЗ и ч.5 ст.34 ФЗ № 94-ФЗ к аукционной документации должен быть приложен проект контракта. Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что данная норма ФЗ № 94-ФЗ содержит отдельное требование к составу аукционной документации об обязательном приложении к ней проекта контракта, и не содержит требований к содержанию аукционной документации об указании в ней тех или иных обязательных положений.

Вместе с тем, согласно требованию п.13 ч.4 ст.41.6 ФЗ № 94-ФЗ аукционная документация должна содержать сведения о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что данная норма ФЗ № 94-ФЗ содержит отдельное требование к содержанию аукционной документации об указании в ней на возможность заказчика принять решение об одностороннем расторжении контракта, при наличии такой возможности. Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу о том, что в случае наличия у заказчика возможности принять решение об одностороннем расторжении контракта и содержании данного условия в проекте контракта, заказчик, в соответствии с п.13 ч.4 ст.41.6 ФЗ № 94-ФЗ, обязан включить сведения об указанной возможности заказчика в аукционную документацию. Таким образом, данный довод подателя жалобы нашел свое подтверждение.

При проведении на основании ч.5 ст.17 ФЗ №94-ФЗ внеплановой проверки данного заказа было выявлено следующее нарушение законодательства о размещении заказов.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что в п.4.1 проекта контракта указано следующее: «В случае если контракт заключается с лицом – неплательщиком НДС, либо лицом, освобожденным от уплаты НДС, цена контракта уменьшается на размер НДС, связанного с оплатой контракта путем подписания дополнительного соглашения».

В соответствии с письмом ФАС России АЦ/39173 от 06.10.2011г. и ч.4.1 ст.9 ФЗ № 94-ФЗ цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных услуг исполнения контракта, в том числе на сумму налога на добавленную стоимость. Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что позиция ФАС России и положения ФЗ № 94-ФЗ позволяют понижать цену контракта (договора) по соглашению сторон, то есть отказ одной стороны от заключения данного соглашения не должен привести к нарушению условий контракта (договора).

Однако данное условие проекта контракта выражено в императивной форме, отказ от исполнения которого неизбежно приведет к нарушению условий контракта. Заказчик, указав данное условие в проекте контракта, нарушил требования ч.4.1 ст.9 ФЗ № 94-ФЗ, что может привести к ограничению количества участников размещения заказа, ущемлению интересов участников размещения заказа – неплательщиков НДС.

Однако, до окончания срока подачи аукционных заявок на участие в электронном аукционе поступило семь заявок участников размещения, которые, в свою очередь, были допущены к участию в электронном аукционе. В связи с этим, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что выявленные нарушения законодательства о размещении заказов не привели к ограничению количества участников размещения заказа.

Вместе с тем, Комиссия Новосибирского УФАС России считает недопустимым применение императивного условия проекта контракта, устанавливающего обязательство сторон уменьшить цену контракта на размер НДС, связанного с оплатой контракта путем подписания дополнительного соглашения в случае

заключения контракта с лицом – неплательщиком НДС, либо лицом, освобожденным от уплаты НДС. Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России считает необходимым исключить из проекта контракта указанное императивное условие понижении цены контракта в момент заключения контракта с победителем размещения данного заказа.

Руководствуясь ч.6 ст.60, ч.5, ч.9 ст.17 ФЗ № 94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Новосибирского УФАС России

#### РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СтройАлгоритм» на действия заказчика – ГКУ НСО ТУАД при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог и дорожных сооружений общего пользования Новосибирской области: капитальный ремонт а/д «20 км а/д «К-28» – Девкино» в Искитимском районе Новосибирской области. Объем работ – 1,75 км (извещение № 0351200005813000410), частично обоснованной.

Выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

#### ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-293

об устранении нарушения законодательства о размещении заказов

02 октября 2013 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере размещения заказов (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;  
Заргаров А.М. - специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии;  
Ухов М.А. - специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии;

на основании своего решения № 08-01-331 от 02.10.2013г. по жалобе ООО «СтройАлгоритм» на действия заказчика – ГКУ НСО ТУАД при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог и дорожных сооружений общего пользования Новосибирской области: капитальный ремонт а/д «20 км а/д «К-28» – Девкино» в Искитимском районе Новосибирской области. Объем работ – 1,75 км (извещение № 0351200005813000410),

## ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Для устранения нарушений законодательства о размещении заказов заказчику – ГКУ НСО ТУАД необходимо:

Прекратить нарушение требования ч.4.1 ст.9 ФЗ № 94-ФЗ, а именно, в момент заключения контракта с победителем размещения данного заказа исключить из содержания проекта контракта императивное условие о понижении цены контракта, устанавливающее, что в случае если договор заключается с лицом – неплательщиком НДС, либо лицом, освобожденным от уплаты НДС, цена договора уменьшается на размер НДС, связанного с оплатой договора, путем подписания дополнительного соглашения.

Для устранения нарушений законодательства о размещении заказов электронной торговой площадке ООО «РТС - тендер» обеспечить возможность исполнения решения № 08-01-331 от 02.10.2013г. и настоящего предписания.

О принятых мерах в соответствии с требованиями настоящего предписания сообщить до 21.10.2013г. с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ч. 7 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.