РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена

г. Саранск

01.11.2012 г.

Решение в полном объеме изготовлено

06.11.2012 г.

Комиссия Мордовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства и законодательства о размещении заказов в составе: председателя Комиссии – – руководителя Мордовского УФАС России,

Членов Комиссии:

. – и.о. начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

. - специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

- и.о. государственного инспектора отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

. – специалист 1 разряда отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

в присутствии:

– представителя ООО Научно-производственная фирма «Недра» (Доверенность от 26.10.2012 года №033);

. – консультанта-юриста Государственного комитета Республики Мордовия по организации торгов и ценовой политике (Доверенность от 15.05.2012 года б/н);

. – начальника юридического отдела Государственного комитета имущественных и земельных отношений Республики Мордовия (Доверенность от 31.10.2012 года №157),

рассмотрев 1 ноября 2012 года жалобу ООО Научно-производственная фирма «Недра» (далее – Заявитель) на действия Единой комиссии Заказчика - Государственного комитета имущественных и земельных отношений Республики Мордовия и Уполномоченного органа - Государственного комитета Республики Мордовия по организации торгов и ценовой политике (далее – Заказчик), при проведении открытого аукциона в электронной форме №0109200002412002478 на «Выполнение работ по государственной кадастровой оценке земельных участков в составе земель сельскохозяйственного назначения на территории Республики Мордовия для Государственного комитета имущественных и земельных отношений Республики Мордовии» (далее - Аукцион), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 №94 – ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

УСТАНОВИЛА:

В Мордовское УФАС России 26 октября 2012г. поступила жалоба от Заявителя на действия Заказчика.

Заявитель в своей жалобе сообщил, что на стадии заключения государственного контракта с победителем аукциона уполномоченным органом нарушены нормы законодательства, а именно согласно ч.4.1 ст. 41.12 Закона о размещении заказов победителем был направлен протокол разногласий по проекту контракта с указанием положения проекта контракта не соответствующего извещению о проведении Аукциона, документации об Аукционе и заявке на участие в Аукционе. Однако, предложенная победителем редакция п.3.1. проекта контракта, как сообщает Заявитель, уполномоченным органом не согласована. На основании изложенного, Заявитель просит выдать предписание Заказчику об устранении нарушения положения п.4.1. ст.41.12. Закона о размещении заказов и о согласовании уполномоченным органом п.3.1. проекта государственного контракта на проведение работ по государственной кадастровой оценке земельных участков в составе земель сельскохозяйственного назначения на территории Республики Мордовия в редакции, предложенной ООО НПФ «Недра».

Представитель заказчика с доводами заявителя не согласился, указал, что действовал в соответствии с законодательством о размещении заказов. Просит признать жалобу необоснованной. Производство по делу прекратить.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссия Мордовского УФАС России установила следующее.

Извещение и документация о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0109200002412002478 на «Выполнение работ по государственной кадастровой оценке земельных участков в составе земель сельскохозяйственного назначения на территории Республики Мордовия для Государственного комитета имущественных и земельных отношений Республики Мордовии» были размещены на официальном сайте: <http://zakupki.gov.ru> 18 сентября 2012 года, одновременно на сайте [http:// www.roseltorg.ru](http://www.roseltorg.ru).

Начальная (максимальная) цена контракта: 10 621 469,00 рубля.

Место поставки товара: Республика Мордовия, г. Саранск, ул. Советская, д. 26.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 09.10.2012 г., 10:00.

Дата окончания срока рассмотрения заявок: 11.10.2012 года.

Дата проведения аукциона: 15.10.2012 года.

По окончании срока подачи заявок на участие в аукционе поступило 7 (семь) заявок.

Согласно протокола подведения итогов Аукциона от 18 октября 2012г. победителем Аукциона признан участник с порядковым номером 4 (ООО НПФ «Недра»), предложивший наиболее низкую цену контракта 2 449 604,45 руб., и заявка на участие в Аукционе которого соответствует требованиям документации об Аукционе.

1. В соответствии с ч.1 ст.41.12 Закона о размещении заказов, по результатам открытого аукциона в электронной форме контракт заключается с победителем открытого аукциона в электронной форме заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме которого в соответствии со [статьей 41.11](#) настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно [часть 10 статьи 41.12](#) Закона о размещении заказов, контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме, либо в случае заключения контракта с иным участником открытого аукциона в электронной форме по цене, предложенной таким участником открытого аукциона.

Как установлено, Комиссией Мордовского УФАС России, в адрес заявителя был направлен проект государственного контракта на выполнение работ по государственной кадастровой оценке земельных участков в составе земель сельскохозяйственного назначения на территории Республики Мордовия. Согласно п. 3.1. проекта государственного контракта, цена по государственному контракту составляет 2 449 604,45 рублей с учетом НДС.

23.10.2012г. ООО НПФ «Недра» направило комитету протокол разногласий к государственному контракту №3, в котором указало, что в предложенной редакции государственный контракт не может быть подписан, поскольку ООО НПФ «Недра» применяет упрощенную систему налогообложения, то есть не является плательщиком НДС.

В пункте 5 раздела 1 Информационной карты Аукциона начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 10 621 469 рублей. В пункте 8 раздела 1. Информационной карты Аукциона «Порядок формирования цены контракта» указано, что в цену должны быть включены налог на добавленную стоимость и транспортные расходы на доставку.

В связи с этим Заявителю уже до подачи заявки на участие в аукционе было известно обоснование начальной (максимальной) цены контракта и о ее составляющих (включая НДС).

Согласно письму Министерства экономического развития РФ от 29 апреля 2009 г. № Д05-2144, в соответствии с положениями [Закона](#) о размещении заказов при проведении аукциона устанавливается в документации об аукционе начальная (максимальная) цена контракта. При установлении начальной (максимальной) цены заказчик должен учитывать все факторы, влияющие на цену: условия и сроки поставки, риски, связанные с возможностью повышения цены, и иные платежи, связанные с оплатой поставляемых товаров (работ, услуг).

Помимо начальной (максимальной) цены контракта заказчик устанавливает требование к формированию цены контракта, а именно указывает, что в составе заявки участник размещения заказа должен установить цену с учетом или без учета налогов и других обязательных платежей.

В соответствии с [ч.3 ст.38](#) Закона о размещении заказов государственный или муниципальный контракт по результатам аукциона заключается на условиях, указанных в извещении о проведении аукциона и документации об аукционе, по цене, предложенной победителем аукциона.

Таким образом, с учетом положений [Закона](#) о размещении заказов контракт заключается по цене победителя аукциона вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

[Часть 5 статьи 9](#) Закона о размещении заказов устанавливает, что при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных, в том числе, в [части 11 статьи 41.9](#) и [части 10 статьи 41.12](#) этого Закона, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

На основании изложенного, Комиссия Мордовского УФАС России нарушений действующего законодательства о размещении заказов в действиях государственного заказчика - Государственного комитета имущественных и земельных отношений Республики Мордовия и Уполномоченного органа - Государственного комитета Республики Мордовия по организации торгов и ценовой политике по не согласованию предложенной Заявителем редакции проекта государственного контракта, в части изменения цены, не усматривает.

2. Внеплановая проверка размещения вышеназванного заказа указала на следующие нарушения законодательства о размещении заказов.

2.1. [Пунктом 1 статьи 702](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предусмотрено, что по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с [пунктом 9 статьи 9 Закона о размещении заказов](#) в случае просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, другая сторона вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Заказчик освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

При этом на основании [п. 3 ст. 401 ГК РФ](#) под непреодолимой силой понимаются чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства.

Несвоевременное поступление денежных средств из бюджета на указанные в контракте цели не считается обстоятельством непреодолимой силы. Следовательно, если работы (товар) приняты заказчиком без замечаний, но предусмотренный контрактом срок оплаты нарушен, заказчик должен уплатить неустойку независимо от наличия или отсутствия вины.

Наличие недофинансирования учреждения со стороны собственника его имущества не является основанием для освобождения от ответственности в виде уплаты неустойки. [Закон о размещении заказов](#) не содержит для государственного заказчика такого основания для освобождения от уплаты неустойки, как отсутствие его вины.

Таким образом, включение Заказчиком в пункт 17 информационной карты Аукциона, пункт 3.2 проекта контракта условия, что Заказчик

не несет ответственности за несвоевременную оплату выполненных работ, связанных с несвоевременным поступлением денежных средств из республиканского бюджета Республики Мордовия, противоречит Закону о размещении заказов и ГК РФ.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Мордовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО НПФ «Недра» на действия Единой комиссии Заказчика - Государственного комитета имущественных и земельных отношений Республики Мордовия и Уполномоченного органа - Государственного комитета Республики Мордовия по организации торгов и ценовой политике, при проведении открытого аукциона в электронной форме №0109200002412002478 на «Выполнение работ по государственной кадастровой оценке земельных участков в составе земель сельскохозяйственного назначения на территории Республики Мордовия для Государственного комитета имущественных и земельных отношений Республики Мордовии» **признать необоснованной.**

2. По результатам внеплановой проверки выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения Закона о размещении заказов.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства и законодательства о размещении заказов в составе:

Председатель Комиссии:

. – заместитель руководителя - начальник отдела Мордовского УФАС России;

Члены Комиссии:

. – и.о. начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

. – специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

. – и.о. государственного инспектора отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России,

. – специалист 1 разряда отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России,

руководствуясь ч.9 ст.17 Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», на основании решения Мордовского УФАС России от «06» ноября 2012 года № ____ по делу №386 о нарушении Государственным комитетом имущественных и земельных отношений Республики Мордовия ч.9 ст.9 Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Государственному комитету имущественных и земельных отношений Республики Мордовия (далее – Заказчику) при заключении контракта, не учитывать положения пункта 17 информационной карты Аукциона, пункта 3.2. проекта государственного контракта, а именно, условие, что Заказчик не несет ответственности за несвоевременную оплату выполненных работ, связанных с несвоевременным поступлением денежных средств из республиканского бюджета Республики Мордовия.

2. Завершить процедуру размещения заказа в соответствии с требованиями действующего законодательства и с учетом решения Мордовского УФАС России по делу №386.

3. Предписание исполнить в срок до 14 ноября 2012года.

4. Заказчику представить сведения об исполнении предписания в Мордовское УФАС России до 18 ноября 2012 года.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 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.

Председатель Комиссии