

Решение
по делу №06/2127-16
о нарушении законодательства
Российской Федерации о контрактной системе

13.09.2016

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов Комитета конкурентной политики Республики Крым (далее — Уполномоченный орган) Хованского И. В. (по доверенности),

представители муниципального казенного учреждения управления капитального строительства Администрации города Симферополя Республики Крым (далее – Заказчик), общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙИНВЕСТ» (далее – Заявитель) на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев жалобу Заявителя б/н, б/д (вх. №2149/09 от 07.09.2016) на действия Заказчика, Уполномоченного органа при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по объекту: «Водоснабжение северо – восточной части г. Симферополя (мкр. «Красная горка»)»» (номер извещения 0175200000416000483) (далее — Аукцион), в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Административным регламентом 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, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262 (далее – Административный регламент от 19.11.2014 №727/14),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчик не установил в проекте контракта конкретного значения объема привлечения к его исполнению субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

2. Заказчик в проекте контракта документации неправомерно установил условие удержания суммы неустойки в одностороннем порядке за счет суммы уплаты по контракту.

3. Заказчик в извещении о проведении Аукциона не указал информацию о порядке предоставления обеспечения исполнения заявки.

Крымским УФАС России принято уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 08.09.2016 № 06/6119, направленное Заявителю, Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее также – официальный сайт, единая информационная система, ЕИС).

На заседании Комиссии представитель Уполномоченного органа не согласился с доводами жалобы и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик, Уполномоченный орган действовали в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

В результате рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте – 22.08.2016;

- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

- начальная (максимальная) цена контракта – 55 445 121,85 рублей;

- дата и время окончания подачи заявок: 08.09.2016 08:00, дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 13.09.2016, дата проведения Аукциона: 16.09.2016;

- на участие в Аукционе подано 11 заявок, все заявки допущены;

- предложения о цене контракта подавало 11 участников.

1. В жалобе Заявитель указывает на то, что Заказчик не установил в проекте контракта конкретного значения объема привлечения к его исполнению субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

Частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе предусмотрено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 1 статьи 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с требованиями частей 1, 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам проведения аукциона заказчик заключает контракт с победителем аукциона путем внесения в проект контракта цены, предложенной победителем, и информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке участника-победителя, т. е. на стадии заключения контракта не предусмотрена возможность изменения заказчиком других положений проекта контракта, кроме указанных, по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе.

Частью 5 статьи 30 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В силу части 6 статьи 30 Закона о контрактной системе условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 статьи 30 Закона о контрактной системе, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 статьи 30 Закона о контрактной системе, и включается в отчет, указанный в части 4 статьи 30 Закона о контрактной системе. В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В проекте контракта Заказчик указал: «...

5.4.36. Привлечь к исполнению контракта в размере не менее 20% от цены контракта субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Предоставить Заказчику копии договора (договоров), заключенного Исполнителем с субподрядчиками (соисполнителями), или других документов, подтверждающих участие субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций в исполнении контракта, а также копии актов выполненных работ, оказанных услуг или других документов, подтверждающих объемы товаров, работ, услуг, выполненных субъектами малого

предпринимательства, социально ориентированными некоммерческими организациями в качестве субподрядчиков (соисполнителей).

Указанные документы предоставляются Исполнителем в течение 5 рабочих дней с момента их заключения либо подписания.

Непредставление заказчику указанных документов расценивается как неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

...» (цитата проекта контракта).

На заседании Комиссии представитель Уполномоченного органа пояснил: «...В пункте 5.4.36 проекта контракта содержится условие с указанием конкретного обязательного объема субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства -20%. При этом наречие «не менее» означает, что Исполнитель не ограничен в праве привлекать субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства при исполнении муниципального контракта в размере превышающем 20 %...» (цитата письменных возражений).

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о наличии признаков ограничения конкуренции при размещении данной закупки является необоснованным.

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. По мнению Заявителя, Заказчик в проекте контракта документации неправомерно установил условие удержания суммы неустойки в одностороннем порядке за счет суммы уплаты по контракту.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 1 статьи 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении

поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с требованиями частей 1, 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам проведения аукциона заказчик заключает контракт с победителем аукциона путем внесения в проект контракта цены, предложенной победителем, и информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке участника-победителя, т. е. на стадии заключения контракта не предусмотрена возможность изменения заказчиком других положений проекта контракта, кроме указанных, по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе.

Согласно части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 Закона о контрактной системе.

В силу 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.

Частью 6 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, 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).

Заказчиком в проекте контракта предусмотрено: «...

3.6. Оплата по Контракту может быть осуществлена путём выплаты Подрядчику суммы, уменьшенной на сумму начисленной неустойки (пеней, штрафов), предусмотренных статьей 12 настоящего Контракта, при условии перечисления заказчиком в установленном порядке неустойки (штрафа, пеней) в доход бюджета Республики Крым на основании платёжного документа, оформленного получателем бюджетных средств, с указанием Подрядчика, за которого осуществляется перечисление неустойки (пеней, штрафов) в соответствии с условиями Контракта.

...» (цитата проекта контракта).

На заседании Комиссии представитель Уполномоченного органа пояснил: «...В соответствии с письмом Министерства экономического развития Российской Федерации от 15 февраля 2016 года № Д28и-416 «О разъяснениях, связанных с применением Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ» для взыскания неустойки (штрафа, пени) оплату по контракту целесообразно производить за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени) или заказчик

вправе вернуть обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер начисленных штрафов...» (цитата письменных возражений).

Учитывая изложенное выше, Комиссия изучив материалы дела, приходит к выводу что действия Заказчика установившего в проекте контракта условия о удержания суммы неустойки в одностороннем порядке за счет суммы уплаты по контракту, не нарушают требования положения Закона о контрактной системе.

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. В качестве довода жалобы, Заявитель указывает на то, что Заказчик в извещении о проведении Аукциона не указал информацию о порядке предоставления обеспечения исполнения заявки.

Частью 5 статьи 63 Закона о контрактной системе установлено, что извещение о проведении электронного аукциона содержит информацию, указанную в статье 42 Закона о контрактной системе установлено.

В силу пункта 7 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, информация о размере и порядке внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, а также условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с Законом о контрактной системе).

В извещении о проведении Аукциона Заказчика предусмотрено: «...

Обеспечение заявок	
Требуется обеспечение заявок	
Размер обеспечения заявок	277225.61
Порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок	Денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявок, перечисляются на счет оператора электронной площадки.
Платежные реквизиты для перечисления денежных средств при уклонении участника закупки от заключения контракта	"Номер расчётного счёта" 40302810435103000005 "Номер лицевого счёта" 05753205950 "БИК" 043510001

...» (цитата извещения).

Учитывая вышеизложенное, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, пунктом 3.34 Административного регламента от 19.11.2014 №727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя необоснованной.

2. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 08.09.2016 №06/6119.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.