

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 5-05/13-2015

22 января 2016 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Пензенского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Управления) в составе:

- <...>

при участии:

со стороны государственного заказчика – Управления капитального строительства г. Кузнецка:

- <...>

со стороны уполномоченного органа – Администрации города Кузнецка Пензенской области:

- <...>

в отсутствие представителей ООО «Стройинвест» (о времени и месте рассмотрения настоящей жалобы общество уведомлено надлежащем образом);

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» (Летчиков ул., д. 6, к. 14, кв. 15, г. Уфа, Башкортостан, 450010) на положения документации при проведении электронного аукциона «Строительство и ввод в эксплуатацию 49-квартирного жилого дома для граждан, расселяемых из жилых домов, признанных аварийными и подлежащими сносу и для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» (извещение № 0155300017815000301 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru 29.12.2015), проводимого уполномоченным органом – Администрацией города Кузнецка Пензенской области для нужд государственного заказчика – Управления капитального строительства г. Кузнецка, руководствуясь Федеральным законом 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 ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

18 января 2016 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области поступила жалоба ООО «Стройинвест» на положения документации при проведении электронного аукциона «Строительство и ввод в эксплуатацию 49-квартирного жилого дома для граждан, расселяемых из жилых домов, признанных аварийными и подлежащими сносу и для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» (извещение № 0155300017815000301 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru 29.12.2015) (далее – электронный аукцион), проводимого уполномоченным органом – Администрацией города Кузнецка Пензенской области (далее – уполномоченный орган) для нужд государственного заказчика – Управления капитального строительства г. Кузнецка (далее – государственный заказчик).

По мнению Заявителя, заказчиком при проведении электронного аукциона нарушены положения Закона о контрактной системе, а именно:

1. в нарушение части 1 статьи 31 не установлено требование к участникам, предусмотренное пунктом 10 данной статьи «участник закупки не является офшорной компанией»;
2. Заказчик предусмотрел в проекте контракта условие о том, что общая стоимость работ включает НДС в размере 18 %. Заявитель считает, что это не соответствует положениям Налогового кодекса Российской Федерации и ограничивает число участников;
3. необоснованно установлено оформление разрешения на строительство, как обязанность подрядчика, что противоречит части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ.

В соответствии с требованиями статьи 106 Закона о контрактной системе жалоба была принята и назначена к рассмотрению на 22.01.2016 в 10 часов 00 минут.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился по основаниям, изложенным в отзыве на жалобу от 20.01.2016 № 6, считает жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

Представитель уполномоченного органа также не согласился с доводами жалобы по основаниям, указанным в отзыве на жалобу от 20.01.2016 № 84, считает жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона контрактной системы внеплановой проверки, Комиссия Управления установила следующее.

29.12.2015 уполномоченным органом Администрацией города Кузнецка Пензенской области на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru было

опубликовано извещение № 0155300017815000301, а также документация о проведении электронного аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 45 255 006, 80 рублей.

1. Согласно части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе 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.

Извещение о проведении электронного аукциона размещается Заказчиком в единой информационной системе (статья 63 Закона о контрактной системе).

Наряду с информацией, предусмотренной статьей 42 Закона о контрактной системе, извещение об электронном аукционе содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона (часть 6 статьи 63 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

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

- 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;

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

- отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации не принято;

- 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;

- отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов;

- участник закупки не является офшорной компанией (пункт 10 часть 1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Пункт 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе внесен Федеральным законом от 13.07.2015г. №227-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», который был опубликован 13.07.2015 г. и вступил в законную силу с 13.08.2015 г.

По данным аукционной документации Заказчика (пункт 22 раздела 3 Информационной карты) в перечне требований к участникам закупки **отсутствует требование, что участник закупки не является офшорной компанией, установленный пунктом 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.**

2. В соответствии с положениями Закона о контрактной системе при проведении закупок в конкурсной документации (документации о проведении конкурса с ограниченным участием, документации о проведении двухэтапного конкурса), документации об аукционе в электронной форме устанавливается 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 закупки должен установить цену с учетом или без учета налогов и других обязательных платежей.

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 данным Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

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 N 44-ФЗ (часть 2 статьи 34 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 10 статьи 70 и частью 14 статьи 78 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной победителем.

В пункте 2.1 проекта контракта Заказчик предусмотрел условие, что общая стоимость работ включает НДС в размере 18%.

Комиссия Управления пришла к выводу, что рассматриваемое условие проекта контракта не содержит положений, ограничивающих участие в аукционе в зависимости от применяемой участником закупки системы налогообложения. Так как, с учетом положений Закона о контрактной системе контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя закупок вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

Исходя из вышесказанного, Комиссия Управления считает данный довод необоснованным.

3. Частью 1 статьи 51 Градостроительного кодекса РФ предусмотрено получение разрешения на строительство, которое представляет собой документ, подтверждающий соответствие проектной документации требованиям градостроительного плана земельного участка или проекту планировки территории и проекту межевания территории и дающий застройщику право осуществить строительство, реконструкцию объектов капитального строительства.

Исходя из статьи 1 Градостроительного кодекса РФ, застройщик - физическое или юридическое лицо, обеспечивающее на принадлежащем ему земельном участке или на земельном участке иного правообладателя (**которому** при осуществлении бюджетных инвестиций в объекты капитального строительства государственной (муниципальной) собственности органы государственной власти (государственные органы), Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом", Государственная корпорация по космической деятельности "Роскосмос", **органы управления государственными внебюджетными фондами или органы местного самоуправления передали** в случаях, установленных бюджетным законодательством Российской Федерации, **на основании соглашений свои полномочия государственного (муниципального) заказчика**) строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, а также выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации для их строительства, реконструкции, капитального ремонта.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 39.10 Земельного кодекса **земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, могут быть предоставлены в безвозмездное пользование лицам, с которыми** в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" **заключены гражданско-правовые договоры на**

строительство или реконструкцию объектов недвижимости, осуществляемые полностью за счет средств федерального бюджета, средств бюджета субъекта Российской Федерации или средств местного бюджета, на срок исполнения этих договоров.

Пунктом 6.2.2 проекта муниципального контракта установлена обязанность подрядчика оформить в безвозмездное срочное пользование земельный участок для строительства объекта.

В соответствии с пунктом 6.2.3 проекта контракта Подрядчик обязан оформить разрешение на строительство в соответствии со статьей 51 Градостроительного кодекса.

Таким образом, сначала Подрядчик на законных основаниях приобретает права на земельный участок, потом осуществляет на принадлежащем ему земельном участке строительство объекта капитального строительства, получив предварительно разрешение на строительство.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Управления считает данный довод необоснованным, т.к. нарушения Закона о контрактной системе не установлены.

При проведении Комиссией Управления внеплановой проверки было установлено несоответствие документации о проведении электронного аукциона требованиям Закона о контрактной системе.

Согласно 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.

Правила 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 (далее – Правила) утверждены Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063.

Пунктом 19.3 проекта контракта предусмотрено, что за ненадлежащее исполнение **заказчиком** обязательств по контракту, размер штрафа устанавливается 2,5 % цены Контракта.

В соответствии с пунктом 19.6 проекта контракта за ненадлежащее исполнение **поставщиком** (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа составляет 10 % цены Контракта.

Согласно пункту 5 Правил за ненадлежащее исполнение **заказчиком** обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в

следующем порядке:

- а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;
- г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Из пункта 5 Правил следует, что за ненадлежащее исполнение **поставщиком** (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;
- г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Начальная максимальная цена контракта составляет 45 255 006, 80 рублей. Следовательно, размер штрафа для заказчика и поставщика должен составлять 2 % и 5 % соответственно.

На основании изложенного Администрация города Кузнецка Пензенской области признана нарушившей пункт 10 части 1 статьи 31, части 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

За данное нарушение предусмотрена административная ответственность частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Учитывая изложенное и руководствуясь частью 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройинвест» на положения документации при проведении электронного аукциона «Строительство и ввод в эксплуатацию 49-квартирного жилого дома для граждан, расселяемых из жилых домов, признанных аварийными и подлежащими сносу и для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» (извещение № 0155300017815000301 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru 29.12.2015), проводимого уполномоченным учреждением – Администрацией города Кузнецка Пензенской области для нужд государственного заказчика – Управления капитального строительства г. Кузнецка частично обоснованной.

Признать уполномоченный орган нарушившим пункт 10 части 1 статьи 31, части 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

2. Выдать заказчику, уполномоченному органу, оператору электронной площадке предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе, внесении изменений в документацию об электронном аукционе в соответствии с Законом о контрактной системе.

3. Передать материалы по жалобе уполномоченному лицу Управления для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.