

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» на действия Администрации Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области

(дело № 198-з)

11.05.2016г.

г.Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок в составе: Чушкин Д.Ю. - председатель Комиссии, заместитель руководителя — начальник отдела; Рощупкина Ю.В. - заместитель председателя комиссии, заместитель начальника отдела; Артемьева Т.В. - член Комиссии, государственный инспектор;

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» на действия Администрации Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при проведении открытого конкурса на выполнение работ по благоустройству территории Хохольского городского поселения (номер извещения 0131300070416000006) **установила:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» на действия Администрации Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при проведении открытого конкурса на выполнение работ по благоустройству территории Хохольского городского поселения (номер извещения 0131300070416000006) (далее – конкурс).

О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством факсимильной и почтовой связи и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте в сети Интернет.

Заявитель полагает, что Администрацией Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области незаконно выбран способ закупки по предмету торгов, а именно вместо электронного аукциона объявлен открытый конкурс.

Представитель Администрации Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области доводы Заявителя считает необоснованными, а жалобу не подлежащей удовлетворению.

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства, а также принимая во внимание результаты внеплановой проверки, руководствуясь частью 3 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013г № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о закупках), Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю закупок (Комиссия) пришла к следующим выводам.

Администрацией Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области в единой информационной системе было размещено извещение о проведении открытого конкурса на выполнение работ по благоустройству территории Хохольского городского поселения (номер извещения 0331100005316000007).

В соответствии с частью 1 статьи 24 Закона о закупках заказчик при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно части 2 статьи 24 Закона о закупках конкурентными способами

определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений. Как следует из части 2 статьи 48 Закона о закупках заказчик во всех случаях осуществляет закупку путем проведения открытого конкурса, за исключением случаев, предусмотренных статьями 56, 57, 59, 72, 83, 84 и 93 Закона о закупках.

Частью 2 статьи 59 Закона о контрактной системе определено, что заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации.

Распоряжением Правительства РФ от 21.03.2016 N 471-р утвержден перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион) (далее - Перечень).

Объектом закупки согласно извещению о проведении конкурса является выполнение работ по благоустройству территории Хохольского городского поселения, при этом в извещении указан код ОКПД2 43.12.11.190 - «Работы земляные прочие», который относится к классу 43 «Работы строительные специализированные», который в свою очередь входит в Перечень работ обязательных к размещению путем проведения электронного аукциона.

По мимо указанного, из анализа сметной документации на выполнение работ по предмету закупки установлено, что из 18 смет определяющих виды работ в 11 сметах (под названием «газон», «деревья», «дор. Знаки», «зона отдыха», «памятники», «покр. заборов», «ремонт детской площадки», «родники», «спец.техника», «тротуар», «щебень» и др.) имеются работы которые относятся к кодам ОКПД2 43.12, 42.11, 33, 43.33, 43.34, 43.29, 42.11 и которые входят в Перечень работ обязательных к размещению путем проведения электронного аукциона.

Следовательно, выбрав способ закупки открытый конкурс вместо электронного аукциона заказчик нарушил часть 2 статьи 59 Закона о контрактной системе.

Также материалами внеплановой проверки выявлены нарушения законодательства о контрактной системе в действиях заказчика, которые выразились в следующем.

В соответствии с законодательством Российской Федерации заказчики при организации проведения закупочной деятельности руководствуются положениями законодательства о контрактной системе в частности Закона о контрактной системе.

В соответствии с положениями Закона о контрактной системе заказчик обязан приложить к документации о закупке проект контракта. При этом по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о закупке положениями Закона о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта цены, условий или информации о товаре, предложенных победителем соответствующей закупки.

Частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт

включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта. Таким образом, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

Следовательно, в действиях Администрации Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области усматриваются нарушения части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в части отсутствия в проекте контракта обязательного условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

В соответствии с частью 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 частью 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.

При этом частями 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

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, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1063 (далее - Правила).

Таким образом, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени), подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

На основании изложенного, надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект

контракта:

- пени за каждый день просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы;

- штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах "а" - "г" пункта 5 Правил;

- пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, путем указания формул и порядка расчета пени, указанных в пунктах 6 - 8 Правил;

- штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах "а" - "г" пункта 4 Правил.

При этом Комиссией установлено, что проект контракта, являющийся неотъемлемой частью Конкурсной документации, содержит следующие положения:

«7.7. Штраф за нарушение каждого из обязательств, предусмотренных Контрактом устанавливается в виде фиксированной суммы и составляет 5% цены Контракта».

При этом подпункты "а" - "г" пунктов 4 и 5 Правил содержат различные размеры штрафа в зависимости от цены контракта. Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Следовательно, Заказчиком в проекте контракта не установлен соответствующий требованиям Правил порядок определения размера штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также размера штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего надлежащим образом порядок определения размера штрафа, нарушают части 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с ч. 6 ст. 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта,

размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса. В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

В извещении о проведении данной закупки установлен размер обеспечения исполнения контракта — 625 000 руб.

В пункте 23 информационной карты аукционной документации установлен размер обеспечения исполнения контракта в размере 5% от начальной (максимальной) цены контракта - 625 000 руб.

Пунктом 3.1 проекта контракта установлено следующее: "обеспечение исполнение Контракта составляет 5% от начальной (максимальной) цены контракта".

Комиссией Воронежского УФАС России установлено, что в проекте контракта установлен фиксированный размер обеспечения исполнения контракта.

Вместе с тем, заказчиком в нарушение ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе в проекте контракта не указана возможность предоставления обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанного в документации о проведении аукциона, но не менее чем в размере аванса в случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта.

В соответствии с ч.2 ст. 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. В силу указанного, данное условие является существенным в проекте контракта и требует обязательной оговорки.

Однако, проект контракт размещенный Администрацией Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области в нарушении требований ч.2 ст. 34 Закона, данного условия не содержит.

Руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок **решила:**

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» на действия Администрация Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при проведении открытого конкурса на выполнение работ по благоустройству территории Хохольского городского поселения (номер

извещения 0131300070416000006) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика Администрации Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области нарушение части 2 статьи 59 Закона о контрактной системе.

3. По результатам внеплановой проверки признать в действиях заказчика Администрации Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области нарушения ч.2, 5, 8, 13 статьи 34, ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе.

4. Выдать заказчику Администрации Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области предписание об устранении нарушений части 2 статьи 59, ч.2, 5, 8, 13 статьи 34, ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе, путем аннулирования открытого конкурса на выполнение работ по благоустройству территории Хохольского городского поселения (номер извещения 0131300070416000006).

5. Материалы дела передать сотруднику Воронежского УФАС России для рассмотрения вопроса привлечения виновных должностных лиц заказчика Администрации Хохольского городского поселения Хохольского муниципального района Воронежской области к административной ответственности.

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

Резолютивная часть настоящего решения объявлена 11.05.2016 года.

Председатель Комиссии

Заместитель председателя Комиссии

Член Комиссии

Д.Ю. Чушкин

Ю.В. Рощупкина

Т.В. Артемьева