

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Стройинвест» на действия муниципального заказчика — администрацию Каменского городского поселения Каменского муниципального района Воронежской области (дело № 224-з)

01.06.2016г.

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; Артемьева Т.В. - член Комиссии, государственный инспектор; Колмаков Р.В. - член Комиссии, государственный инспектор;

рассмотрев жалобу ООО «Стройинвест» на действия муниципального заказчика — администрацию Каменского городского поселения Каменского муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о закупках при проведении открытого электронного аукциона на строительство «Канализационной насосной станции с сетями для квартала индивидуальной застройки пгт. Каменка Каменского района Воронежской области» (реестровый номер торгов 0131300050416000014), **установила:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО «Стройинвест» на действия муниципального заказчика — администрацию Каменского городского поселения Каменского муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о закупках при проведении открытого электронного аукциона на строительство «Канализационной насосной станции с сетями для квартала индивидуальной застройки пгт. Каменка Каменского района Воронежской области» (реестровый номер торгов 0131300050416000014).

По мнению Заявителя, документация об аукционе разработана с нарушениями законодательства о контрактной системе, касающихся:

- 1) отсутствия информации о датах начала и окончания срока предоставления участникам разъяснений положений документации о закупке;
- 2) отсутствия указания в проекте контракта на все возможные значения размеров штрафов, предусмотренные постановлением правительства РФ от 25.11.2013 № 1063;
- 3) неустановления требований к участникам закупки в соответствии со статьей 31 Закона о контрактной системе во исполнение постановления Правительства РФ от 29.12.2015 N 1457.

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг (далее - Комиссия) пришла к следующим выводам.

Муниципальным заказчиком — администрацией Каменского городского поселения Каменского муниципального района Воронежской области в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона на строительство «Канализационной насосной станции с сетями для квартала индивидуальной застройки пгт. Каменка Каменского района Воронежской области» (реестровый номер торгов 0131300050416000014).

В соответствии с законодательством Российской Федерации заказчики при организации проведения закупочной деятельности руководствуются положениями законодательства о контрактной системе в частности Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее — Закон о

контрактной системе).

Согласно п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Из материалов дела усматривается, что документация об электронном аукционе не содержит конкретных дат начала и окончания срока предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе, что нарушает требования п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

В силу положений ст. 190 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ) установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить. Между тем, в ст. 190 ГК РФ идет речь об определении срока, однако в настоящем случае, применительно к вышеуказанной норме Закона о контрактной системе, срок определен как конкретная дата.

На основании вышеизложенного в действиях заказчика содержатся нарушения п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

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:

«9.5. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, Муниципальный заказчик направляет Застройщику требование об уплате неустойки (штрафа).

Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством РФ. Размер штрафа составляет 5 % цены Контракта.

9.6. В случае просрочки исполнения Муниципальным заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, Подрядчик вправе потребовать уплаты неустоек (пеню) в размере 1/300 ставки рефинансирования ЦБ РФ от неуплаченной в срок суммы.

9.7. За ненадлежащее исполнение Муниципальным заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, Подрядчик вправе потребовать от Муниципального заказчика уплату неустоек (штрафа).

Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством РФ. Размер штрафа составляет 2% от 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2015 г. N

1457 (далее - Постановление N 1457) утвержден перечень отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено с 1 января 2016 года (далее - Перечень).

В указанный Перечень включены в том числе работы и услуги, выполняемые для обеспечения государственных и муниципальных нужд (пункт 5 Перечня).

В соответствии с положениями п.1 ч.1 ст. 31 закона о контрактной системе участники закупки должны соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно ч.3 ст.14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок.

Согласно п.7 ч.5 ст. 63 Закона о контрактной системе, в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 закона, указываются в том числе условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

В силу ч.3 ст. 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией 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.

Таким образом, заказчики при подготовке документации о закупке устанавливают на основании п.1 ч.1 ст.31 закона единое требование о том, что участник закупки не может являться организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой республики а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, или может быть установлено требование на основании ч.3 ст. 14 Закона о контрактной системе.

Как следует из возражений предоставленных муниципальным заказчиком — администрацией Каменского городского поселения Каменского муниципального района Воронежской области, при рассмотрении заявки единственного участника аукциона аукционной комиссией было принято во внимание требование о том, что участник закупки не может являться организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой республики а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики о чем свидетельствует предоставленная во второй части заявки участника декларация о соответствии вышеназванному требованию.

Вместе с тем, в процессе рассмотрения жалобы Заявителя, Комиссией было установлено, Заявитель заявку на участие в аукционе не подавал, за разъяснениями положений документации об аукционе к заказчику не обращался,

тем самым не представил доказательств о нарушении прав Заявителя, документов и сведений о намерении участвовать в вышеназванном аукционе и претендовать на заключение соответствующего контракта, а также копий разрешительных документов, требуемых в соответствии с документацией об аукционе (свидетельство СРО, лицензии и т. д.) не направлял, явку представителя для принятия участия в рассмотрении жалобы и обоснования позиций указанных в жалобе не обеспечил.

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 «Стройинвест» на действия муниципального заказчика — администрацию Каменского городского поселения Каменского муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о закупках при проведении открытого электронного аукциона на строительство «Канализационной насосной станции с сетями для квартала индивидуальной застройки пгт. Каменка Каменского района Воронежской области» (реестровый номер торгов 0131300050416000014) частично обоснованной.

2. Признать в действиях муниципального заказчика — администрацию Каменского городского поселения Каменского муниципального района Воронежской области нарушения п.1 ч.1 ст.31, п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

3. Учитывая результаты проведенной муниципальной заказчиком — администрацией Каменского городского поселения Каменского муниципального района Воронежской области закупки (реестровый номер торгов 0131300050416000014) предписание не выдавать.

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

Резолютивная часть настоящего решения объявлена 01.06.2016 года.

Председатель Комиссии

Член Комиссии

Член Комиссии

Д.Ю. Чушкин

Т.В. Артемьева

Р.В. Колмаков