

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-450/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПромСтройИндустрия» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

30.12.2015

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

XX
XX
XX

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX
XX
XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX
XX
XX
XXXXXXXXXX

XX
XX
XX
XX,

представители АО «Производственное объединение «Северное машиностроительное предприятие» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

представители ООО «ПромСтройИндустрия» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «ПромСтройИндустрия» б/д б/н (вх. от 23.12.2015 № 152753-ЭП/15) на действия (бездействие) заказчика АО «Производственное объединение «Северное машиностроительное предприятие» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на проектирование, строительство, оборудование и



комплектацию морского несамоходного плавучего крана с полноповоротным верхним строением грузоподъемностью 700 тонн, с подруливающим устройством для маневрирования, спуск на воду, поставку заказчику, осуществление приемо-сдаточных испытаний, швартовных и ходовых испытаний, оказание консультационных услуг по передаче навыков эксплуатации (извещение № 0424100000315000036), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ПромСтройИндустрия» (далее – Заявитель) б/д б/н (вх. от 23.12.2015 № 152753-ЭП/15) на действия (бездействие) заказчика АО «Производственное объединение «Северное машиностроительное предприятие» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на проектирование, строительство, оборудование и комплектацию морского несамоходного плавучего крана с полноповоротным верхним строением грузоподъемностью 700 тонн, с подруливающим устройством для маневрирования, спуск на воду, поставку заказчику, осуществление приемо-сдаточных испытаний, швартовных и ходовых испытаний, оказание консультационных услуг по передаче навыков эксплуатации (извещение № 0424100000315000036) (далее – Аукцион, Жалоба).

В соответствии с частью 5 статьи 15 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) при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения Закона о контрактной системе, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

08.12.2015 на официальном сайте в информационно-

телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - Официальный сайт) размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно пункту 16 Информационной карты Документации выполнение работ по контракту в соответствии со статьей 80 Бюджетного кодекса Российской Федерации финансируется за счет бюджетных инвестиций в объекты капитального строительства ФЦП «Развитие оборонно-промышленного комплекса РФ на период 2011-2020 гг.».

Согласно Извещению:

- 1) дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе - 24.12.2015 в 09 часов 00 минут по московскому времени;
- 2) дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе - 25.12.2015;
- 3) дата проведения электронного аукциона - 28.12.2015;
- 4) на Аукцион не подано ни одной заявки от участников закупки;
- 5) на основании части 16 статьи 66 Закона о контрактной системе Аукцион признан несостоявшимся.

Из жалобы Заявителя следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. В Документации отсутствует информация о контрактной службе Заказчика, лицах, ответственных за заключение контракта;
2. В Документации отсутствует обоснование начальной (максимальной) цены контракта;
3. В Документации Заказчиком установлены требования к оформлению и форме заявки на участие в Аукционе;
4. Документацией не предусмотрено требование к участнику закупки, согласно которому участник закупки не должен являться офшорной компанией;
5. Заказчиком в проекте контракта установлен размер штрафа за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по контракту в виде фиксированной суммы, отсутствует порядок и формула расчета пени, начисляемой в случае ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту;
6. В Документации и в проекте контракта Заказчиком не установлен начальный срок исполнения обязательств по контракту.

В соответствии с письменными пояснениями, представленными на заседание Комиссии ФАС России Заказчик с доводами жалобы не согласился и сообщил, что Аукцион проводился в соответствии с Законом о контрактной

системе, Документацией.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу жалобы Заявителя, в Документации отсутствует информация о контрактной службе Заказчика, лицах, ответственных за заключение контракта.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе информацию о контрактной службе, контрактном управляющем, ответственных за заключение контракта, срок, в течение которого победитель такого аукциона или иной участник, с которым заключается контракт при уклонении победителя такого аукциона от заключения контракта, должен подписать контракт, условия признания победителя такого аукциона или иного участника такого аукциона уклонившимися от заключения контракта.

Согласно пунктов 5, 6 информационной карты Документации руководителем контрактной службы Заказчика является XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, ответственным за заключение контракта является XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе Документация содержит необходимую информацию о контрактной службе, лицах, ответственных за заключение контракта.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу жалобы Заявителя, в Документации отсутствует обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Комиссия ФАС России, изучив опубликованную на Официальном сайте Документацию, приходит к выводу, что Документация не содержит обоснование начальной (максимальной) цены контракта на проектирование, строительство, оборудование и комплектацию морского несамоходного плавучего крана с полноповоротным верхним строением грузоподъемностью

700 тонн, с подруливающим устройством для маневрирования, спуск на воду, поставку заказчику, осуществление приемо-сдаточных испытаний, швартовных и ходовых испытаний, оказание консультационных услуг по передаче навыков эксплуатации.

Таким образом, действия Заказчика, разместившего Документацию, в отсутствие обоснования начальной (максимальной) цены контракта, нарушают пункт 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

3. Согласно доводу жалобы Заявителя, Заказчиком в Документации установлены требования к оформлению и форме заявки на участие в Аукционе.

В соответствии с частью 2 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе не может содержать требования к оформлению и форме заявки на участие в таком аукционе.

Согласно пункту 33 «Инструкция по оформлению заявки на участие в электронном аукционе» Информационной карты Документации «сведения, предоставляемые в составе первой части заявки на участие в электронном аукционе, рекомендуется предоставлять посредством заполнения графы «Предложение Исполнителя» в разделе 2 «Технические требования» настоящей документации об аукционе...».

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указанная формулировка инструкции по оформлению заявки на участие в Аукционе относится к рекомендациям по оформлению первой части заявки на участие в Аукционе, не является обязательной.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Согласно доводу жалобы Заявителя, Документацией не предусмотрено требование к участнику закупки, согласно которому участник закупки не должен являться офшорной компанией.

В соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе 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 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе к участникам закупки предъявляется требование о том, что участник закупки не является офшорной компанией.

Согласно пункту 29 «Требования к участникам электронного аукциона и документы, подтверждающие соответствие» Информационной карты Документации «в настоящем электронном аукционе может принять участие

любое юридическое лицо, независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя...».

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требования Документации к участникам Аукциона не противоречат пункту 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

5. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в проекте контракта установлен размер штрафа за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по контракту в виде фиксированной суммы, отсутствует порядок и формула расчета пени, начисляемой в случае ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту.

В соответствии с положениями Закона о контрактной системе заказчик обязан приложить к документации о закупке, а при проведении запроса котировок – к извещению о проведении запроса котировок, 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.

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 № 1063 (далее – Правила).

Следовательно, 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) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке, а при проведении запроса котировок – к извещению о проведении запроса котировок.

Согласно части 3 Правил размер штрафа устанавливается условиями контракта в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент цены контракта или ее значения, определяемого в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Пунктом 4 Правил установлено, 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.

Пунктом 5 Правил установлено, что 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.

Пунктом 6 Правил установлено, что пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и определяется по формуле, указанной в Правилах.

Комиссией ФАС России установлено, что проект контракта, являющийся неотъемлемой частью Документации, содержит следующие положения:

«13.1. В случае нарушения согласованных сроков поставки Судна, срока оказания услуг, сроков устранения недостатков Судна, а также сроков возмещения расходов Заказчика, связанных с устранением недостатков, Исполнитель выплачивает Заказчику пеню в размере не менее 1/300 действующей на день уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Контрактом и

фактически выполненных Исполнителем, и определяется согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063.

13.2. В случае нарушения согласованных сроков предоставления информации указанной в пункте 17.10 Контракта, Исполнитель выплачивает Заказчику пению в размере не менее 1/300 действующей на день уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены договора заключенного Исполнителем с соисполнителем. Пеня подлежит начислению за каждый день просрочки исполнения такого обязательства.

13.3. В случае отказа, уклонения Исполнителя от устранения недостатков, Судна Исполнитель уплачивает Заказчику штраф в виде фиксированной суммы XXXXXXXXXXXXX, определенной в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063.

13.4. В случае ненадлежащего исполнения обязательств по Контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, Заказчик уплачивает Исполнителю штраф в виде фиксированной суммы XXXXXXXXXXXXX, определенной в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063.

13.5. В случае нарушения согласованных сроков оплаты Судна (пункт 4.4 Контракта), Исполнитель вправе потребовать от Заказчика уплаты пеней в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от неуплаченной в срок суммы за каждый день просрочки исполнения обязательства».

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в проекте контракта Документации не установлен соответствующий требованиям Правил порядок определения размера штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размера штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, а также размер пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего порядок определения размера штрафа, пени надлежащим образом, нарушают части 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

6. Согласно доводу Заявителя в Документации и в проекте контракта Заказчиком не установлен начальный срок исполнения обязательств по контракту.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Пунктом 8.2 проекта контракта Документации установлен срок поставки судна: до 31.10.2017 включительно.

При этом согласно пункту 1.3 проекта контракта Документации «...Начало строительства Судна не должно быть ранее 2015 года».

Вместе с тем, Заявителем не представлено доказательств того, что установленные в Документации сроки начала работ по контракту не позволяют Заявителю принять участие в Аукционе.

Таким образом, довод Заявителя о том, что Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен срок начала выполнения работ по контракту, не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПромСтройИндустрия» б/д б/н (вх. от 23.12.2015 № 152753-ЭП/15) на действия (бездействие) заказчика АО «Производственное объединение «Северное машиностроительное предприятие» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на проектирование, строительство, оборудование и комплектацию морского несамоходного плавучего крана с полноповоротным верхним строением грузоподъемностью 700 тонн, с подруливающим устройством для маневрирования, спуск на воду, поставку заказчику, осуществление приемо-сдаточных испытаний, швартовых и ходовых испытаний, оказание консультационных услуг по передаче навыков эксплуатации (извещение № 042410000315000036) обоснованной в части не установления в Документации обоснования начальной (максимальной) цены контракта, порядка определения размера штрафа, пени надлежащим образом.

2. Признать АО «Производственное объединение «Северное машиностроительное предприятие» нарушившим части 5, 7, 8 статьи 34, пункт 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

3. Выдать Заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в

течение трех месяцев в установленном законом порядке.