

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-116/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Стройинвест» 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»

23.03.2016

Москва

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

<...>

при участии представителей:

ОАО «Салют» <...>

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

рассмотрев жалобу ООО «Стройинвест» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «Салют» при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение строительно-монтажных работ по проекту «Реконструкция и техническое перевооружение производства корпусов двигателей ОАО «Салют» г. Самара в корпусе №17» ОАО «Корпорация «Тактическое ракетное вооружение» г. Королёв Московской области (извещение № 1342000000116000004) 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 «Стройинвест» (далее – Заявитель) б/д б/н (вх. от 15.03.2016 № 33525-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «Салют» (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение строительно-монтажных работ по проекту «Реконструкция и техническое перевооружение производства корпусов двигателей ОАО «Салют» г. Самара в корпусе №17» ОАО «Корпорация «Тактическое ракетное вооружение» г. Королёв Московской области (извещение № 1342000000116000004) (далее – Аукцион).

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.

20.02.2016 в Единой информационной системе (далее – ЕИС) размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно пункту 1.4.1 Информационной карты Документации источником финансирования закупки выступают федеральные бюджетные инвестиции.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона нарушены права и законные интересы Заявителя, выразившиеся:

1. В установлении в Документации размеров штрафов за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту с нарушением требований Закона о контрактной системе;

2. В установлении Заказчиком в Документации завышенного гарантийного срока к результатам выполненных работ;

3. В не указании в пункте 18 «Лоток ЛНМЗТ-100» раздела «Требования к материалам и оборудованию, используемых при выполнении работ» Документации единиц измерения размера, веса, полезной площади сечения.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и сообщили, что проведение Аукциона осуществлялось в соответствии с Законом о контрактной системе, Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно положениям 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, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте 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.

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

«13.2. ...Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Генеральным подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим Договором, за исключением просрочки исполнения Генеральным подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных настоящим Договором. Размер штрафа устанавливается в размере 0,5 % от цены настоящего Договора.

Неустойка подлежит взысканию как в период невыполнения Генеральным подрядчиком своих обязательств по настоящему Договору, так и после приемки выполненных работ.

13.3. В случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим Договором, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных настоящим Договором, Генеральный подрядчик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Договором срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных Договором, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Договором. Размер штрафа устанавливается в

размере 0,5 % от цены настоящего Договора».

Вместе с тем, согласно Извещению, начальная (максимальная) цена контракта составляет 96 278 500,00 рублей, т.е. не превышает 100 млн. рублей.

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.

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

2. Пунктом 11.2 проекта контракта Документации установлено, что «Гарантийный период на качество выполненных работ по Договору устанавливается не менее 24 месяцев с даты оформления последнего Акта о приемке работ (форма КС-2) по Договору, на оборудование – в соответствии с гарантийными сроками предприятия-изготовителя, но не менее 12 месяцев с даты оформления Акта о готовности оборудования к эксплуатации».

Вместе с тем на заседание Комиссии ФАС России Заявителем не представлено доказательств и сведений, подтверждающих неправомерность установления Заказчиком вышеуказанных положений в проекте контракта Документации.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что указанные положения проекта контракта Документации не противоречат положениям Закона о контрактной системе.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна, в том числе, содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Пунктом 18 «Требования к материалам и оборудованию, используемых при выполнении работ» Документации установлено «Лоток ЛНМЗТ-100 с крышкой КЛЗТ -100. Размеры - не более 100x50x2500; толщина металла – 0.55 мм; вес – 0,91; полезная площадь сечения – 48,44».

Согласно пояснениям представителей Заказчика и документов, представленных на заседание Комиссии ФАС России, технические характеристики (марка, размеры, единицы измерения) товара, приведенного в пункте 18 «Лоток ЛНМЗТ-100» раздела «Требования к материалам и оборудованию, используемых при выполнении работ» Документации указаны в

проектной документации, размещенной в ЕИС.

Вместе с тем изучив Документацию, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что инструкция по заполнению заявок на участие в Аукционе не содержит указания о том, что при описании участником закупки предлагаемых для использования при выполнении работ товаров (материалов) согласно разделу «Требования к материалам и оборудованию, используемых при выполнении работ» Документации необходимо указывать характеристики товаров (материалов), установленных в проектной документации.

Действия Заказчика, не установившего в Документации надлежащую инструкцию по заполнению первой части заявки на участие в Аукционе, нарушают пункт 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что указанное нарушение Закона о контрактной системе не повлияло на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя) поскольку по указанному основанию заявки не отклонялись.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройинвест» б/д б/н (вх. от 15.03.2016 № 33525-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «Салют» при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение строительно-монтажных работ по проекту «Реконструкция и техническое перевооружение производства корпусов двигателей ОАО «Салют» г. Самара в корпусе №17» ОАО «Корпорация «Тактическое ракетное вооружение» г. Королёв Московской области (извещение № 1342000000116000004) обоснованной в части не установления Заказчиком в проекте контракта надлежащего порядка определения размера штрафа, единиц измерения размера, веса, полезной площади сечения товара.

2. Признать ОАО «Салют» нарушившим части 5, 8 статьи 34, пункт 2, части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

3. Выдать ОАО «Салют» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.