



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Ярославской области**

Свободы ул., д. 46, г. Ярославль, 150999
тел. (4852) 72-95-20, факс (4852) 32-93-71
e-mail: to76@fas.gov.ru

03.06.2016г. № 6413/05-02

На № _____ от _____

ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

450010, Республика Башкортостан,
г. Уфа, ул. Летчиков, д. 6, офис 14
8 (986) 797-80-65
ufa-stroyinvest@mail.ru

**Муниципальное учреждение культуры
«Борисоглебский районный культурно-
досуговый центр»**

152170, Ярославская обл., п. Борисоглебский,
ул. Первомайская, д. 4а
8 (48539) 2-13-04
kultura@borg.adm.yar.ru

**Администрация Борисоглебского
муниципального района Ярославской
области**

152170, Ярославская обл., п. Борисоглебский,
ул. Транспортная, д. 1
8 (48539) 2-13-35
borg_okrug@adm.yar.ru
falina@borg.adm.yar.ru

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

101000, г. Москва, Милютинский пер., д. 10,
стр. 4
8 (495) 787-29-98
ko@sberbank-ast.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-02/129Ж-16

Резолютивная часть решения объявлена 31 мая 2016 года
Решение изготовлено в полном объеме 03 июня 2016 года

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии: временно исполняющий обязанности начальника отдела контроля закупок управления Лебедева С.Н., специалист-эксперт отдела контроля закупок управления Смирнова Т.А.,

с участием:

от заявителя – ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее – заявитель) – представителя не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом;

от заказчика – Муниципального учреждения культуры «Борисоглебский районный культурно-досуговый центр» (далее – заказчик) – директор Кислякова А.А.;

от уполномоченного органа – Администрации Борисоглебского муниципального района Ярославской области (далее – уполномоченный орган) – представитель по доверенности – Фалина Т.В.;

от оператора торговой площадки – ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее – оператор торговой площадки, торговая площадка) – представителя не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика – Муниципального учреждения культуры «Борисоглебский районный культурно-досуговый центр», уполномоченного органа – Администрации Борисоглебского муниципального района Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту МУК Борисоглебский РКДЦ (извещение № 0371300001816000068) (далее – аукцион, электронный аукцион) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15

статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ), 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:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика – Муниципального учреждения культуры «Борисоглебский районный культурно-досуговый центр», уполномоченного органа – Администрации Борисоглебского муниципального района Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту МУК Борисоглебский РКДЦ (извещение № 0371300001816000068).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению заявителя, заказчиком несоразмерно увеличен срок действия контракта по отношению к срокам выполнения обязательств по контракту с учетом обязательств по приемке и оплате работ: срок выполнения работ, согласно пункту 3.1 Проекта контракта, заканчивается 31.08.2016 г., оплата за выполненные работы производится в течение 30 (Тридцати) дней (пункт 2.5), но при этом срок действия контракта оканчивается только 20.12.2016 (пункт 12.1).

Это, как считает заказчик, является неправомерным.

Кроме всего прочего, указание завышенного срока действия контракта, влечет за собой дополнительные затраты на продление банковской гарантии, срок действия которой напрямую связан со сроком действия контракта, поскольку в п. 3 статьи 96 Закона о контрактной системы указано, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц;

2. Документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров, работ, услуг установленным заказчиком требованиям. То есть, как считает заявитель, руководствуясь Правилами установления требований энергетической эффективности товаров, работ, услуг при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.12.2009 № 1221, заказчиком в аукционной документации должны быть установлены требования энергетической эффективности товаров, используемых при выполнении работ (в отношении товаров: светильники). Однако в документации данное требование отсутствует, что, по мнению заявителя, является нарушением части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе;

3. Заказчиком, по мнению заявителя, нарушен пункт 6.1 статьи 34 Закона о контрактной системе, поскольку заказчиком не установлено в проекте контракта условие о предоставлении отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пени) и (или) осуществлении списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пени) в случае завершения в полном объеме в 2015 или 2016 годах исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств. Данное условие, как считает заявитель, предусмотрено пунктом 6.1 статьи 34 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.03.2016 № 190, действующем до 01.01.2017;

4. Требование, установленное в пункте 6 требований к участникам закупки («Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма»), по мнению заявителя, носит неправомерный и избыточный характер, не связанный с предметом

контракта, так как данное требование относится только к случаям, когда предметом контракта является отчуждение исключительного права, и не относится к случаям, когда предметом контракта является получение права использования результата интеллектуальной деятельности, в том числе посредством выдачи лицензии, либо когда заказчик приобретает право использования такого результата по основаниям, предусмотренным законом (статьи 1272-1280 ГК РФ).

На основании вышеизложенного заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику и уполномоченному органу предписание об устранении указанных нарушений.

Представители заказчика и уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, представили письменные пояснения по существу доводов жалобы. Просят признать жалобу необоснованной.

Заслушав мнения сторон и изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом – Администрацией Борисоглебского муниципального района Ярославской области – в Единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 10.05.2016 размещено извещение № 0371300001816000068 о проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту МУК Борисоглебский РКДЦ вместе с документацией об электронном аукционе, неотъемлемой частью которой является проект муниципального контракта. Начальная (максимальная) цена контракта – 8 019 197,20 руб. (восемь миллионов девятнадцать тысяч сто девяносто семь рублей двадцать копеек). Заказчиком выступило Муниципальное учреждение культуры «Борисоглебский районный культурно-досуговый центр».

В отношении первого довода заявителя установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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 (часть 1 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Согласно части 5 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в извещении о проведении электронного аукциона должна содержаться информация, указанная в статье 42 настоящего Федерального закона.

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ предусмотрено, что в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информация о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Исходя из части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об аукционе в электронной форме должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении аукциона в электронной форме.

Частью 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В извещении о проведении электронного аукциона (пункт 4 «Краткое изложение условий контракта») и документации об электронном аукционе (пункт 4 «Краткое изложение условий контракта» раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе и пункт 3.1 раздела 3 «Срок выполнения работ» проекта муниципального контракта) заказчиком и уполномоченным органом установлено следующее:

Начало работ – с момента подписания договора;

Окончание работ: до 31 августа 2016 г. Согласно графику работ.

В пункте 12.1 раздела 12 «Прочие условия» проекта муниципального контракта заказчиком и уполномоченным органом установлено, что договор вступает в силу с даты его подписания сторонами и действует до 20.12.2016 г., а в части неисполненных обязательств – до полного их исполнения. Окончание срока действия Договора не прекращает неисполненных обязательств, возникших за период его действия, и не освобождает стороны от ответственности за их нарушения.

При этом законодательством о закупках не установлено каких-либо императивных норм, определяющих срок действия контракта или предельный срок действия контракта, соответственно, срок действия контракта может определяться заказчиком самостоятельно, как стороной контракта, определяющей его условия.

Исходя из пункта 4 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе объектом закупки является выполнение работ по капитальному ремонту МУК Борисоглебский РКДЦ.

В соответствии со статьей 702 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. Следовательно, в данном случае на отношения по выполнению вышеуказанных работ распространяются положения ГК РФ о договоре подряда.

Пунктом 1 статьи 711 ГК РФ установлено, что если договором подряда не предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов, заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо с согласия заказчика досрочно.

В соответствии с пунктом 1 статьи 720 ГК РФ заказчик обязан в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат), а при обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом подрядчику.

Таким образом, обязательства по контракту на выполнение подрядных работ считаются выполненными, когда работа была принята заказчиком в соответствии со статьей 720 ГК РФ и была произведена ее оплата (статья 711 ГК РФ).

Как было указано ранее, пунктом 3.1 раздела 3 «Срок выполнения работ» проекта муниципального контракта заказчиком и уполномоченным органом определено, что срок окончания выполнения работ – до 31 августа 2016.

В разделе 8 «Порядок сдачи и приемки работ» проекта муниципального контракта установлено следующее:

8.1. Подрядчик в течение 3 календарных дней с даты окончания работ обязан направить уведомление Заказчику о готовности к сдаче выполненных работ с приложением следующих подписанных со стороны подрядчика документов:

- а) акта о приемке выполненных работ (форма КС-2) в 2-х экз.;
- б) справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), в 2-х экз.;
- в) счет / счет-фактуру (для плательщиков НДС).

Заказчик, получивший от Подрядчика уведомление о готовности к сдаче выполненных по настоящему Договору работ, осуществляет их приемку и оформление результатов приемки в течение 3 рабочих дней с даты получения указанного уведомления.

8.2. Сдача результата работ оформляется актом о приемке выполненных работ (форма КС-2) подписанным уполномоченными представителями сторон.

8.3. Скрытые работы, подлежащие закрытию, принимаются Заказчиком отдельно в течение одного рабочего дня. Подрядчик приступает к выполнению последующих работ только после приемки Заказчиком скрытых работ и составления актов освидетельствования этих работ. Подрядчик в письменном виде уведомляет Заказчика о необходимости приемки работ, подлежащих закрытию, за три календарных дня до начала приемки. Если закрытие работ выполнено без подтверждения Заказчиком, то по его требованию Подрядчик обязан за свой счет вскрыть любую часть скрытых работ, а затем восстановить её.

8.4. В случае выявления в процессе приемки работ недостатков и дефектов в выполненных работах Заказчик направляет Подрядчику мотивированный отказ от подписания акта о приемке выполненных работ (форма КС-2) и стороны составляют двухсторонний акт с указанием всех недостатков и дефектов, а также порядка и сроков их устранения. В этом случае Подрядчик своими силами и без увеличения стоимости работ обязан в согласованный срок переделать работы для обеспечения их надлежащего качества. При невыполнении Подрядчиком этой обязанности Заказчик вправе привлечь другую организацию для устранения недостатков и дефектов с оплатой расходов за счет Подрядчика.

8.5. Заказчик проводит экспертизу соответствия условиям Договора в отношении предоставленных Подрядчиком результатов. Указанную экспертизу Заказчик может провести самостоятельно либо с привлечением экспертов, экспертных организаций на основании договоров, заключенных в порядке, установленном действующим законодательством РФ.

Следовательно, до 31 августа 2016 года, включительно, подрядчик должен исполнить взятые на себя обязательства по контракту (завершить работы по капитальному ремонту) и направить в течение трех дней заказчику уведомление о готовности сдачи работ. Заказчик в течение трех рабочих дней (то есть крайний день 6 сентября 2016 года) должен осуществить приемку выполненных подрядчиком работ и оформить ее результаты в виде акта выполненных работ. При этом в случае выявления в процессе приемки заказчиком недостатков и дефектов в выполненных подрядчиком работах последний обязан устранить установленные недостатки и дефекты и, соответственно, только после их устранения заказчик должен повторно осуществить приемку выполненных работ.

Иными словами, исходя из положений данного проекта муниципального контракта, работы будут выполнены, и приемка их будет осуществлена, в случае отсутствия у заказчика претензий к результатам выполненных подрядчиком работ 6 сентября 2016 года, а при наличии таких претензий – позднее.

Согласно пункту 2.5 раздела «Стоимость работ по Договору» проекта муниципального контракта оплата за выполненные и принятые заказчиком работы осуществляется путем перечисления заказчиком денежных средств на расчетный счет подрядчика в течение 30 (тридцати) дней на основании подписанного сторонами акта о приемке выполненных работ (по форме КС-2) и справки о стоимости выполненных работ и затрат (по форме КС-3), а также выставленных подрядчиком счетов и счетов-фактур (для плательщиков НДС).

Следовательно, заказчиком выполненные подрядчиком работы могут быть оплачены в случае отсутствия у заказчика претензий к последнему не позднее 6 октября 2016 года, а при наличии таких претензий – еще позднее.

Соответственно, взаимные обязательства сторон по контракту должны быть исполнены в случае отсутствия у заказчика претензий к выполненным подрядчиком работам в срок не позднее 6 октября 2016 года, а при наличии таковых – еще позднее.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ярославского УФАС России не усматривает в действиях заказчика и уполномоченного органа нарушений законодательства о контрактной системе по установлению в документации об электронном аукционе (проекте муниципального контракта) срока действия контракта до 20 декабря 2016 года, поскольку данное положение документации об электронном аукционе не ограничивает количество потенциальных участников закупки, так как направлено исключительно только на то, чтобы все обязательства как заказчика, так и подрядчика были надлежащим образом исполнены в рамках срока действия контракта.

В отношении второго довода заявителя установлено следующее.

Исходя из частей 1 и 2 статьи 26 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» государственные или муниципальные заказчики, уполномоченные органы, уполномоченные учреждения обязаны осуществлять закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с требованиями энергетической эффективности этих товаров, работ, услуг.

Требования энергетической эффективности товаров, работ, услуг при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд устанавливаются

уполномоченным федеральным органом исполнительной власти в соответствии с правилами, утвержденными Правительством Российской Федерации. Правительство Российской Федерации вправе установить первоочередные требования в составе указанных правил.

Согласно пункту 4 Правил установления требований энергетической эффективности товаров, работ, услуг при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.12.2009 № 1221 «Об утверждении Правил установления требований энергетической эффективности товаров, работ, услуг при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд», требования энергетической эффективности подлежат установлению в отношении работ и услуг, закупаемых для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в процессе выполнения, оказания которых расходуются значительные объемы энергетических ресурсов.

Приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 04.06.2010 № 229 «О требованиях энергетической эффективности товаров, используемых для создания элементов конструкций зданий, строений, сооружений, в том числе инженерных систем ресурсоснабжения, влияющих на энергетическую эффективность зданий, строений, сооружений» утверждены «Требования энергетической эффективности в отношении товаров, используемых для создания элементов конструкций зданий, строений, сооружений, в том числе инженерных систем ресурсоснабжения, влияющих на энергетическую эффективность зданий, строений, сооружений» (далее – Требования).

В разделе IV «Ограничения на размещения заказов на поставки товаров, результатами которых может явиться непроизводительный расход энергетических ресурсов» Требования установлены следующие требования энергетической эффективности: доля осветительных приборов, отличных от светодиодов, при размещении государственным или муниципальным заказчиком государственных или муниципальных заказов на поставки осветительных приборов для зданий, магистральных дорог, магистральных улиц общегородского значения в объеме, превышающем 500 единиц в год, не должна превышать 95 процентов от общего объема таких заказов (в натуральном выражении).

Из анализа документации об электронном аукционе, а также сметной документации, являющейся неотъемлемой частью документации об электронном аукционе, следует, что работы по капитальному ремонту здания МУК Борисоглебский РКДЦ включают в себя, в числе прочих, установку встраиваемых люминесцентных светильников с зеркальной экранирующей решеткой типа ARS/R 418 (595) с ЭМПРА.

На заседании Комиссии представитель уполномоченного органа пояснил, что локальным сметным расчетом в рамках данного муниципального контракта предусмотрена, в том числе, установка встраиваемых люминесцентных светильников с зеркальной экранирующей решеткой типа ARS/R 418 (595) с ЭМПРА в количестве 62 штук. Согласно позициям 3 и 5 плана-графика размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд МУК Борисоглебский РКДЦ на 2016 год при проведении электронных аукционов общее количество заменяемых осветительных приборов (светильников) всего составляет 65 штук.

Следовательно, в данном случае отсутствует необходимое условие (доля осветительных приборов, отличных от светодиодов, в объеме, превышающем 500 единиц в год, не должна превышать 95 процентов от общего объема таких заказов), при выполнении которого у заказчика возникла бы обязанность установить требования энергетической эффективности к осветительным приборам (светильникам).

Оснований не доверять пояснениям представителя уполномоченного органа у Комиссии не имеется. В свою очередь заявитель не представил Комиссии доказательств обратного.

В отношении третьего довода заявителя установлено следующее.

В соответствии с частью 6.1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в 2016 году в случаях и в порядке, которые определены Правительством Российской Федерации, заказчик предоставляет отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляет списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Указанный порядок утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 14.03.2016 № 190 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки

уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)» (далее – Постановление Правительства № 190).

Так, пунктом 1 Постановления Правительства № 190 установлено, что заказчики предоставляют отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляют списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) в случае завершения в полном объеме в 2015 или 2016 годах исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств.

Следовательно, применение положений Постановления Правительства № 190 является обязанностью заказчика в случае завершения в полном объеме в 2016 году исполнения подрядчиком всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств, независимо от содержания данного требования в документации об электронном аукционе.

Таким образом, Комиссией не установлено нарушение в действиях заказчика пункта 6.1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

В отношении четвертого довода заявителя установлено следующее.

Согласно требованиям части 1 статьи 31 при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

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

3) 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;

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

5) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

7) 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;

8) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

9) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, – участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

10) участник закупки не является офшорной компанией.

В соответствии со статьей 1226 ГК РФ на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

В силу пункта 1 статьи 1229 ГК РФ, гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233 ГК РФ), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1259 ГК РФ объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения.

Пунктом 10.1 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе установлены следующие требования, предъявляемые к участникам данного электронного аукциона:

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

2. 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;

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

4. Отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

5. 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;

6. Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

7. Отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, – участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

8. Участник закупки не является офшорной компанией;

9. Отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки – юридического лица.

Пункт 8 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ указывает на обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие

результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Исходя из анализа формулировки, указанной заказчиком и уполномоченным органом в пункте 10.1 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе, следует, что требование об обладании участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности предъявляется заказчиком к участнику закупки только при условии, что приобретение заказчиком прав на результаты интеллектуальной деятельности в связи с исполнением контракта прямо предусмотрено документацией об электронном аукционе.

На заседании Комиссии представители заказчика и уполномоченного органа пояснили, а также это вытекает из содержания документации об электронном аукционе, что в рамках исполнения данного муниципального контракта заказчик не приобретает права на результаты интеллектуальной деятельности, поскольку при исполнении контракта, заключенного по результатам электронного аукциона, подрядчик не использует никакие результаты интеллектуальной деятельности (объекты авторских прав).

Таким образом, из содержания документации об электронном аукционе не следует, что заказчиком и уполномоченным органом установлено к участникам закупки обязательное требование об обладании исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, в связи с чем указанный в жалобе довод заявителя о неправомерном установлении заказчиком при проведении электронного аукциона требования, предусмотренного пунктом 8 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, является несостоятельным.

В ходе внеплановой проверки Комиссией установлено следующее.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать сведения о размере обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В пункте 6 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе заказчиком и уполномоченным органом установлен срок предоставления обеспечения исполнения контракта – с момента заключения договора до 20.12.2016.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 настоящего Федерального закона.

Частью 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Исходя из части 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В пункте 12.1 раздела 12 «Прочие условия» проекта муниципального контракта заказчиком установлено, что договор вступает в силу с даты его подписания сторонами и действует до 20.12.2016.

Из анализа положений документации об электронном аукционе (пункт 6 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе и пункт 12.1 раздела 12 «Прочие условия» проекта муниципального контракта) следует, что срок действия контракта и срок действия обеспечения контракта, установленного в виде банковской гарантии, совпадают, что является **нарушением пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок

решила:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика – Муниципального учреждения культуры «Борисоглебский районный культурно-досуговый центр», уполномоченного органа – Администрации Борисоглебского муниципального района Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту МУК Борисоглебский РКДЦ (извещение № 0371300001816000068) необоснованной;

2. Признать заказчика – Муниципальное учреждение культуры «Борисоглебский районный культурно-досуговый центр», уполномоченного органа – Администрацию Борисоглебского муниципального района Ярославской области, нарушившими пункт 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ;

3. Выдать заказчику – Муниципальному учреждению культуры «Борисоглебский районный культурно-досуговый центр», уполномоченному органу – Администрации Борисоглебского муниципального района Ярославской области, обязательное для исполнения предписание об устранении выявленного нарушения законодательства о закупках.

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

Председатель Комиссии



Паутов И.Г.

Члены Комиссии:



Лебедева С.Н.

Смирнова Т.А.