



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Орловской области**

ул. Салтыкова-Щедрина, 21, г. Орёл, ГСП, 302000
тел. (4862) 47-53-57, факс (4862) 76-44-60
e-mail: to57@fas.gov.ru

17.08.2016 № 2950/03

На № _____ от _____

Заявителю:
ООО «Стройинвест»
450010, Республика Башкортостан, г. Уфа,
ул. Летчиков, д. 6, офис 14, 15
E-mail: ufa-stroyinvest@mail.ru

Заказчику:
Администрация Свердловского района
Орловской области
303320, Орловская область, Свердловский район,
пгт. Змиёвка, ул. Ленина, д. 48
e-mail: sverdlovskr@adm.orel.ru

Уполномоченный орган:
Управление государственных
закупок Орловской области
302028, г. Орёл, ул. Московская, 159
e-mail: ivk@adm.orel.ru

Оператору ЭТП:
ЗАО «Сбербанк-АСТ»
E-mail: info@sberbank-ast.ru

(Извещение № 0154200002716001510)

РЕШЕНИЕ

по делу № 301-16/03 ТЖ о нарушении законодательства о закупках

12 августа 2016 года

г. Орёл

Комиссия Орловского УФАС России в составе: председателя Комиссии Солдатенковой М.И., заместителя руководителя-начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; членов Комиссии: Гончаровой М.И., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; Торшиной О.А., специалиста 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти (далее - Комиссия),

в присутствии представителя: Управления государственных закупок Орловской области (далее – Уполномоченный орган) Мирзоевой Л.Н., Администрации Свердловского района Орловской области (далее – Администрация, Заказчик) Толкунова С.В., Орловой Е.Е.; ООО «Стройинвест» (далее - Заявитель) не явился, извещен надлежаще,

рассмотрев жалобу ООО «Стройинвест» на положения документации об электронном аукционе проводимом с целью определения поставщика (подрядчика, исполнителя) для заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту улично-дорожной сети п. Змиевка Свердловского района Орловской области, извещение №0154200002716001510 (далее – Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 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 - Закон), пунктом 3.31 Административного регламента 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, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

У С Т А Н О В И Л А:

Из жалобы Заявителя следует, что:

1) в проекте контракта указано: «расчет осуществляется в течение 120 банковских дней при условии финансирования из бюджета на основании представленных Подрядчиком актов приемки выполненных работ по форме № КС-2, справки о стоимости выполненных работ по форме № КС-3, счетов-фактур», что противоречит статье 6 Закона, а именно: из данного пункта не предоставляется возможным установить, когда будет производиться оплата выполненных работ;

2) в проекте контракта штрафные санкции и пеня к сторонам договора установлены не в соответствии с требованиями законодательства;

2) действия Заказчика, не установившего условие отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней), нарушают пункт 6.1 статьи 34 Закона;

3) в проекте контракта Заказчиком неправомерно установлено требование, что срок действия банковской гарантии, должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц, так как положения документации об Аукционе не дают возможности установить конкретный минимальный срок банковской гарантии.

Заявитель просит выдать предписание об устранении нарушений Закона.

Представитель Заказчика пояснили, что:

1) согласно части 13 статьи 34 Закона в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги; учитывая то, что финансирование из бюджета происходит нестабильно и, как правило, большие транши приходятся на конец финансового года, заказчик вправе установить срок оплаты таким образом, чтобы обезопасить себя от неисполнения обязательств, но контракту; Законом не установлены требования к порядку определения срока оплаты товара; на основании статьи 190 Гражданского Кодекса Российской Федерации, «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. Также срок может определяться указанием на событие, которое должно неизбежно наступить», таким образом, формулировка: «Оплата производится безналичным путем. Расчет осуществляется в течение 120 банковских дней» не содержит коррупционную составляющую и не нарушает принципы Закона;

2) пунктами 11.4, 11.6 проекта контракта документации об Аукционе установлен размер штрафа с Заказчика (2%), с Подрядчика (5%) который определяется по Правилам 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 утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 (далее – Правила № 1063), в связи с тем, что начальная максимальная цена контракта составляет 12 276 104,00 рублей.

3) включение в проект контракта условий о порядке отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществлении списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) не является обязанностью Заказчика в соответствии с Законом;

4) в пункте 14.2 проекта контракта установлено, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц, что не противоречит требованиям законодательства. Вместе с тем, в пункте 12.2 проекта контракта установлен срок его действия, который определен конкретной датой - 31 декабря 2016 года,

что дает возможность установить конкретный минимальный срок действия банковской гарантии - до 31 января 2017 года.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки, Комиссия установила следующее.

1. В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке:
 - 1) извещение об осуществлении закупки размещено в единой информационной системе zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) - 20.07.2016;
 - 2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;
 - 3) начальная (максимальная) цена контракта – 12 276 104,00 руб.;
 - 4) дата и время окончания подачи заявок - 05.08.2016;
 - 5) на участие в Аукционе подано две заявки, все заявки допущены к участию в Аукционе;
 - 6) дата проведения Аукциона - 12.08.2016.
2. По доводам, указанным в жалобе Заявителя.

2.1 В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Пунктом 2.4 проекта контракта предусмотрено, что расчет осуществляется в течение 120 банковских дней при условии финансирования из бюджета на основании представленных Подрядчиком актов приемки выполненных работ по форме № КС-2, справки о стоимости выполненных работ по форме № КС-3, счетов-фактур.

2.1.1 Согласно статье 190 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Статьей 6 Закона установлено, что контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Таким образом, учитывая, что срок исчисляется Заказчиком указанием на событие, которое должно неизбежно наступить, данный довод жалобы Заявителя не подтвердился.

2.1.2 Согласно части 2 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации государственные (муниципальные) контракты заключаются в соответствии с планом-графиком закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд, сформированным и утвержденным в установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд порядке, и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств, за исключением случаев, установленных пунктом 3 указанной статьи.

Частью 7 статьи 17 Закона предусмотрено, что план закупок формируется

государственным или муниципальным заказчиком в соответствии с требованиями данной статьи в процессе составления и рассмотрения проектов бюджетов бюджетной системы Российской Федерации с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации и утверждается в течение десяти рабочих дней после доведения до государственного или муниципального заказчика объема прав в денежном выражении на принятие и (или) исполнение обязательств в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации.

Таким образом, закупка не может быть спланирована и осуществлена в случае отсутствия лимитов бюджетных обязательств, доведенных до заказчика.

Согласно пункту 2 статьи 42 Закона, извещение об осуществлении закупки должно содержать, в том числе, указание на источник финансирования.

В извещении о проведении Аукциона установлено, что источником финансирования является «Бюджет Орловской области».

В пункте 12 Информационной карты документации об Аукционе также указано, что источник финансирования: «Бюджет Орловской области».

Следовательно, условие пунктов 2.4 и 6.8.4 проекта контракта включено условие, а именно: «финансирования из бюджета» и «при поступлении целевых бюджетных средств на счет Заказчика» не соответствует требованиям части 13 статьи 34 Закона.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в документации об Аукционе (проекте контракта) ненадлежащий порядок оплаты подлежащей выполнению работы, нарушают часть 13 статьи 34 Закона и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2.2. Как следует из пункта 4 статьи 34 Закона, в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Пунктом 5 статьи 34 Закона установлена ответственность заказчика, а именно: за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, начисляются штрафы, размер которых устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней) (пункт 6 статьи 34 Закона).

Пункты 7 - 8 статьи 34 Закона устанавливают ответственность поставщика (подрядчика, исполнителя) за просрочку исполнения и иные случаи неисполнения или ненадлежащего исполнения последним обязательств, предусмотренных контрактом.

За просрочку исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с положениями пункта 7 статьи 34 Закона предусмотрено начисление пеней за каждый день просрочки, размер которой установлен контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая 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).

За неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе

гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом начисляются штрафы, размер которых устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (часть 8 статьи 34 Закона).

Пунктом 2 Правил №1063 определено, что размер штрафа устанавливается в контракте в фиксированном виде в соответствии с Правилами №1063.

Непосредственно порядок определения суммы штрафа прописан в пунктах 3, 4, 5 Правил №1063, а порядок исчисления пени - в пункте 6 Правил №1063.

Анализ проекта контракта показал, что в пункты 11.4, 11.6 не включен размер штрафа, в случае снижения цены ниже 3 миллионов рублей, что является нарушением частей 5, 7 статьи 34 Закона и содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, довод Заявителя нашел своего подтверждения.

2.3 Согласно части 6.1 статьи 34 Закона в 2015 и 2016 годах 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).

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 № 190) определены случаи и порядок предоставления заказчиками отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) в случае завершения в полном объеме в 2016 году исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств.

Статьей 34 Закона и Постановлением № 190 не установлено обязанности Заказчика включать в контракт условия об отсрочке уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

В извещении о проведении Аукциона установлено, что порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта в соответствии с документацией об Аукционе.

Согласно пунктом 21.2 Раздела I «Общие условия проведения аукциона» документации об Аукционе и 14.2. проекта контракта исполнение контракта обеспечивается предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Страхователю. 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.

Пунктом 3 статьи 96 Закона установлено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 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

закключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

В соответствии с пунктом 12.2 проекта контракта контракт действует с момента подписания по 31.12.2016.

Таким образом, документация об Аукционе предусматривает обеспечение исполнение контракта предоставлением банковской гарантии в соответствии со статьей 96 Закона и срок действия банковской гарантии должен составлять не ранее 31 января 2017 года.


Таким образом, данный довод жалобы Заявителя не подтвердился.

Принимая во внимание, изложенное выше и руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Стройинвест» признать обоснованной в части.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение частей 5, 7, 13 статьи 34, части 3 статьи 96 Закона.
3. Приостановление определения подрядчика отменить.
4. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений законодательства.
5. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Орловского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии:



И.В. Солдатенкова

Члены Комиссии:



М.И. Гончарова



О.А. Торшина

На основании части 9 статьи 106 Закона решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы, может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.