



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

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

23.08.2016 № 3009/03

На № _____ от _____

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

Заказчику:
Администрация Малоархангельского района
Орловской области
303370, Орловская обл., г. Малоархангельск,
ул. Карла Маркса, д.78
E-mail: ttg60@mail.ru

Уполномоченному органу:
Управление государственных закупок
Орловской области
302028, г. Орёл, ул. Салтыкова-Щедрина, д. 34
E-mail: ivk@adm.orel.ru, selnik@adm.orel.ru

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

(Извещение № 0154200002716001611)

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № 311-16/03 ТЖ о нарушении законодательства о закупках

22 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) Трошиной И.Н., Администрации Малоархангельского района Орловской области (далее – Заказчик) Тучковой Т.Г.; 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 ремонт улично-дорожной сети г. Малоархангельск Орловской области, извещение № 0154200002716001611 (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,



УСТАНОВИЛА:

Из жалобы Заявителя следует, что:

1) в пункте 4.20 проекта контракта установлено, что подрядчик несет иные обязанности в соответствии с контрактом и действующим законодательством Российской Федерации, то есть Заказчиком в проекте контракта не установлен исчерпывающий список обязательств подрядчика;

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

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

Заявитель просит выдать предписание об устранении нарушений Закона.

Представители Заказчика, Уполномоченного органа пояснили, что:

1) пунктом 4.20 проекта контракта предусматривается обязанность подрядчика следовать положениям контракта прямо не указанным в разделе 4 проекта контракта, но содержащимся в иных разделах контракта; оспариваемый пункт не возлагает на подрядчика обязанности, не предусмотренные контрактом; также аналогичная норма установлена пунктом 3.1.3 проекта контракта и в отношении Заказчика;

2) в соответствии с Законом к документации об электронном аукционе должен быть приложен проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. В соответствии с пунктом 10 статьи 70 Закона по результатам электронного аукциона контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем; поскольку на момент подготовки документации об электронном аукционе, а именно: проекта контракта неизвестна цена контракта, которая будет предложена победителем, то в проекте контракта установлен фиксированный процент штрафных санкций от твердой (в соответствии с частью 2 статьи 34 Закона) цены контракта в соответствии с Правилами 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);

3) Постановление Правительства Российской Федерации от 14 марта 2016 года №190 (далее - Постановление № 190) и статьей 34 Закона не обязывают Заказчика включать условия отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) в условия контракта. Пунктом 4 Постановления № 190 на Заказчика возложена обязанность по уведомлению в письменной форме поставщика (подрядчика, исполнителя) о предоставлении отсрочки уплаты.

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) - 01.08.2016;

2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

3) начальная (максимальная) цена контракта – 12 311 961,00 руб.;

4) дата и время окончания подачи заявок - 16.08.2016;

5) на участие в Аукционе подана одна заявка; Аукцион признан несостоявшимся, участник Аукциона, подавший единственную заявку на участие в Аукционе, и поданная им заявка соответствует требованиям Закона и документации об Аукционе;

2. По доводам, указанным в жалобе Заявителя.

2.1 Раздел 4 проекта контракта содержит конкретный перечень, как общих обязанностей подрядчика, так и обязанностей, возникающих на определенных этапах исполнения контракта.

Так, например, при приемке выполненных работ у подрядчика возникает обязанность письменно проинформировать Заказчика о необходимости освидетельствования скрытых работ (пункт 6.1 проекта контракта), а также о готовности к сдаче выполненных в течение месяца работ

в отношении каждой дороги в отдельности (пункт 6.3 проекта контракта).

Пунктом 9.2 проекта контракта предусмотрена обязанность подрядчика за свой счет исправить дефекты и недостатки, если эти дефекты и недостатки не являются следствием неправильной эксплуатации автомобильной дороги; подрядчик обязан возместить расходы Заказчика на устранение дефектов и недостатков и убытки Заказчика, причиненные в результате ненадлежащего качества выполненных работ.

Учитывая периодические изменения действующего законодательства, пунктом 4.20 проекта контракта установлена обязанность подрядчика «нести иные обязанности в соответствии с Контрактом и действующим законодательством Российской Федерации», которые не ограничивают и не обязывают участника закупки отвечать по обязательствам, не вытекающим из сложившихся договорных отношений.

Указание в проекте контракта обязанности подрядчика «нести иные обязанности в соответствии с контрактом и действующим законодательством Российской Федерации» не противоречит требованиям Закона.

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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 7.2, 7.3.2 не включен размер штрафа, в случае снижения цены ниже 3 миллионов рублей, что является нарушением частей 5, 7 статьи 34 Закона и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая, что была подана единственная заявка, в связи, с чем Аукцион признан несостоявшимся, цена контракта более 3 миллионов рублей. Необходимость внесения изменений в проект контракта отсутствует.

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.

3. Пунктом 4 уведомления № 311-16/03 ТЖ о содержании жалобы, о месте и времени рассмотрения жалобы от 16.08.2016 (далее – Уведомление) у ООО «Стройинвест» была запрошена информация, а именно: «Заявителю в срок до 19 августа 2016 года представить доказательства ущемления его прав и законных интересов, в результате нарушения проведения торгов, в том числе имеет ли ООО «Стройинвест» законное право выполнять работы по ремонту улично-дорожной сети, а также указать номера закупок, где принимало участие ООО «Стройинвест», как участник закупки».

Орловским УФАС России Уведомление было направлено в адрес Заявителя по электронной почте ufa-stroyinvest@mail.ru 17.08.2016 в 8:28:00; получено и прочитано Заявителем по электронной почте 17.08.2016 10:35:12 (уведомление о прочтении ООО «Стройинвест» направленное по электронной почте).

Однако, до рассмотрения жалобы по существу, а именно: до 9:30:00 22 августа 2016 года от ООО «Стройинвест» информации представлено не было, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 19.7.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

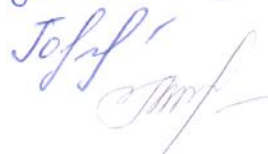
1. Жалобу ООО «Стройинвест» признать обоснованной в части.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение частей 5, 7 статьи 34 Закона.
3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Орловского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административном правонарушении.

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.